**Перечень вопросов**

**к государственному экзамену**

**по дисциплине «Гражданское право»**

**для направления / специальности «Юриспруденция»**

**на 2014-2015 учебный год**

1. Гражданское право как отрасль права: понятие, предмет, метод. Корпоративные отношения как предмет гражданско-правового регулирования.

Гражданское право как отрасль права - это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Предмет гражданского права - это те общественные отношения, которые оно регулирует. Эти отношения делятся на имущественные и личные неимущественные.

Имущественные отношения - отношения между людьми по поводу материальных благ,

Метод правового регулирования - это совокупность приемов, средств, способов, посредством которых право воздействует на общественные отношения, упорядочивая, регулируя п зашишая их.

Гражданско-правовой метод является дозволительным и имеет следующие отличительные черты.

юридическое равенство сторон, то есть равенство их правового положения, которое проявляется в признании равенства всех форм собственности, самостоятельном создании хозяйственных связей, в идентичных мерах гражданско-правовой ответственности;

автономия воли сторон.

В большинстве случаев гражданские права и обязанности возникают в силу двустороннего волевого акта (договора). Сторонам представлена возможность полностью (или в известной мере) самостоятельно регулировать свои отношения. Часто закон устанавливает только общие рамки таких отношений либо предоставляет сторонам несколько способов регулирования их отношений на выбор.

Корпоративные отношения по своей экономической сущности - особые отношения собственности. Значит, корпоративные отношения способны подпадать под гражданско-правовое регулирование. Это подтверждается тем, что корпоративные отношения, хотя и не называются таковыми Гражданским кодексом РФ, тем не менее, им регулируются (институты, регламентирующие общую долевую собственность, отношения простого товарищества, деятельность хозяйственных товариществ, обществ, кооперативов).

Корпоративные отношения необходимо понимать как комплексные - имущественные и связанные с ними неимущественные (организационные) отношения.

Место корпоративных отношений в предмете гражданско-правового регулирования обусловливается их юридической природой и экономической сущностью, а также особенностями выражения приемов и способов гражданско-правового регулирования этих отношений, а поэтому они могут быть обозначены как предмет гражданского права.

Включение в предмет гражданского права корпоративных отношений обусловлено использованием метода координации при их регулировании. Пределы осуществления и защиты своих прав участниками обусловливаются организационно-правовой формой корпоративных отношений и сопряженной с ней степенью партнерства (лично-доверительным характером отношений). Сами корпоративные отношения препятствуют" для свободного осуществления участниками корпоративных прав

2.Источники гражданского права: понятие и виды.

**Конституция РФ-** закон прямого действия. Создает основы для занятия граждан предпринимательской деятельностью. Это важнейшие гарантии, предоставляемые государством гражданам.

В Конституции РФ провозглашается равенство форм собственности (ст. 8), свобода конкуренции; указывается, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34).

В соответствии со ст. 71 Конституции РФ устанавливаются правовые основы единого рынка (финансовое, валютное и кредитное регулирование, денежная эмиссия), сочетание свободы экономической деятельности с государственным регулированием.

Перечисляются права, которые никем не могут быть ограничены: право на собственность, информацию, судебную защиту.

**Гражданский кодекс РФ -** основной кодифицированный нормативный акт, регулирующий гражданские правоотношения. В основном все иные акгы гражданского законодательства ориентируются на положения, сформулированные в Кодексе, а те правила, которые ему противоречат, не подлежат применению.

**Иные федеральные законы РФ -** законы, регулирующие гражданско-правовые отношения, указанные в п. 1, 2 ст. 2 ГК РФ (п. 2 ст. 3 ГК РФ):

* **подзаконные акты,** содержащие нормы гражданского права: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты иных федеральных органов исполнительной власти (акты министерств и ведомств) (п. 3,4, 7 ст. 3 ГК РФ);
* **нормативные акты СССР и РСФСР**, принятые до введения в действие Гражданского кодекса РФ (например, ст. 4 Закона РФ от октября 1994 г. «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» и ст. 4 Закона РФ от декабря 1996 г. «О введении в действие второй части Гражданского кодекса Российской Федерации»);
* **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ** (ст. 7 Г'К РФ) являются составной частью правовой системы РФ. Если международным договором установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора;
* обычаи делового оборота (ст. 5 ГК РФ).

В существующей цивилистической литературе обычно не называются источниками гражданского права, но широко используются в правоприменительной практике:

* **постановления пленумов ВС РФ, ВАС РФ**, которые являются актами, разъясняющими вопросы применения права в порядке толкования законодательства, и обязательны для всей системы соответствующих судов;
* **нормы морали и нравственности**, имеющие значение для уяснения смысла гражданского законодательства и правильного применения воплощенных в нем правовых норм (чтобы признать сделку совершенной с целью, «заведомо противной основам правопорядка и нравственности», необходимо знать, какие правила составляют основу нравственности в обществе);
* **судебная практика**, т.е. многократное единообразие решений судами одной и той же категории дел, также способствующих выработке единого понимания и применения судебными органами гражданского законодательства, однако в решении по конкретному делу может не учитываться;
* **локальные акты юридических лиц** (уставы, положения и пр., т.е. корпоративные нормы

3.Понятие и система гражданского законодательства. Действие гражданского законодательства в пространстве, во времени и по кругу лиц.

Система гражданского права понимается как структура, элементами
которой являются гражданско-правовые нормы и институты, размещенные в
определенной последовательности.

В соответствии с этим подходом под системой гражданского права
следует понимать его структуру, рассматриваемую в ее внутреннем расчленении на
отдельные институты и в единстве этих институтов, объединяемых в
соответствующие подотрасли.

Не относятся к числу источников гражданского права и постановления Конституционного Суда РФ. В случае признания постановлением Конституционного Суда неконституционным акта гражданского законодательства или отдельного его положения в силу п. 6 ст. 125 Конституции РФ этот акт или отдельное его положение утрачивает силу. Поэтому постановлением Конституционного Суда РФ можно только отменить ту или иную норму гражданского права, ноне создать новую.

Не является источником гражданского права и сложившаяся судебная практика, под которой понимается многократное единообразное решение судами одной и той же категории дел. Судья, рассматривая дело, по которому сложилась судебная практика, может вынести и иное решение, если убежден в том, что сложившаяся практика не соответствует закону. Вместе с тем судебная практика имеет огромное значение для выработки единообразного понимания и применения гражданского законодательства судебными органами, без чего невозможно обеспечить законность и правопорядок в обществе.

Не относится к числу источников гражданского права и судебный прецедент, под которым понимается решение суда по конкретному делу. Такое решение является обязательным только для лиц, участвующих в данном деле. Оно не имеет обязательной силы для судей, рассматривающих аналогичное дело.

В настоящее время особенно важное значение для судов общей юрисдикции и арбитражных судов имеет совместное постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 2006 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». Это постановление призвано служить для судов ориентиром в сложных вопросах применения новейшего гражданского законодательства.

Под действием гражданского законодательства во времени понимается определение начального и конечного момента действия правового акта, регулирующего гражданские отношения.

Гражданско-правовые нормативные акты, будучи федеральными, вступают в силу одновременно на всей российской терри тории. При этом по общему правилу они не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие (п. 1 ст. 4 ГК РФ).

Придание закону обратной силы может быть только в случаях, прямо предусмотренных в законе.

По общему правилу, акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Придание обратной силы допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом.

В зависимости от характера деятельности все юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации. Коммерческими являются организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, а некоммерческими — не имеющие извлечения прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками

* 1. Гражданское правоотношение: субъекты, объекты, содержание, виды.

Гражданское правоотношение является не связывающим звеном между нормой права и фактическими отношениями, а продуктом, результатом, третьим явлением, возникающим при взаимодействии нормы права и регулируемого фактического отношения. Это третье явление не есть норма права, как и фактическое отношение; оно представляет собой лишь правовой вид урегулированного общественного отношения. С точки зрения оценки фактического отношения правоотношение есть лишь его форма, но как правовое явление оно имеет свою форму и содержание. Правовое отношение, таким образом, реализует собой в единстве государственную (социальную) и индивидуальную волю.

Особенность гражданского правоотношения выражается в том, что юридическая связь между его участниками проявляется во взаимности их прав и обязанностей. Такая его структура обусловлена обособленностью и самостоятельностью субъектов, характером юридических фактов, порождающих правоотношение (как правило, свободное волеизъявление участников), самостоятельностью определения содержания правоотношения (свобода договора), правовыми гарантиями и мерами ответственности за нарушение прав и неисполнение обязанностей.

Субъекты гражданского правоотношения обычно именуются участниками (п. 1 ст. 2 ГК РФ). В то же время граждане и коллективные образования по общему положению называются лицами (п.2 ст. 1 ГК РФ). Участники гражданского правоотношения иногда прямо называются субъектами, когда, например, речь идет о праве собственности (ст. 121 ГК РФ) или о таких образованиях, как Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальные образования (ст. 124 ГК РФ). Наиболее общим из приведенных понятий является «субъекты гражданского правоотношения», применяемое и в других отраслях права.

По действующему гражданскому законодательству, субъектами правоотношения признаются граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства; российские и иностранные юридические лица; Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Все они для участия в гражданских правоотношениях наделяются государством определенным правовым свойством — правосубъектностью. Иными словами, государство признает их субъектами гражданского права. Таким образом, субъектами гражданского правоотношения являются физические и юридические лица. Российская Федерация и субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, наделенные правосубъектностью как общей предпосылкой приобретения ими субъективных прав и несения обязанностей.

Вопрос об объекте правоотношения является спорным в науке гражданского права. Здесь высказываются порой диаметрально противоположные взгляды: от утверждения, что правоотношение может в ряде случаев вовсе не иметь объекта до признания множественности его объектов. Последний взгляд получил наибольшее распространение. Этому в немалой степени способствует и позиция законодателя, который в Гражданском кодексе обычно закрепляет виды объектов. В ныне действующем ГК РФ дан следующий перечень объектов гражданских прав: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация: результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК). Из этого делается вывод, что указанные объекты являются таковыми и для правоотношений.

Чтобы определить объект правоотношения, необходимо установить, какую нагрузку он несет в правовом отношении и в механизме регулирования имущественных и личных неимущественных отношений нормами гражданского права. В этом плане объект правоотношения есть то, что непосредственно реагирует на право управомоченного лица.

1. Основания возникновения, изменения, прекращения гражданских правоотношений. Классификация юридических фактов. Юридический состав.

Под основаниями возникновения, изменения и пре-
кращения гражданского правоотношения понимается
определенный комплекс различных по своему содержанию
взаимосвязанных юридических явлений, взаимодействие
которых влечет за собой движение гражданского право-
отношения.

Следует различать три категории оснований динамики
гражданско-правовых связей:

1) нормативные основания, в качестве которых выступают соответствующие нормы
права, регулирующие определенный вид общественных отношений:

2) правосубъектные основания, определяющие способность лица к участию в том или другом виде гражданско-правовых отношений,

3) юридико-фактические основания, т. е. определенные факты реальной
действительности, с наличием которых правовые нормы связывают возникновение, изнение или прекращение соответствующих прав и обязанностей правосубъектного
лица.

Наличие нормативных и правосубъектных оснований  обычно предполагается, и потому в науке гражданского права эти два основания принято именовать предпосылками, а юридико-фактические - собственно основаниями возникновения, изменения или прекрания соответств ющих гражданско-правовых связей. Обоснованием этого взгляда служит то, что правовые нормы и правосубъектность создают лишь возможность динамики правоотнония, которая превращается в действительность (реализуется) посредством юридических фактов.

Юридический факт- это такой факт реальной действительности, с которым нормы действующего права связывают возникновение, изменение или прекращение
гражданского правоотношения.

Из приведенного определения видно, что для юридического факта характерны три следующих момента.

Во-первых, юридический факт - это факт реальной действительности, т. е. определеное явление материального мира, существующее вне и независимо от нашего до-знания. Изучая юридические факты, всегда следует помнить, что факты - это явления, наступившие или, по крайней мере, длящиеся до настоящего момента. Не
имевшее место в действительности явление или обстоятельство, необходимость наступлния которого хотя и не вызывает сомнений, не может рассматриваться в качестве
факта.

Во-вторых, юридический факт - это факт, предусмотренный нормами гражданского права. Именно данные нормы определяют, какие факты в общей массе явлений
действительности имеют и, следовательно, какие не имеют
юридического значения.

В-третьих, юридический факт -это такой факт, который на основе норм гражданского права влечет за собой определенные юридические последствия.

6.Осуществление и защита гражданских прав.

Гражданские права и обязанности устанавливаются в целях удовлетворения потребностей участников гражданских правоотношений. Социальная значимость любого субъективного права заключается в его реализации, т.е. в использовании возможностей, служащих удовлетворению материальных и/или нематериальных потребностей управомоченного лица. Осуществление гражданских прав означает совершение дей­ствий, реализующих содержание субъективных прав. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои граж­данские права своей волей и в собственном интересе. Они свободны в установлении прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора. Конкретное гражданское право может быть реализовано управомоченным лицом на основе предоставленных законодательством возможностей. Например, собственник вправе продать, подарить или же обменять принадлежащее ему жилище. Осуществление или неосуществление гражданских прав зависит от воли управомоченного лица.

В гражданском законодательстве ряд норм предусматривают недопустимость отказа от права. Например, соглашение между участниками полного товарищества об отказе от права выйти из товарищества недействительно (п. 3 ст. 16 Указа Президента РК «О хозяйственных товариществах»).

В гражданском законодательстве ряд норм предусматривают недопустимость отказа от права. Например, соглашение между участниками полного товарищества об отказе от права выйти из товарищества недействительно (п. 3 ст. 16 Указа Президента РК «О хозяйственных товариществах»).

*Способы осуществления*прав различаются в зависимости от характера совершаемых действий в процессе реализации гражданских прав и обязанностей и участия самого управомоченного лица. Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными зако­нодательством способами. При этом в науке гражданского права обще­принято разграничение фактических и юридических способов. Под *фак­тическими способами*осуществления субъективного права понимается действие или система действий управомоченного лица, не обладающих признаками сделок и иных юридических действий и не приводящих к какому-либо правовому результату. Например, использование собственником дома для проживания, автомобиля – для транспортировки собственных предметов домашнего обихода и т.п.

Под *юридическими способами*осуществления субъективного гражданского права понимается действие или система действий, обладающих признаками сделок и иных юридических действий, ведущих к наступлению определенных правовых последствий. Например, продажа и передача имущества по договору купли-продажи в собственность покупателя. Субъективные гражданские права могут осуществляться собственными действиями самого управомоченного лица, либо через представителя.

«Защита гражданских прав – это предусмотренная законом система мер, направленных на то, чтобы обеспечить неприкосновенность права, его осуществимость, восстановление, а в случае нарушения и ликвидацию последствий нарушения». Право на защиту – это одно из правомочий субъективного гражданского права, выраженное в юридически закрепленной возможности управомоченного лица использовать специальные меры правоохранительного характера, зависящее от особенностей самого субъективного права. По мнению Ю.Г. Басина, защита права оп­ределяется как предусмотренная законом для борьбы с правонарушениями система мер, опирающихся на государственное принуждение и на­правленных на то, чтобы обеспечить неприкосновенность права, его осуществимость и ликвидацию последствий его нарушения. Целью защиты права является: предупреждение правонарушения, восстановление нарушенного права, компенсация причиненного нарушением ущерба. Защита гражданских прав может осуществляться путем *самозащи­ты, применения мер оперативного воздействия и применения мер государственного принуждения*.

7.Правоспособность и дееспособность граждан как субъектов гражданского права. Эмансипация.

Гражданин может отказаться от субъективного права, но не может отказаться от правоспособности.

Способность иметь гражданские права следует отличать от обладания этими правами. Правоспособность — это лишь общая предпосылка для возникновения субъективных прав и обязанностей. Наличие правоспособности говорит лишь о том, что лицо может обладать теми или иными гражданскими правами, например [правом собственности](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/pravo-sobstvennosti.html), допустим, на автомобиль, но это не значит, что это лицо в данный момент имеет автомобиль. Право собственности как субъективное право возникает у гражданина в результате определенных юридически значимых действий ([юридических фактов](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/yuridicheskie-fakty.html)), например, в результате заключения договора купли-продажи автомобиля. До покупки автомобиля гражданин обладал только гражданской правоспособностью, т. е. возможностью иметь гражданские права и нести обязанности, а после его покупки эта возможность превратилась в реальность и он стал обладателем субъективного гражданского права — права собственности на автомобиль.

**Объем правоспособности** у всех граждан одинаков. Каждый из граждан может иметь те же самые права, что и любой другой (общая правоспособность). Примерный перечень гражданских прав, которые могут принадлежать отдельным гражданам, содержится в ст. 18 ч. 1 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;
* избирать место жительства;
* иметь права автора произведений науки, литературы и искусства;
* иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

**Дееспособность** — это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ч. 1 ГК РФ).

**По объему дееспособности граждане подразделяются на четыре группы:**

* **полностью дееспособные;**
* **частично дееспособные;**
* **ограниченно дееспособные;**
* **недееспособные.**

 **Эмансипация** — объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

Основаниями эмансипации являются работа по трудовому договору или занятие предпринимательской деятельностью.

**Полная гражданская дееспособность** позволяет гражданам самостоятельно приобретать любые гражданские права, так же, как и принимать на себя и исполнять любые гражданские обязанности.

8.Полная и частичная дееспособность несовершеннолетних.

**Полностью дееспособные граждане** — это граждане, достигшие 18 лет (совершеннолетние граждане), — ст. 21 ч. 1 ГК РФ.

В некоторых случаях полная дееспособность возникает до достижения 18 лет, а именно:

**Вступление в брак до 18 лет**

Когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший этого возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Снижение брачного возраста ниже 16 лет возможно только в тех субъектах РФ, где разрешено вступление в брак до шестнадцатилетнего возраста. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. При признании брака недействительным (например, фиктивный брак) суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

**Частично дееспособными** принято называть граждан, не достигших 18 лет, т. е. несовершеннолетних.

Несовершеннолетние своими действиями, т. е. самостоятельно, могут приобретать не все, а только определенный круг гражданских прав. Другие же права они вправе приобретать только с согласия родителей, усыновителей или попечителей или же только через сделки, совершаемые от их имени родителями, усыновителями или опекунами. Это зависит от возраста несовершеннолетнего.

**Частичная дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет)**

За несовершеннолетних, **не достигших 14 лет** (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Но малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

* мелкие бытовые сделки;
* сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (подарок), не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
* сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

**Частичная дееспособность подростков (от 14 до 18 лет)**

Несовершеннолетние в возрасте **от 14 до 18 лет** вправе сами совершать сделки. Однако на это требуется письменное согласие родителей, усыновителей или попечителей (ст. 26 ч. 1 ГК РФ). В противном случае сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 15 до 18 лет без согласия родителей, усыновителей или попечителей, может быть признана судом недействительной (ст. 175 ч. 1 ГК РФ). В то же время несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать ряд сделок самостоятельно. Сюда относятся:

* мелкие бытовые сделки;
* сделки по распоряжению своим заработком, стипендией и иными доходами;
* осуществление прав автора произведения науки, литературы и искусства, изобретения и тому подобного объекта;
* внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими.

9.Ограничение и лишение дееспособности граждан. Патронаж.

**Ограничение дееспособности**граждан возможно лишь в случаях и в порядке, установленных законом (п. 1 ст. 22 ГК). Оно заключается в том, что гражданин лишается способности своими действиями приобретать такие гражданские права и создавать такие гражданские обязанности, которые он в силу закона уже мог приобретать и создавать. Речь идет, следовательно, об **уменьшении объема**имевшейся у лица дееспособности. Ограниченным в дееспособности может быть как лицо, имеющее неполную (частичную) дееспособность, так и лицо, имеющее полную дееспособность. Гражданские дела об ограничении дееспособности граждан рассматриваются судом с порядке особого производства (глава 31 ГПК РФ).

В зависимости от конкретных обстоятельств суд может либо **ограничить**несовершеннолетнего в праве свободно распоряжаться заработком, стипендией или иными доходами, либо вовсе **лишить его этого права.**Выбор решения зависит от того, насколько прочны плохие склонности несовершеннолетнего и серьезны его ошибки в распоряжении заработком, стипендией, иными доходами. На основании решения суда заработок, стипендия, иные доходы несовершеннолетнего полностью или частично должны выдаваться не ему, а его законным представителям – родителям, усыновителям, попечителю.

В ГК прямо не предусмотрена возможность ограничения дееспособности несовершеннолетнего **на определенный срок.**Представляется, что установить такой срок вправе суд в своем решении. В этом случае по истечении установленного судом срока частичная дееспособность несовершеннолетнего должна считаться восстановленной в том объеме, которую он имел до ее ограничения. Если срок, на который ограничивается дееспособность несовершеннолетнего, не был указан, то ограничение действует до достижения несовершеннолетним 18 лет либо до отмены ограничения судом по ходатайству тех лиц, которые ходатайствовали об ограничении.

Ограничение дееспособности несовершеннолетнего невозможно, если он приобрел полную дееспособность в связи с вступлением в брак до достижения 18 лет либо в порядке эмансипации. Следовательно, применительно к несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет имеется в виду **ограничение их частичной дееспособности.**

Законом допускается ограничение (при наличии определенных условий) дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 30 ГК). Эта норма относится только к **гражданам, обладающим полной дееспособностью,**поскольку граждане в возрасте от 14 до 18 лет при наличии достаточных оснований ограничиваются в дееспособности в порядке, рассмотренном выше. Вместе с тем следует признать, что норма ст. 30 ГК распространяется и на несовершеннолетних, которые до достижения 18 лет приобрели полную дееспособность в связи с вступлением в брак (п. 2 ст. 21 ГК) или в порядке эмансипации (ст 27 ГК). К таким гражданам должны применяться все правила, относящиеся к полностью дееспособным лицам, и не могут применяться нормы, определяющие правовой статус несовершеннолетних.

Ограничение дееспособности совершеннолетнего гражданина является весьма существенным вторжением в его правовой статус и поэтому допускается законом при наличии серьезных оснований, которые должны быть установлены **судом.**

**Патронаж** — самостоятельная форма помощи [совершеннолетним](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BE%D0%B2%D0%B5%D1%80%D1%88%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%BB%D0%B5%D1%82%D0%B8%D0%B5) [дееспособным](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D0%B5%D1%81%D0%BF%D0%BE%D1%81%D0%BE%D0%B1%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C) [гражданам](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%BD).

Ранее являлся разновидностью [попечительства](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%BE%D0%BF%D0%B5%D1%87%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE). В [Российской Федерации](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D0%A4%D0%B5%D0%B4%D0%B5%D1%80%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F) — России правовая форма патронажа предусмотрена ст. 41 [Гражданского кодекса](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%B4%D0%B5%D0%BA%D1%81_%D0%A0%D0%BE%D1%81%D1%81%D0%B8%D0%B8). Под патронажем следует понимать регулярное оказание помощи в осуществлении своих прав.

В данном случае попечительство устанавливается над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои [права](https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B5_%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B0), а также исполнять свои обязанности. При этом, просьба о патронаже исходит от самого гражданина

10.Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим.

Гражданин, отсутствующий в месте своего жительства (по причинам, не связанным с войной или несчастными случаями), по истечении одного года со дня получения последних известий о месте его пребывания может быть **признан безвестно отсутствующим**

Та неопределенность в правах и обязанностях, которая создается вследствие безвестного отсутствия гражданина, не может продолжаться бесконечно долго. Интересы лиц, близких к отсутствующему, интересы его кредиторов, государственные интересы требуют ликвидации этой неопределенности и неустойчивости. Поэтому законодательство предусматривает в таких случаях презумпцию смерти гражданина, о жизни или смерти которого нет сведений в течение продолжительного срока времени. Длительность отсутствия, неполучение в течение известного периода времени никаких сведений о его жизни или смерти являются теми предпосылками юридического факта об объявлении гражданина умершим, с которым связывается презумпция его смерти.

В тех случаях, когда безвестное отсутствие гражданина произошло в связи с каким либо жизненным обстоятельством (землетрясение, наводнение, пожар, авиакатастрофа и т.п.), угрожавшим гражданину смертельной опасностью, в фактический состав, порождающий презумпцию смерти такого лица, включается это обстоятельство (событие). В таких случаях срок, истечение которого необходимо для объявления лица умершим, понижается по сравнению с общими сроками, установленными для объявления гражданина умершим, судьба жизни которого не связана с названными выше обстоятельствами (п. 1 ст. 45 ГК РФ).

Правоспособность гражданина, о котором нет сведений о его месте пребывания, прекращается смертью и **объявлением его умершим**, Объявление лица умершим влечет за собой те же последствия, что и смерть гражданина: правоотношения, связанные с его личностью прекращаются, происходит открытие наследства (ст. ст. 1113, 1114 ГК РФ), его брак прекращается (ст. 16 СК РФ) и т. д.

По истечении пяти лет получения последних сведений о месте прерывания гражданина оно может быть объявлено умершим (ст. 45 ГК РФ). А если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.

Вместе с тем, гражданин (военнослужащий или иной гражданин), пропавший без вести, будучи в местах военных действий, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Суды выдают копии вступившего в законную силу решения суда о признания гражданина безвестно отсутствующим и объявлении умершим заинтересованным лицам. В качестве таких лиц могут быть наследники, состоявшие на иждивении у без вести пропавшего, а также государственные органы (например, финансовые учреждения, заинтересованные в получении в доход государства сумм по налогам, обременяющим имущество пропавшего без вести гражданина).

Временем предполагаемой смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, на основании которого производится соответствующая запись в книге записей актов гражданского состояния. Возможны случаи, когда без вести пропало несколько граждан, связанных между собой родством или иными отношениями, влекущими за собою юридические последствия, а каких-либо данных о моменте предполагаемой смерти каждого из этих лиц нет. Между тем, в некоторых случаях важно определить возможную последовательность или одновременность предполагаемой смерти этих лиц, например, для определения очередности призывния к наследованию. Этот вопрос в случае спора решается судом в зависимости от конкретных обстоятельств дела.

В случае явки гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим.

11.Гражданско-правовой статус индивидуального предпринимателя.

 Предпринимательская деятельность характеризуется  следующими признаками:

1. Это деятельность самостоятельная, осуществляемая на свой риск.

 В данной характеристике мы видим волевой признак, который указывает на осуществление  предпринимательской деятельности  самостоятельно, в своих интересах и по собственной инициативе. Общие вопросы в данной области регулируются государством в лице специально уполномоченных органов (таможенных, налоговых и т.д.). Данная  деятельность  ограничивается и  контролируется государством,  но только в том объеме, который необходим для защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав, свобод  и законных интересов физических и юридических лиц, обеспечения безопасности страны и обороны государства.

 2. Это деятельность, осуществляемая на свой риск. Наличие  права на предпринимательскую деятельность влечет за собой  не только экономическую и юридическую самостоятельность индивидуального предпринимателя, но и несение риска последствий действий или бездействия в ходе ведения предпринимательской деятельности. Деятельность, осуществляемая не на свой риск и не под свою имущественную ответственность, то она не относится к предпринимательской.  Данная деятельность связана с возможностью наступления неблагоприятных последствий для субъекта предпринимательской деятельности, коммерческим риском. Коммерческий риск  может быть вызван объективными причинами, которые не зависят от предпринимателя, но должны им учитываться, и субъективными причинами, такими  как неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств со стороны предпринимателя.

 3. Это деятельность, направленная на систематическое  получение прибыли.
Главная цель предпринимательской деятельности – извлечение прибыли, поэтому  при отсутствии этого признака невозможно отнести данную деятельность к предпринимательской. Так же необходимо учитывать, что предпринимательская деятельность является основной деятельностью предпринимателя, которой он занимается постоянно,  и составляет основной источник личного дохода.

 4. Это деятельность, подлежащая обязательной государственной регистрации в установленном законом порядке.  Отсутствие государственной регистрации индивидуального предпринимателя в установленном законом порядке запрещает ведение предпринимательской деятельности.  Доходы, полученные от такой деятельности, взыскиваются в пользу государства в установленном законом порядке.

 Гражданско-правовые последствия  осуществления данной деятельности без государственной регистрации определяет п. 4  статьи 23 ГК Российской Федерации: «гражданин не вправе ссылаться в отношении заключенных им сделок на то, что он не является предпринимателем». К таким сделкам не могут  применяться нормы Гражданского кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Например, в виде общего правила установлено, что лицо, не исполнившее обязательство, отвечает при наличии своей вины. Если же такое нарушение связано с предпринимательской деятельностью, то ответственность наступает независимо о вины.

 Налоговое законодательство в данном случае применяет положение о ничтожности сделок.

 Граждане имеют право заниматься предпринимательской деятельностью, и незаконное ограничение этого права влечет за собой недействительность акта  государственного или иного органа власти. Однако, необходимо отметить, что не каждый гражданин может заниматься предпринимательской деятельностью, т.к. для занятия данной деятельностью необходимо наличие полной дееспособности.

12.Понятие и признаки юридического лица как субъекта гражданского права.

 Юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом (п. 1 ст. 56 ГК), а не только имеющимися у него (в том числе числящимися на его банковских счетах) денежными средствами. Следовательно, наличие такого имущества составляет необходимую предпосылку его самостоятельной имущественной ответственности.

 Учредители или участники юридического лица по общему правилу не отвечают по его долгам. Но даже при установлении законом такой ответственности (например, в некоторых случаях банкротства юридических лиц, а также для полных товарищей и собственников имущества учреждений и казенных предприятий) она всегда носит дополнительный (субсидиарный) характер, т. е. наступает лишь при отсутствии или недостатке имущества у самого юридического лица. Кроме того, в ряде случаев она может быть ограниченной по размеру (например, для участников обществ с дополнительной ответственностью, для членов производственных кооперативов и участников ассоциаций и союзов).

 Наконец, показателем самостоятельности юридического лица является его выступление в гражданском обороте " в судебных органах от своего имени. Имя юридического лица служит его индивидуализации и заключается в его наименовании, определенном в учредительных документах. Наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму (например, полное товарищество, общество с ограниченной ответственностью, благотворительный фонд), а в ряде случаев и на характер его деятельности (п. 1 ст. 54 ГК) (например, государственное внешнеторговое предприятие, профсоюз работников жилищно-коммунального хозяйства, общество защиты животных). Термины "биржа" и "банк" в соответствии с требованиями законодательства могут использоваться в наименовании лишь тех организаций, которые имеют лицензию на право совершения соответствующей деятельности.

 Коммерческие организации обязаны иметь фирменные наименования (фирму), например АО "АвтоВАЗ"; оощество с ограниченной ответственностью "Брянскавтосервис"; Торговый дом "Смирнов и сыновья", полное товарищество. Фирменное наименование регистрируется вместе с регистрацией самого юридического лица путем внесения данных о фирме в соответствующий реестр юридических лиц. Право на фирму является личным правом и имеет абсолютный (исключительный) характер. Организация, зарегистрировавшая фирменное наименование, получает исключительную возможность его использования и вправе требовать прекращения неправомерного (без ее согласия) использования такого наименования другими юридическими лицами и возмещения причиненных этим убытков (п. 4 ст. 54 ГК)1. Фирменное наименование охватывает и указание на организационно-правовую форму юридического лица, поэтому использование соответствующего обозначения с указанием иной организационно-правовой формы не следует считать нарушением права на фирму (например, наличие в реестре юридических лиц АОЗТ "Снежинка" не препятствует регистрации в нем ООО "Снежинка", поскольку каждая из этих организаций имеет право на собственную фирму).

 Юридическое лицо должно также иметь официальное-место нахождения ("юридический адрес"), которое обычно определяется местом его государственной регистрации (п. 2 ст. 54 ГК) и обязательно указывается в его учредительных документах. По этому месту ему направляются различные документы, в том числе судебные повестки, и определяется место исполнения некоторых обязательств. В спорных случаях место нахождения юридического лица может определяться по месту нахождения его органов.

 Целям индивидуализации юридических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, наряду с фирменными наименованиями служат товарные знаки и знаки обслуживания, а также наименования мест происхождения товаров, Товарные знаки (знаки обслуживания) являются условными обозначениями, используемыми для отличия однородных товаров и услуг.

13.Корпорации и унитарные организации: понятие и виды.

 Все юридические лица разделили на два вида:
1. Корпоративные юридические лица (корпорации);
2. Унитарные юридические лица.

 К корпорациям отнесены организации, имеющие в своем составе участников и исполнительные органы, например, общества с ограниченной ответственностью (ООО).

 Сразу же обратим внимание на интересную деталь: с 1 сентября допускается наличие в корпорациях двух (или более) генеральных директоров, действующих совместно или же независимо друг от друга (пункт 3 [ст. 65.3](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=167989&promocode=0957#h9419) ГК РФ\*).

 Что касается унитарных юридических лиц, то учредители их участниками не являются. К таким юрлицам относятся, например, государственные и муниципальные унитарные предприятия, религиозные организации. Более подробно о разделении юридических лиц на два вида можно узнать в новой [статье 65.1](https://normativ.kontur.ru/document?moduleId=1&documentId=167989&promocode=0957#h9407) ГК РФ.

 К корпорациям отнесены все коммерческие юридические лица (за исключением унитарных предприятий), а также ряд некоммерческих:

— потребительские кооперативы;

— общественные организации;

— ассоциации (союзы);

— товарищества собственников недвижимости;

— казачьи общества, внесенные в соответствующий государственный реестр;

— общины коренных малочисленных народов.

 [Юридические лица](http://legalquest.ru/grazhdanskoe-pravo/yuridicheskie-lica-ponyatie-priznaki-vidy.html), учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются унитарными организациями.

 Унитарное предприятие не наделяется правом собственности на имущество, закрепленное за ним собственником.

 Имущество унитарного предприятия является неделимым. Оно не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе и между работниками предприятия.

К унитарным организациям относятся [государственные и муниципальные унитарные предприятия](http://legalquest.ru/grazhdanskoe-pravo/grazhdansko-pravovoj-status-gosudarstvennogo-i-municipalnogo-unitarnyx-predpriyatij.html)(являющиеся коммерческими организациями), а также следующие некоммерческие организации:

— общественные, благотворительные и иные фонды;

— государственные учреждения (в том числе государственные академии наук), муниципальные и

частные (в том числе общественные) учреждения;

— автономные некоммерческие организации;

— религиозные организации;

— публично-правовые компании.

 В положениях, касающихся корпораций (в том числе и некоммерческих), установлены единые права участников и правила управления (ст. ст. 65.2 и 65.3 ГК РФ).

14.Создание юридического лица. Решение о создании юридического лица. Учредительные документы юридического лица.

 **Порядок образования**юридических лиц регулируется в первую очередь гл. 4 ГК. Кроме того, порядок образования юридических лиц регулирует­ся федеральными законами, посвященными тем или иным организаци­онно-правовым формам юридических лиц. Например, Федеральными законами от 01.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организаци­ях», от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответствен­ностью», от26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» и др.

**Отказ в государственной регистрации юридического лица допуска­ется в случаях:**

а) непредставления необходимых для государственной регистрации документов;

б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;

в) несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами;

г) подписания неуполномоченным лицом заявления о государственной регистрации или заявления о внесении изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ;

д)выхода участников общества с ограниченной ответственностью из общества, в результате которого в обществе не остается ни одного участника, а также выхода единственного участника общества из общества с ограниченной ответственностью;

е)несоответствия наименования юридического лица требованиям федерального закона.

 Юридическое лицо **действует на основании устава, либо учреди­тельного договора и устава, либо только учредительного договора.**В слу­чаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

 Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

 Юридическое лицо, созданное одним учредителем, действует на ос­новании устава, утвержденного этим учредителем.

 Порядок государственной регистрации юридических лиц при их создании

1. Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется регистрирующими органами по месту нахождения постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

*Информация об изменениях:*

[*Федеральным законом*](http://base.garant.ru/5761696/#block_9114)*от 23 июня 2003 г. N 76-ФЗ в пункт 2 статьи 13 внесены изменения,*[*вступающие в силу*](http://base.garant.ru/12131475/#block_4)*с 1 января 2004 г.*

[*См. текст пункта в предыдущей редакции*](http://base.garant.ru/3960021/#block_1302)

2. Представление документов для государственной регистрации юридических лиц при их создании осуществляется в порядке, предусмотренном [статьей 9](http://base.garant.ru/12123875/3/#block_9) настоящего Федерального закона.

*Информация об изменениях:*

[*Федеральным законом*](http://base.garant.ru/5761696/#block_9116)*от 23 июня 2003 г. N 76-ФЗ в пункт 3 статьи 13 внесены изменения,*[*вступающие в силу*](http://base.garant.ru/12131475/#block_4)*с 1 января 2004 г.*

[*См. текст пункта в предыдущей редакции*](http://base.garant.ru/3960021/#block_1303)

3. Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется в сроки, предусмотренные [статьей 8](http://base.garant.ru/12123875/3/#block_8) настоящего Федерального закона.

1. Реорганизация юридических лиц: понятие, формы, виды, процедура. Отличие реорганизации от ликвидации.

 Реорганизация всегда связана с прекращением реорганизуемого юридического лица (за исключением реорганизации в форме выделения), влечет возникновение правопреемства. Министерством экономического развития и торговли РФ подготовлен проект федерального закона «О реорганизации и ликвидации коммерческих организаций», во второй статье которого предложено определение реорганизации. В данном определении говорится о передаче прав и обязанностей передающей организации в порядке универсального правопреемства к принимающей организации с прекращением или без прекращения передающей организации.

 Данное определение некорректно, поскольку в процессе реорганизации возникает как универсальное (полное), так и сингулярное (частное) правопреемство, в зависимости от формы реорганизации.

 Реорганизация юридического лица осуществляется в таких формах, как:

- слияние нескольких юридических лип в одно;

- присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому;

- разделение юридического лица на несколько самостоятельных организаций;

- выделение из состава юридического лица (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;

- преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 57 ГК).

 Следовательно, реорганизация юридического лица всегда влечет возникновение правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения). В этом ее принципиальное отличие от ликвидации юридического лица, при котором никакого преемства в правах и обязанностях не возникает, ибо они, как и их субъект - юридическое лицо, подлежат прекращению.

 С учетом изложенных особенностей реорганизации юридического лица можно дать следующее определение реорганизации.

 Реорганизация - процедура (совокупность юридических действий), опосредующая переход в порядке правопреемства прав и обязанностей от одного или нескольких юридических лиц (правопредшественников) к другому или другим юридическим лицам (правопреемникам), связанная с прекращением правопредшественников и (или) созданием правопреемников.

 Виды реорганизаций: слияние, присоединение, разделение, выделение.

ри реорганизации права и обязанности не перестают существовать. А приобретают как бы иную «форму жизни». При ликвидации же права и обязанности «умирают» вместе с обществом», потому что нет новой организации, которой можно было бы их передать. Взамен «исчезнувшей» организации никакой другой не появляется.

 Вторым важным отличием являются причины, по которым проводится реорганизация и соответственно ликвидация.

 Реорганизация, как правило, – путь к новым экономическим выгодам. Ликвидация же может иметь следующие причины (ст. 61 ГК РФ):

1) по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;

2) по решению суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением Конституции Российской Федерации, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона

3) Банкротство (см. статью [«Соотношение ликвидации и банкротства»](http://re-gata.ru/%D0%BB%D0%B8%D0%BA%D0%B2%D0%B8%D0%B4%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F-%D0%B8-%D0%B1%D0%B0%D0%BD%D0%BA%D1%80%D0%BE%D1%82%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE/)).

16.Ликвидация юридического лица: понятие, виды, процедура.

**Ликвидация** - процедура, направленная на прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1[ст. 61](http://base.garant.ru/10164072/4/#block_61) ГК).

**Отличие ликвидации от других способов реорганизации:**

* + отсутствие универсального правопреемства.

Под отсутствием правопреемства имеется ввиду отсутствие не любого, а только универсального правопреемства, поскольку процедура ликвидации сама по себе не исключает сингулярное (частичное) правопреемство, т.е. переход отдельных прав и обязанностей ликвидируемого юридического лица к другим лицам. Так, права ликвидируемого юридического лица могут переходить к его кредиторам в результате расчетов с ними.

Юридическое лицо может быть ликвидировано:

* + добровольно - по решению его учредителей (участников) либо уполномоченного органа (в том числе в связи с истечением срока, на который оно создано, и с достижением цели, ради которой создано);
	+ недобровольно (принудительно) - по инициативе уполномоченных государственных или муниципальных органов и по решению суда (в случае грубых и неустранимых нарушений закона, в других случаях, предусмотренных ГК, см., например, ст. 81, 86).

**Основания ликвидации юридического лица:**

* 1. решение его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано;
	2. решение суда в случае допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо неправомерного осуществления деятельности (без надлежащего разрешения (лицензии), либо запрещенной законом, либо с нарушением[Конституции](http://base.garant.ru/10103000/) Российской Федерации, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении некоммерческой организацией деятельности, противоречащей ее уставным целям);
	3. признания юридического лица несостоятельным (банкротом) - за исключением учреждения, казенного предприятия, политической партии и религиозной организации (в соответствии со [ст. 65](http://base.garant.ru/10164072/4/#block_65) ГК РФ).

Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда

Субъект, принявший решение о ликвидации, обязан:

* 1. письменно сообщить об этом в регистрирующий (налоговый) орган для внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о том, что данное юридическое лицо находится в процессе ликвидации (п. 1 ст. 62 ГК, п. 1 ст. 22 Закона о регистрации);
	2. назначить ликвидационную комиссию (ликвидатора) - к ней переходят полномочия по управлению делами ликвидируемого юридического лица, она же выступает от его имени в суде;
	3. установить порядок и сроки ликвидации;
	4. уведомить регистрирующий орган о формировании ликвидационной комиссии или о назначении ликвидатора (п. 3 ст. 20 Закона о регистрации).

17.Несостоятельность (банкротство) юридического лица: понятие и признаки. Судебные и досудебные процедуры банкротства.

 *«несостоятельность (банкротство) - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (далее - банкротство)»*

 Общие признаки банкротства организаций определены в статье 3 Закона №127-ФЗ. Кроме того, для определения наличия признаков банкротства должника (юридического лица) должны учитываться состав и размер денежных обязательств и обязательных платежей, установленных пунктом 2 статьи 4 Закона №127-ФЗ.

 Для определения наличия признаков банкротства должника могут учитываться соответствующие суммы, взысканные судом вместо причитавшегося кредитору исполнения обязательства в натуре (стоимость не переданной кредитору оплаченной им вещи, стоимость оплаченных, но не выполненных должником работ или услуг и другие). Такие требования кредиторов подлежат включению в реестр требований кредиторов в качестве требований конкурсных кредиторов и удовлетворяются в порядке, предусмотренном Законом №127-ФЗ. Такой же правовой режим распространяется и на суммы, присужденные кредитору в связи с изменением способа или порядка исполнения судебного акта или постановления иного органа. На это указано в Постановлении Пленума ВАС от 15 декабря 2004 года №29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального Закона «О несостоятельности (банкротстве)» (далее Постановление ВАС №29.

 Признаком банкротства юридического лица является неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны быть исполнены.

С принятием же нового Закона уровень банкротств в России, разрешаемый внесудебными процедурами за последние годы динамично развивается, поскольку создана нормативная база для проведения внесудебных процедур, введена гражданско-правовая и уголовная ответственность за неправомерные действия, законодательно закреплен контроль Государственным органом за участниками делового оборота, начато создание института специалистов по банкротству, все большее количество хозяйствующих субъектов вовлекается в сферу действия законодательства о несостоятельности, понимая необходимость банкротства в обществе. Дополнительно в Федеральный Закон «О несостоятельности (банкротстве)» введена новая глава «Предупреждение банкротства» со статьями: «Меры по предупреждению банкротства» и «Досудебная санация», с изъятием «Санации» из реорганизационных судебных процедур. Это возлагает определенную ответственность и понуждает учредителей юридических лиц, федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления принимать своевременные меры по предупреждению банкротства организаций. Это может быть и санация, и соглашение кредиторов с должником на заключение мирового соглашения. Эти положения Закона дают возможность решить вопросы банкротства без вмешательства арбитражного суда.
Непродуманная налоговая политика, поспешность в приватизации, неготовность руководителей хозяйствующих субъектов жить в условиях рыночной экономики привели к спаду производства, кризису неплатежей, сокращению рабочих мест, росту социальной напряженности. В настоящее время подъему многих, даже перспективных, предприятий препятствует огромная кредиторская задолженность перед поставщиками, бюджетом, трудовым коллективом. Ни один инвестор не будет вкладывать средства, зная, что его деньги пойдут на погашение долгов предприятия. Во всех случаях проще обанкротить предприятие, вывести имущество законным или незаконным способом, а затем на основе материальных ценностей и денежных средств, «вырученных» с предприятия, создать новое и вложить в него.

 18.Понятие и виды хозяйственных товариществ.

Хозяйственные товарищества и общества - обычная и наиболее распространенная в нормальном имущественном обороте форма коллективной предпринимательской деятельности. Они открывают в ГК перечень отдельных видов коммерческих организаций,

будучи к тому же универсальной формой, в рамках которой может осуществляться

любая профессиональная предпринимательская деятельность производственная,

торговая, посредническая, кредитно-финансовая и страховая и т. д.

     Такого рода объединения, создаваемые предпринимателями, в европейском

праве обычно называются компаниями, а в американском - корпорациями. В России

они традиционно именовались торговыми товариществами, поскольку торговля обычно

ассоциировалась с коммерческой деятельностью. Отсутствие частной коммерции

в прежней экономике вынуждало к использованию более "нейтрального" понятия

"хозяйственная деятельность". С учетом этих традиций ГК также использует термин

"хозяйственные" применительно к обществам и товариществам.

Различия обществ и товариществ проистекают из того обстоятельства, что

товарищества рассматриваются законом как объединения лиц, тогда как общества

- в качестве объединения капиталов. Объединения лиц, помимо имущественных

вкладов, предполагают непосредственное, личное участие в делах товарищества.

А так как речь идет об участии в предпринимательской деятельности, ее участник

должен иметь статус либо коммерческой организации, либо индивидуального предпринимателя.

Следовательно, предприниматель может быть участником только одного товарищества,

а само товарищество может состоять только из предпринимателей (то есть не

вправе иметь в своем составе некоммерческие организации или граждан, не занимающихся

предпринимательской деятельностью).

     В отличие от этого общества как объединения капиталов не предполагают

(хотя и не исключают) личного участия учредителей (участников) в своих делах,

а потому допускают, во-первых, одновременное участие в нескольких обществах,

в том числе однородных по характеру деятельности (что понижает риск имущественных

потерь), во-вторых, участие в них в принципе любых лиц, а не только профессиональных

предпринимателей.

     Кроме того, участники товариществ несут неограниченную ответственность

по их долгам всем своим имуществом (за исключением вкладчиков коммандитного

товарищества), тогда как в обществах участники вообще не отвечают по их долгам,

а несут только риск убытков (утраты внесенных вкладов), если не считать участников

обществ с дополнительной ответственностью. Поскольку нельзя дважды поручиться

одним и тем же имуществом по долгам нескольких самостоятельных организаций,

такая ответственность свидетельствует также в пользу невозможности одновременного

участия предпринимателя более чем в одном товариществе.

Следует отметить, что прежнее законодательство не признавало полное товарищество

юридическим лицом, неосновательно отождествляя его с простым товариществом

(договором о совместной деятельности). Между тем речь идет о двух различных

формах предпринимательства. В первом случае создается самостоятельное юридическое

лицо собственник имущества, что было традиционным для российского права. Во

втором случае по договору участников объединяются их имущественные вклады

и координируется деятельность без создания особого юридического лица, что

влечет появление отношений общей долевой собственности

* + 1. Понятие и виды хозяйственных обществ.

Хозяйственные общества обладают общей правоспособностью, приобретают право собственности на имущество, полученное в результате их деятельности, а конечную прибыль могут распределять между своими участниками.

Общим для всех хозяйственных обществ является деление их уставного (складочного) капитала на доли, права на которые принадлежат их участникам. Обладание долей в уставном капитале позволяет, с одной стороны, участвовать в управлении делами организации и распределении получаемой ею прибыли, а с другой - как правило, ограничивает собственные риски участников общества, связанные с предпринимательской деятельностью юридического лица.

Права и обязанности участников хозяйственных обществ также схожи. Они вправе в той или иной форме участвовать в управлении делами юридического лица, получать информацию о его деятельности, принимать участие в распределении прибыли и получать ликвидационный остаток - часть имущества юридического лица, оставшегося после расчетов с кредиторами ликвидированного юридического лица, либо стоимость этого имущества. Участники хозяйственного общества обязаны вносить вклады в уставный (складочный) капитал в порядке и размере, установленном учредительными документами, и не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества. Белов В. А. Хозяйственное право / В. А. Белов, Е. В. Пестерева. М: ЮрИнфоР, 2002. - С. 16

Хозяйственные общества представляют собой организации, создаваемые одним или несколькими лицами путем объединения и обособления части их имущества для ведения предпринимательской деятельности. Здесь гарантией прав кредиторов является имущество юридического лица (в частности, его уставный капитал), поскольку только за счет него, а не за счет имущества учредителей, могут быть удовлетворены требования кредиторов общества. Таким образом, в хозяйственных обществах степень обособления имущества (и, как следствие, имущественной ответственности) юридического лица от имущества учредителей существенно выше, чем, например, в хозяйственных товариществах. Это объясняет их удобство как формы организации предпринимательской деятельности и широкое распространение в современном обороте.

Хозяйственные общества традиционно называют объединениями капиталов. Гражданское право: Учебник. Том I (под ред. доктора юридических наук, профессора О.Н. Садикова). - "Контракт": "ИНФРА-М", 2006. - С. 87

Вкладом в имущество хозяйственного общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

Общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

Участниками хозяйственных обществ могут быть граждане и юридические лица. Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ.

Финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ, если иное не установлено законом.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных обществах, за исключением открытых акционерных обществ. Хозяйственные общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных обществ, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Отличием хозяйственных обществ от других коммерческих организаций является то, что их уставный капитал разделяется на доли.

1. Правовое положение хозяйственных партнерств. Управление в хозяйственных партнерствах.

С 1 июля 2012 вступил в силу федеральный закон №380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах» утверждающий новую организационно-правовую форму юридического лица - хозяйственное партнерство, действующее на основе долевого принципа.

Хозяйственным партнерством признается созданная двумя или более лицами коммерческая организация, в управлении деятельностью

Следует отметить явные особенности рассматриваемой организационно-правовой конструкции:

Во-первых, это касается правоспособности хозяйственного партнерства. В отличие от ООО, которое не имеет специальных ограничений в деятельности, партнерство не может заниматься эмиссией облигаций и иных эмиссионных ценных бумаг;

Во-вторых, Закон содержит запрет на рекламу партнерством своей деятельности. Возможно законодатель ставит антирекламные барьеры, чтобы новые структуры не пришли на смену кредитным потребительским кооперативам, сильно дискредитирующим себя за последние годы;

В-третьих**,** партнерству не разрешено учреждение юридических лиц или участие в них, за исключением союзов и ассоциаций (ч. 4, 5, 7 ст. 2 Закона).

В-четвертых, в соответствии с данным законом во внутрикорпоративную деятельность партнерства могут быть введены лица, не являющиеся участниками общества, не поименованные в ЕГРЮЛ, но являющиеся участниками соглашения об управлении партнёрством (конфиденциальные участники). При этом следует отметить, что в отношении данных участников практически нет режима законного регулирования их прав и обязанностей, их статус определяется только договорным регулированием - соглашением об управлении партнерством. При этом, даже реестр участников, который партнерство обязано вести, не содержит какой-либо информации о таких лицах.

В-пятых,введены ограничения по количеству участников. Партнерство не может быть учреждено одним лицом. Партнерство не может стать впоследствии партнерством с одним участником. Если число участников партнерства уменьшится до одного участника, партнерство подлежит либо реорганизации, либо ликвидации в порядке, установленном Законом. Особенностью реорганизации партнерства является то, что оно может быть реорганизовано только в форме преобразования в акционерное общество. Эта императивная норма закреплена в ст. 24 Закона.

Число участников партнерства не должно быть более пятидесяти. В случае, если число участников партнерства превысит установленный настоящей частью предел, партнерство в течение года должно преобразоваться в акционерное общество. Если в течение указанного срока партнерство не будет преобразовано и число участников партнерства не уменьшится до установленного предела, оно подлежит ликвидации в порядке, установленном Законом.

В-шестых, особенностями регулирования ответственности хозяйственного партнерства, отличающего его.

 условий, указанных в таком договоре (ч. 3 ст. 3 Закона о хозяйственных партнерствах).

Последнее правило может вступить в противоречие с принципом недопустимости ограничения ответственности по обязательствам (п. 1 ст. 400 ГК РФ).

В-седьмых, Закон о партнерствах допускает возможность исключения участника из партнерства в случае, если участник нарушает свои обязанности, возложенные на него законом или соглашением об управлении партнерством, либо своими действиями (бездействием) делает невозможной деятельность партнерства или существенно ее затрудняет. Это положение совпадает со ст. 10 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью».

1. Гражданско-правовой статус производственных и потребительских кооперативов.

 *Производственный кооператив (артель)*представ­ляет собой коммерческую организацию, созданную в порядке добровольного объединения граждан, на ос­нове членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производства, переработки, сбыта промышленной, сельскохозяйственной и иной продук­ции, выполнения работ, торговли, бытового обслуживания, оказания других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участиях и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Производственные кооперативы осуществляют свою дея­тельность на основании ГК РФ и Федерального закона от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».

Кооператив образуется только по решению его уч­редителей. Число членов кооператива не может быть менее пяти человек. *Членами кооператива*могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 16 лет, иностранные граждане, лица без гражданства, юри­дические лица (участвуют в деятельности кооператива через своих представителей). Члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по его обязательствам.

Производственный кооператив действует на основа­нии устава, утвержденного общим собранием членов кооператива.

 **Потребительский кооператив**представляет собой доб­ровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объедине­ния его членами имущественных паевых взносов. Это не­коммерческая организация.

*Учредителями потребительского кооператива*могут быть граждане, достигшие 16 лет, и юридиче­ские лица. Число учредителей не должно быть менее пяти граждан и трех юридических лиц.

Потребительский кооператив считается созданным с мо­мента его государственной регистрации в установленном за­конодательством порядке.

*Устав*— это учредительный документ потребительского кооператива.

Управление потребительским кооперативом осущест­вляется *учредительным собранием.*В его компе­тенцию входят:

1. принятие решения об образовании потребительско­го кооператива, вступлении в союз;

2. утверждение устава;

3. утверждение списка пайщиков;

4. составление отчета о расходовании вступительных взносов;

5. избрание органов управления и контроля (совета потребительского кооператива, его председателя; ревизионной комиссии; иных органов управления, предусмотренных уставом потребительского коопе­ратива).

Все решения учредительного собрания потребительско­го кооператива оформляются протоколом.

Граждане или юридические лица, желающие стать пайщи­ками, подают в совет потребительского кооператива заявле­ние (в установленной форме) с просьбой о приеме в данный кооператив. Это заявление рассматривается в течение 30 дней советом кооператива. Вступающий признается пайщиком последнего с момента вынесения такого решения и уплаты вступительного взноса, а также паевого взноса или его час­ти, установленной уставом потребительского кооператива. Лица, принятые в потребительский кооператив и внесшие вступительный и паевой взносы, получают документ, удо­стоверяющий их членство.

1. Особенности гражданско-правового статуса учреждений.

Ст. 120 ГК РФ определяет, что **учреждением** признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления

* 1. управленческих,
	2. социально-культурных или
	3. иных функций некоммерческого характера.

Права учреждения на имущество, закрепленное за ним собственником, а также на имущество, приобретенное учреждением, определяются в соответствии со [статьей 296](http://base.garant.ru/10164072/20/#block_296) Кодекса: учреждение и казенное предприятие, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления,

* + владеют, пользуются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и,
	+ если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственникаэтого имущества.

Собственник имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, и вправе распорядиться по своему усмотрению.

**Учреждение может быть создано:**

* 1. гражданином или юридическим лицом ([частное учреждение](http://base.garant.ru/10105879/2/#block_9)) либо
	2. Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации (государственное учреждение),
	3. муниципальным образованием (муниципальное учреждение).

Государственное или муниципальное учреждение может быть

* + [автономным](http://base.garant.ru/190157/1/#block_2),
	+ [бюджетным](http://base.garant.ru/10105879/2/#block_902) или
	+ [казенным](http://base.garant.ru/12112604/20/#block_161).

**Автономным учреждением** признается некоммерческая государственная или муниципальная организация, созданная для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Автономное учреждение является юридическим лицом и от своего имени может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

**Бюджетным учреждением** признается некоммерческая государственная или муниципальная организация, созданная для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах.

Бюджетное учреждение не вправе отказаться от выполнения государственного (муниципального) задания.

**Казенное учреждение** - государственное или муниципальное учреждение, осуществляющееоказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления. Финансовое обеспечение деятельности казенного учреждения осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы (ст. 6 БК РФ).

1. Особенности участия государства и муниципальных образований в гражданских правоотношениях.

Особенности правового положения государства и государственных (муниципальных) образований определяются тесным переплетением частно - и публично-правовых элементов. Российское государство является многоуровневым образованием. Гражданское законодательство исходит из того, что в целом участие государства и его частей в гражданском обороте строится на одинаковом принципе, хотя имеются и различия.

Как главный субъект публичного права, государство является носителем власти, обладающей суверенитетом. Это предопределяет его особенности как субъекта гражданского права и отражает две тенденции. С одной стороны, необходимость уравнивания государства в отношении с субъектами частного права, не обладающими властными полномочиями, а с другой стороны – использование этих полномочий для управления хозяйственным развитием государства. Согласно п. 1 ст. 124 ГК РФ государство участвует в гражданско-правовых отношениях на равных с другими субъектами началах, т.е. отказывается от своего положения как суверена. Однако во многих других нормах ГК РФ и иных правовых актах полномочия государства на вмешательство в гражданско-правовые отношения достаточно широки.

В российском гражданском законодательстве отсутствует понятие «юридические лица публичного права», известное законодательству ряда зарубежных стран и некоторым зарубежным договорам. Правовой режим участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в гражданском обороте приравнивается ГК РФ, за необходимыми изъятиями, к режиму, установленному для юридических лиц (и. 2 ст. 124).

Гражданская правоспособность государства в чем-то уже, в чем-то шире Правоспособности различных физических и юридических лиц. Например, только государство может выпускать государственные ценные бумаги, объявлять и действовать в сфере своей монополии, в которой другим субъектам гражданского права выступать прямо запрещено. В то же время государство не может передавать имущество по наследству, заключать отдельные виды договоров (коммерческой концессии и др\*), быть участником хозяйственных товариществ.

Государство участвует в гражданском обороте в целях наиболее эффективного отправления публичной власти, что и предопределяет сущность правоспособности государства.

Государственные (муниципальные) образования не зависимы друг от друга и выступают как самостоятельные участники гражданско-правовых отношений. От имени Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований их органы в рамках своей компетенции могут своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности, выступать в суде.

Государство может участвовать в гражданском обороте как непосредственно, так и через специально созданные им для этих целей государственные юридические лица - государственные и муниципальные унитарные предприятия и учреждения, финансируемые собственником (в нашем случае - государством).

1. Понятие и виды объектов гражданских прав. Понятие и классификация вещей.

*Объекты гражданских прав* – это материальные и нематериальные блага, на которые направлены права и обязанности субъектов гражданских прав.

Статья 128 Гражданского кодекса содержит перечень объектов правоотношений имущественного и неимущественного характера. Соответственно выделяют два вида объектов гражданских прав: материальные и нематериальные.

*Материальные*– объекты, способные удовлетворить физические потребности человека:

вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;

работы – действия, направленные на получение материально выраженного результата. Например, результатом осуществления работ по договору строительного подряда, является построенный объект – дом, здание и др.;

услуги – действия юридического либо фактического характера, направленные на появление правоотношений между субъектами, которые не влекут появление материально выраженного результата. Например, фактические действия выполняет перевозчик в договоре перевозки груза, он фактически перевозит груз из одного в другой пункт назначения.

*Нематериальные***–**объекты, способные удовлетворить духовные потребности человека:

охраняемая информация;

исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);

нематериальные блага.

Каждый вышеназванный объект имеет особый правовой режим, отражающий его особенности в гражданском обороте*. Правовой режим* – это установленный порядок владения, пользования, распоряжения объектами, способы их приобретения и отчуждения.

Имущество наиболее широко участвует в гражданском обороте. В гражданском праве оно используется в различных значениях. Во-первых, это может быть совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей. Например, согласно ст.132 Гражданского кодекса, предусматривается, что в состав предприятия как объекта гражданских прав входят все виды имущества, в том числе здания, сооружения, продукция и т.д., праватребования, долги*,* исключительные права. Во-вторых, это могут быть вещи. Например, в соответствие со ст.214 Гражданского кодекса, в собственности юридического лица может находиться любое имущество. В-третьих, это могут быть отдельные вещи или их совокупность.

Для определения недвижимых вещей законодатель в ст.130 Гражданского кодекса использует два критерия:

*степень связи с землей*, соответственно выделяются – вещи, постоянно расположенные в одном месте и связанные с землей настолько прочно, что их перемещение невозможно (недра, участки земли и т.д.); вещи, которые могут быть отделены от земли физически, но это приведет к несоразмерному причинению им ущерба (леса, насаждения, здания, сооружения);

*юридический*, согласно которого к недвижимости причисляют предприятие в целом как имущественный комплекс, воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река-море», космические объекты. Законодатель, таким образом, распространяет правовой режим недвижимого имущества на вещи, которые по свойствам своим являются движимыми. Но так как их роль велика в гражданском обороте, они имеют статус недвижимых.

Согласно ст.130 Гражданского кодекса, к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество, но исключительно законодательными актами.

1. Ценные бумаги как объекты гражданских прав: понятие, признаки, виды. Документарные и бездокументарные ценные бумаги.

Ст. 142 ГК РФ определяет, что **ценными бумагами** являются документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права

* 1. осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов (документарные ценные бумаги);
	2. которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со [ст. 149](http://base.garant.ru/10164072/7/#block_149) ГК РФ (бездокументарные ценные бумаги).

Ценными бумагами являются акция, вексель, закладная, инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда, коносамент, облигация, чек и иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке.

Выпуск или выдача ценных бумаг подлежит государственной регистрации в случаях, установленных законом.

**Свойства ценных бумаг:**

* 1. это документ, удостоверяющий имущественное право таким образом, что его осуществление (использование) и переда­ча другому лицу невозможны без обладания данным документом;
	2. относятся к категории движимых вещей (п. 2 ст. 130 ГК), причем обычно индивидуально определенных, хотя некоторые из них определяются родовыми признаками (эмисси­онные ценные бумаги, например облигации);
	3. только наличие ценной бумаги делает ее владельца лицом, управомоченным по закрепленному в ней праву, в том числе управомоченным на передачу (отчуждение) этого права третьим лицам (именно в этом состоит **юридический смысл ценной бумаги** как «ове­ществленного права», к передаче которого применяются нормы о пе­редаче вещей, а не об уступке прав).

Ценные бумаги облегчают оборот имущественных прав, способствуя их переходу от одних управомоченных лиц к другим. Такую задачу не способны выполнять обычные (легитимирующие) документы, которые не могут гарантировать получателю права его реальные, а не предполагаемые действительность и содержание («объем»). Лишь «овеществление права» в документе превращает этот «клочок бумаги» в ценную бумагу, ибо теперь использовать (осуществить) зафиксированное в ней право может только владелец данного документа (подобно тому, как принять решение об использовании вещи может только ее собственник). Поэтому в результате фиксации права ценной бумагой исключительно в пользу своего обладателя этот документ выполняет доказательственную функцию (подобную, например, долговой расписке), защитную функцию своего владельца, в том числе и прежде всего приобретателя, от неясностей, касающихся управомоченности субъекта права требования, содержания или объема этого права и т.п.

1. Личные нематериальные блага и личные неимущественные права: понятие, виды, способы защиты. Охрана частной жизни и изображения гражданина.

Личные права неразрывно связаны с такими понятиями, как «равенство», «свобода», «неприкосновенность личности». Социальная ценность личных прав состоит главным образом в том, что они сами по себе, а также гарантии их реального осуществления определяют положение человека в обществе, а следовательно, и уровень развития самого общества. Признанием этого явилось принятие Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. Всеобщей декларации прав человека, а также Международного пакта о гражданских и политических правах, принятого 16 декабря 1966 г. и вступившего в действие для СССР (в том числе для России) в 1976 г.

В гражданско-правовом смысле личные неимущественные права представляют собой урегулированные нормами права связи между определенными субъектами по поводу личных неимущественных благ.

**Личные неимущественные права -** это субъективные права граждан, возникающие вследствие регулирования нормами гражданского права личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными.

При характеристике личных неимущественных прав как субъективных гражданских прав необходимо отметить, что они являются правами строго личного характера. Согласно ст. 150 ГК РФ данные права принадлежат гражданину от рождения или в силу закона, являются неотчуждаемыми и не могут передаваться другим лицам иным способом, кроме случаев, предусмотренных законом. В то же время имеются все основания отнести эти права к категории**исключительных.**

По своему характеру личные неимущественные права являются правами абсолютными. Для личных неимущественных прав характерно наличие двух правомочий — возможности управомоченного лица:

* требовать от неопределенного круга обязанных лиц воздержаться от нарушения его права;
* прибегнуть в случае нарушения его права к установленным законом мерам защиты. Личные неимущественные права в объективном смысле представляют собой комплексный правовой институт, включающий нормы различных отраслей права.

Виды личных неимущественных прав:

* направленные на индивидуализацию личности управомоченного лица: право на имя, право на защиту чести и достоинства, а также тесно связанное с ним право на опровержение и право на ответ;
* направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан, включающие права на телесную неприкосновенность и охрану жизни и здоровья, на неприкосновенность личного облика, а также личного изображения;
* направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан права: на неприкосновенность жилища, личной документации, на тайну личной жизни, в том числе: адвокатскую. медицинскую, тайну совершения нотариальных и следственных действий, вкладов в банки и иные кредитные организации, личного общения и т.д.
1. Сделка: понятие, классификация, условия действительности.

***Сделка*** – правомерное действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Признаки:

1) юридический факт;

2) волевой акт;

3) правомерное юридическое действие;

4) направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Состав сделки – совокупность определенных фактов, наличие которых необходимо в каждой сделке. Отклонение от указанных фактов влечет не те последствия, наступления которых желало лицо, совершая сделку. Объективная сторона характеризуется волеизъявлением сторон, которое может быть прямым (совершаемым в устной или письменной форме) или косвенным (лицо совершает такие действия, из сущности которых явно следует намерение заключить сделку). Субъективная сторона характеризуется обстоятельствами, характеризующими субъектов сделки.

***Виды:***

1) по количеству участвующих сторон:

а) односторонние (для совершения необходимо выражение воли одной стороны);

б) двусторонние (выражение воли двух сторон);

в) многосторонние (выражение воли трех и более сторон);

2) по наличию встречного предоставления за исполнение обязанностей по сделке:

а) безвозмездные (одна сторона обязуется передать что-либо другой стороне без получения за это встречного удовлетворения: дарение);

б) возмездные (порождает правоотношение, в силу которого каждая из сторон вправе требовать от другой определенного имущественного предоставления: поставка, подряд);

3) по моменту совершения:

а) консенсуальные – сделка считается совершенной с момента достижения соглашения между сторонами: поставка, аренда;

б) реальные (требуется достижение соглашения и одновременно передача имущества: заем, хранение);

4) по значению цели:

а) каузальные, к их числу относятся почти все сделки (цель в них прямо выражена: купля-продажа);

б) абстрактные (основание не указывается, цель совершения не ясна: вексель).

Кроме того, существует деление сделок на срочные (момент ее действия и прекращения не определяется) и бессрочные (определен момент вступления сделки в действие либо момент ее прекращения).

1. Форма сделки: понятие и виды. Последствия несоблюдения формы сделок.

***Форма сделки*** – способ выражения воли сторон к совершению сделки. Существуют устная и письменная формы.

**Устная сделка**– путем словесного выражения воли. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и при отсутствии словесного выражения воли, если совершается путем конклюдентных действий, т.е. когда из поведения лица явствует воля совершить сделки (человек покупает шоколадки в автомате).

Сделка может быть совершена путем молчания (арендодатель может не возражать после истечения срока аренды против дальнейшего использования арендатором имущества).

**2) Сделка в письменной форме** должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (пункт 1 статьи 162).

**Статья 161. Сделки, совершаемые в простой письменной форме**

1. Должны совершаться в простой письменной форме, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;

2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки.

2. Соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые в соответствии со статьей 159 настоящего Кодекса могут быть совершены устно.

**Статья 162. Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки**

1. 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.

2. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность.

3. Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки.

Подлежат нотариальному удостоверению:

а) доверенность на совершение сделок, требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации.

б) доверенности совершаемые в порядке передоверия

в) договоры уступки права требования и перевода долга по сделкам требующим государственной регистрации либо нотариального удостоверения

г) договоры ренты

д) завещание

е) брачный договор, соглашение о разделе имущества

Несоблюдение письменной формы сделки, в соответствии с ч.1 ст.162 ГК РФ, лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. «Допрос свидетелей в подтверждение устной сделки между сторонами - юридическими лицами нарушил бы принцип допустимости доказательств, закрепленный в ст.57 АПК РФ».

1. Юридически значимые сообщения: понятие и правовые последствия их вручения (невручения).

С 1 сентября 2013 года вступила в действие  новая норма ГК РФ, устанавливающая общие правила о так называемых юридических сообщениях.

Юридически значимыми сообщениями в соответствии с п. 1 ст. 165.1 ГК РФ признаются заявления, уведомления, извещения, требования и т.д., с которыми закон или сделка связывают гражданско-правовые последствия для другого лица.

К примеру, извещения имеют юридическое значение при продаже доли в праве собственности другому лицу. Согласно п. 2 ст. 250 ГК РФ продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых он продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество - в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

Следовательно, право продать свою долю постороннему лицу у сособственника появится по истечении месяца, а в праве собственности на движимое имущество - по истечении 10 дней со дня извещения о намерении продать долю остальных участников долевой собственности при условии, что они не воспользуются своим преимущественным правом. Днем извещения в этом случае будет день, в который сособственники получили указанное уведомление, а право на реализацию возникнет с истечением установленного законом срока.

Правовая природа юридически значимых сообщений позволяет отграничить их от каких-либо цивилистических категорий, которые ранее были известны российскому правопорядку, и имеет набор собственных уникальных характеристик. Юридически значимые сообщения в системе юридических фактов располагаются между юридическими сделками и юридическими поступками, что обусловливает наличие элементов как сделок, так и поступков.

На первый взгляд выявление в законе юридически значимых сообщений не должно составлять труда. Однако в рамках ГК РФ категория уведомления иногда используется без привязки к конкретным правовым последствиям (в частности, уведомление доверителя поверенным о допущенных отступлениях (п. 2 ст. 973 ГК РФ) или уведомление поклажедателя о передаче третьему лицу вещи для хранения (абз. 2 ст. 895 ГК РФ).

Важным упущением действующего законодательства является момент о том, когда лицо считается надлежащим образом уведомленным, а права - соответственно возникшими. На практике это приводит к спору о моменте возникновения и изменения соответствующих прав у лица.

Следует отметить не очень удачную редакцию п. 2 ст. 165.1 ГК РФ. Данная норма предусматривает, что правила п. 1 указанной статьи применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или практики, установившейся во взаимоотношениях сторон. Таким образом, можно сделать вывод о том, что стороны в своих отношениях могут полностью изменить порядок, предусмотренный п. 1 указанной статьи. Например, стороны могут предусмотреть, что сообщение считается доставленным не с момента получения адресатом, а с момента его отправки по почте или передачи документов курьеру.

1. Недействительность сделки: понятие, виды. Общие положения о последствиях недействительности сделки. Сроки исковой давности по недействительным сделкам.

**Недействительная сделка** — это всякая сделка, не соответствующая требованиям закона.

Поскольку закон (в том числе и подзаконные акты) требует, чтобы в сделке была выражена подлинная воля ее участников в требуемой в подлежащих случаях форме, а также чтобы ее участники обладали дееспособностью, то нарушение одного из перечисленных условий влечет недействительность сделки.

Большое практическое значение имеет вопрос о моменте, с которого сделка считается недействительной. Ст. 167 ч. 1 ГК РФ устанавливает, что **сделка, признанная недействительной, считается таковой со времени ее совершения**. Однако иногда из содержания сделки следует, что она может быть прекращена лишь на будущее время. Например, нельзя признать недействительной сделку по аренде помещения с момента ее совершения, так как это помещение уже находилось в пользовании. В таком случае сделка будет прекращена на будущее время (ст. 167 ч. 1 ГК РФ).

Новый ГК РФ устанавливает **сроки исковой давности по недействительным сделкам**. Исковая давность по искам о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет 10 лет со дня, когда началось ее исполнение. А вот иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (ст. 179 п. 1 ч. 1 ГК РФ), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

**Виды:**

**оспоримая сделка** — это сделка, являющаяся недействительной в силу признания её таковой судом.

Недействительные сделки могут быть либо оспоримыми, либо ничтожными. Как видно из ее названия, оспоримая сделка может быть оспорена. Таковой ее может признать суд по основаниям, установленным ГК РФ.

**Ничтожная сделка** — это сделка, являющаяся недействительной независимо от признания её таковой судом.

Ничтожная [сделка](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/sdelka.html) недействительна в силу указания закона. Она считается ничтожной независимо от ее признания таковой.

Относительно недействительными являются сделки, недействительность которых поставлена в зависимость от решения суда, арбитражного суда о признании их недействительными по требованию заинтересованных лиц ([граждан](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/grazhdanin.html) либо предприятий и организаций). До момента заявления такого требования в суде или арбитраже и до признания судом (арбитражем) сделки недействительной она считается действительной. К числу относительно недействительных относятся, например, сделки, совершенные под влиянием обмана, заблуждения, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 178 — 179 ч. 1 ГК РФ).

Обычно недействительная [сделка](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/sdelka.html) дефектна полностью, в целом. Однако встречаются сделки, которые порочны лишь частично.

1. Решение собрания как основание возникновения гражданских правоотношений. Виды и процедура проведения собрания. Недействительность (оспоримость и ничтожность) решения собрания.

Принято считать, что когда закон говорит о большинстве, имеется в виду именно простое большинство, т.е. количество голосов, превышающее 50% хотя бы на один голос. Это правило традиционно применяется для принятия решений на собраниях участников хозяйственных обществ, кооперативов, собственников общего имущества многоквартирного дома и других сообществ.

Важнейшее значение приобретает наличие кворума на собрании. По этому поводу в п. 26 Постановления Пленума ВАС РФ N 19 было сделано разъяснение, что в случаях, когда стороны, участвующие в рассматриваемом судом споре, ссылаются в обоснование своих требований или возражений по иску на решение общего собрания акционеров, при этом судом установлено, что данное решение принято в отсутствие кворума для проведения общего собрания или принятия решения, суд должен независимо от того, было оно оспорено кем-либо из акционеров или нет, оценить такое решение как не имеющее юридической силы и разрешить спор, руководствуясь нормами закона. (см. комментарий к ст. 181.5 ГК), а собрание - несостоявшимся.

В отдельных законодательных актах установлены иные правила принятия решений по некоторым вопросам, которые, исходя из п. 1 ст. 181.1 ГК, как специальные имеют приоритет перед общим правилом.

Так, согласно ст. 36 Закона о потребительской кооперации решение общего собрания представителей потребительских обществ союза по вопросам его исключительной компетенции принимается квалифицированным большинством голосов (решение о реорганизации союза требует не менее 3/4 голосов представителей потребительских обществ союза, присутствующих на общем собрании представителей).

К решениям собраний иных гражданско-правовых сообществ могут быть предъявлены более жесткие требования. Однако в случае, если это прямо не закреплено в законе, сообществам потребуется выработать такие требования самостоятельно.

Более сложным является случай, когда в уставе юридического лица установлено требование принятия решения квалифицированным большинством голосов или единогласно в отличие от установленного общего требования специального закона.

Например, согласно ст. 11 Закона об акционерных обществах устав общества должен содержать сведения о порядке подготовки и проведения общего собрания акционеров, в том числе перечень вопросов, решение по которым принимается органами управления общества квалифицированным большинством голосов или единогласно. Аналогичное правило установлено в п. 2 ст. 12 Закона об обществах с ограниченной ответственностью: устав общества помимо прочего должен содержать сведения о порядке принятия органами общества решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов. Согласно ст. 9 Закона о потребительской кооперации в уставе потребительского общества должны определяться состав и компетенция органов управления и органов контроля потребительского общества, порядок принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются квалифицированным большинством голосов.

Таким образом, нормативные акты, регулирующие создание и деятельность отдельных видов юридических лиц, позволяют предусматривать в уставе требования большего числа голосов для принятия решений, чем установлено в самих законах. В таких случаях законодатель обязывает закрепить в уставе правила принятия решений по вопросам, решения по которым принимаются большинством голосов.

1. Понятие и признаки представительства. Коммерческое представительство.

Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

2. Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т.п.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

3. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

4. Не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе.

Статья 184. Коммерческое представительство

1. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

2. Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. При этом коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя.

Коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

3. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и доверенности.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

4. Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами.

1. Сроки в гражданском праве: понятие, виды, порядок исчисления.

Гражданские правоотношения существуют во времени, которое во многих случаях оказывает важное влияние на их развитие. Особое значение это имеет для гражданских прав, само существование которых ограничено во времени, например, сроком действия заключенного договора, поскольку реализовать их можно лишь в течение данного времени Обычно срок (его наступление либо истечение) относят к юридическим фактам - событиям, поскольку течение времени объективно и не зависит от воли людей. Однако установление и определение длительности сроков имеет волевое происхождение. Ведь сроки в гражданском праве устанавливаются законом или подзаконными актами, сделками или судебными решениями (ч. 1 ст. 190 ГК). Многие сроки могут быть приостановлены или восстановлены, что также говорит об их волевой природе. Поэтому большинство сроков имеют двойственный характер: будучи волевыми по происхождению, они связаны с объективным процессом течения времени. В силу этого они представляют собой особую категорию юридических фактов, которые не могут быть отнесены ни к событиям, ни к действиям.   Исчисление сроков   Сроки, определенные периодами (отрезками) времени, исчисляются по установленным законом правилам. В соответствии со ст. 191 ГК они начинают течь на следующий день после наступления календарной даты или события, которыми определено их начало. Например, отгрузка товара по договору поставки, заключенному 15 июня, должна быть произведена в течение 10 дней с момента его заключения. Это означает, что срок отгрузки начался с 16 июня, а потому и последним допустимым днем отгрузки следует считать 25 июня. Следовательно, момент (день), которым определено начало срока, не засчитывается в его продолжительность. Очевидно, что данное правило введено для упрощения подсчета времени течения срока (иначе его окончанием в данном случае пришлось бы считать 24 июня). срок, исчисляемый годами, истекает в последнем году срока в тот же по названию месяц и в тот же по числу день, которыми определено его начало (т.е. трехгодичный срок, течение которого началось 1 июня 2001 г., истек 1 июня 2004 г., а не днем раньше), а срок, исчисляемый месяцами, истечет в последний месяц срока в тот же по числу день (т.е. трехмесячный срок, течение которого началось 30 апреля, истечет 30-го, а не 31 июля) (ст. 192 ГК). То же правило применяется к срокам, определенным в полгода или исчисляемым кварталами года (квартал признается равным трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года, т.е. началом первого квартала считается 1 января, началом второго - 1 апреля и т.д.).

В случаях, когда месяц, на который падает окончание срока, не имеет соответствующего числа, срок признается истекшим в последний день этого месяца (абз. 3 п. 3 ст. 192 ГК). Например, месячный срок, начавшийся 31 мая, истечет 30 июня, а начавшийся 31 января истечет 28 или 29 февраля. Срок, исчисляемый неделями, истекает в такой же день последней недели срока (п. 4 ст. 192 ГК). Закон предусматривает исключение на случай, когда окончание срока приходится на нерабочий (выходной) день. В этом случае днем окончания срока в соответствии со ст. 193 ГК считается ближайший рабочий день. Данное правило не распространяется на начало течения срока, а выходные дни не исключаются при подсчете его продолжительности.

Гражданско-правовые сроки разнообразны.

А) По характеру определения законом или договором можно выделить сроки императивные и диспозитивные, определенные и неопределенные, общие и частные.
Б)По назначению (целям) различают сроки возникновения гражданских прав или обязанностей, сроки осуществления гражданских прав, сроки исполнения гражданских обязанностей и сроки защиты гражданских прав.

1. Исковая давность: понятие, начало течения и прекращения. Приостановление, перерыв, восстановление. Ограничения применения норм об исковой давности.

**Исковая давность** - срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено ([ст. 195](http://base.garant.ru/10164072/13/#block_195)ГК РФ).

**Назначение исковой давности:**

* + предоставить потерпевшему стро­го определенный, но достаточный срок для защиты его права. По истечении исковой давности потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право сохраняется (этим сроки исковой давности отличаются от пресекательных сроков, истечение которых влечет утрату права).

Исковая давность призвана содействовать устранению неустой­чивости, неопределенности в отношениях участников гражданского оборота. При ее отсутствии управомоченное лицо (потерпевший) мог­ло бы сколь угодно долго держать неисправного должника (наруши­теля) под угрозой применения государственно-принудительных мер воздействия, не реализуя свой интерес в защите нарушенного права. Кроме того, по истечении длительного периода времени затрудняется собирание доказательств (свидетели могут забыть существенные об­стоятельства, документы теряются и т.д.). Таким образом, установле­ние исковой давности, побуждая стороны к обращению в суд за защи­той своего права, одновременно служит и интересам другой стороны, и интересам правопорядка в целом.

**Виды сроков исковой давности:**

* 1. общий;
	2. специальный.

**Общий срок исковой давности** составляет 3 года со дня, определяемого в соответствии со [ст. 200](http://base.garant.ru/10164072/13/#block_200) ГК РФ (ст. 196 ГК).

**Специальные сроки исковой давности**, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком, могут устанавливаться законом для отдельных видов требований. Для специальных давностных сроков установлен тот же режим, что и для общих, в том числе правила исчисления, приостановления и перерыва, последст­вия истечения (п. 2 ст. 197 ГК).

Срок исковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен, за исключением случаев, установленных [Федеральным законом](http://base.garant.ru/12145408/#block_1811) от 6 марта 2006 года N 35-ФЗ "О противодействии терроризму".

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Односторонние действия, направленные на осуществление права (зачет, безакцептное списание денежных средств, обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке и т.п.), срок исковой давности для защиты которого истек, не допускаются.

Должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

1. Понятие и содержание субъективного права собственности. Бремя собственности.

Право собственности может быть рассмотрено в объективном и в субъективном смысле. В первом случае речь идет о юридическом институте - совокупности правовых норм, значительная часть которых, имея гражданско-правовую природу, входит в подотрасль вещного права.

Однако в институт права собственности включаются не только гражданско-правовые нормы. Он охватывает все нормы права, закрепляющие (признающие), регулирующие и защищающие принадлежность материальных благ конкретным лицам. К ним, следовательно, относятся не только соответствующие нормы гражданского права, но и определенные предписания конституционного и административно-правового характера, и даже некоторые уголовно-правовые правила, устанавливающие принадлежность имущества определенным лицам, закрепляющие за ними известные возможности его использования и предусматривающие юридические способы охраны прав и интересов собственников.

Иначе говоря, право собственности в объективном смысле представляет собой не гражданско-правовой, а комплексный (многоотраслевой) институт права, в котором, однако, преобладающее место занимают гражданско-правовые нормы. Эти последние в совокупности охватываются понятием права собственности как гражданско-правового института, входящего в общую, единую систему гражданско-правовых норм.

В субъективном смысле право собственности, как и всякое субъективное право, есть возможность определенного поведения, дозволенного законом управомоченному лицу. С этой точки зрения оно представляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, которое дает возможность своему обладателю - собственнику, и только ему определять характер и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное хозяйственное господство

В п. 1 ст. 209 ГК правомочия собственника раскрываются с помощью традиционной для русского гражданского права "триады" правомочий: владения, пользования и распоряжения. Под правомочием владения понимается основанная на законе (т. е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т. п.). Правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им. Правомочие распоряжения означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т. д.).

В своей совокупности названные правомочия исчерпывают все предоставленные собственнику возможности. Теоретические попытки дополнить эту "триаду" другими правомочиями, например правомочием управления, оказались безуспешными. При более тщательном рассмотрении такие "правомочия" оказываются не самостоятельными возможностями, предоставляемыми собственнику, а лишь способами реализации уже имеющихся у него правомочий, т. е. формами осуществления субъективного права собственности.

У собственника одновременно концентрируются все три указанных правомочия. Но порознь, а иногда и все вместе они могут принадлежать и не собственнику, а иному законному владельцу имущества, например арендатору.

1. Право публичной и частной собственности: понятие, субъекты, содержание.

К субъектам публичных форм собственности на землю относятся Российская Федерация, субъекты Российской Федерации (государственная собственность) и муниципальные образования (муниципальная собственность).

Существует мнение, что государство, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования и органы власти по своей юридической природе являются юридическими лицами публичного права, которые могут быть наделены гражданской правосубъектностью, и вместе составляют подвид юридических лиц – «юридические лица публичного права» (публично-правовые образования). Государственная собственность, в свою очередь, подразделяется на два вида:**федеральную собственность** и**собственность субъектов Российской Федерации** (республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, входящих в ее состав).

Собственность муниципальных образований государственной не является, поскольку закреплена в Конституции РФ в качестве одной из самостоятельных форм собственности наряду с частной, государственной и иными (ч. 2 ст. 8, ч. 2 ст. 9 Конституции РФ; ст. 212, 215 ГК РФ).

В соответствии с положениями, закрепленными в ст. 124 ГК РФ, Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами. В подобных случаях применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

От имени Российской Федерации и ее субъектов права собственника уполномочены осуществлять**органы государственной власти,** а в определенных случаях, предусмотренных законами и иными нормативными актами, -**специальные государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане** (ст. 125, п. 3 ст. 214 ГК РФ).

Права собственника от имени муниципального образования осуществляют органы местного самоуправления, а в определенных случаях, предусмотренных законами и иными нормативными актами (в частности, уставами муниципальных образований), — специальные государственные органы, а также юридические лица и граждане (ст. 125, п. 2 ст. 215 ГК РФ).

Право частной собствен­ности в объективном понимании - это совокупность правовых норм, которые определяют и охраняют материальные блага принадлежащих конкретным субъектам, в том числе определяют основания и условия возникновения и приостановления у них такого права в отношении этих благ. Такие правовые нормы в своей совокупности создают соответствующий институт права соб­ственности. Поскольку эти нормы имеют гражданско-правовое возникнове­ние, то это дает достаточно оснований для признания института

права собст­венности институтом частного права. Тем не менее нормы института права собственности содержатся как в гражданском законодательстве, так и в дру­гих отраслях законодательства, что может дать повод считать институт права собственности комплексным многоотраслевым) институтом права или законодательства. Нормы института права собственности ре­гулируют, как правило, только те отношения, которые приобретают формы товарно-денежных отношений. Другие собственнические отношения в отношении собст­венности могут быть также предметом защиты или охраны, кроме административного, уголовного права. В связи с этим встает вопрос о допустимости объединения пра­вовых норм, которые урегулировали отношения отдельных форм собственности, в самостоятельные юридические институты. Под юридическим институтом следует понимать группу гражданско-правовых норм, которые регулируют соответст­вующие однородные общественные отношения.

1. Право общей собственности: понятие, виды, основания возникновения.

Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта. Она оформляет отношения по принадлежности имущества одновременно нескольким лицам – субъектам отношений собственности (сособственникам). Отношения ОС могут возникнуть между любыми субъектами ПС (Ф и ЮЛ, Г и МО), причем в любых сочетаниях. Субъекты ОС по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом. Но эти правомочия они осуществляют сообща, совместно.

Право ОС в объективном смысле – совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно за 2 и более лицами. Право ОС в субъективном смысле – право 2 или более лиц сообща и по собственному усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Виды права ОС: общая собственность может быть: а) с определением долей участников (долевая собственность); б) без определения долей участников (совместная собственность). Соответственно этому различают право ДС и право ОС. Общая собственность с участием граждан может быть долевой и совместной, а с участием ЮЛ, г и ММО - только долевой. Отношения СС могут иметь место только в случаях предусмотренных законом: а) ОСС супругов; б) ОСС к (Ф) Х.

Право общей долевой собственности – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности составляющего единое целое имущества (например, ЖД) одновременно нескольким лицам (нескольким наследникам собственника ЖД) в определенных долях. Основания возникновения ПОДС – это различные ЮФ. Например, совершение несколькими лицами ГП сделок (купли-продажи или договора СД), изготовление или создание ими неделимой вещи, наследование неделимой вещи несколькими лицами. В состав общего имущества поступают также плоды, продукция и доходы от использования имущества в ОДС, которые распределяются между участниками соразмерно их долям, если иное не предусмотрено договором между ними.  Если размер долей не определен законом и не установлен соглашением, доли считаются равными. Владение и пользование ОДС (имуществом) осуществляется по соглашению сторон, а в случае отсутствия согласия – по решению суда. Распоряжение имуществом осуществляется по соглашению сторон. Каждый участник должен соразмерно своей доле уплачивать налоги, сборы и иные платежи по общему имуществу, а также участвовать в издержках по его содержанию и сохранению. При отчуждении доли в ОДС участники имеют преимущественное право покупки продаваемой доли.

Право общей совместной собственности – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам составляющего единое целое имущества, в котором их доли заранее не определены. Участники ОСС, если иное не определено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение ОСС осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка, так как каждый из участников СС вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не оговорено соглашением между - ними. Сделка совершенная одним из участников может быть признана недействительной по требованию других участников. Раздел общего имущества между участниками, а также выдел доли одного из них осуществляется после предварительного определения доли каждого участника в ОСС.

Основанием возникновения ОСС супругов является регистрация брака, а все нажитое супругами во время брака имущество, за некоторым исключениями, относится к СС, независимо от того, кем и за чей счет приобретено, и на чье имя оформлено. Прекращаются расторжением брака или смертью одного из супругов.

1. Возникновение и прекращение права собственности: понятие и способы.

Приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную вещь относится к первоначальным способам, поскольку право собственности возникает на вещь, которой раньше не было, т. е. возникает на эту вещь впервые. Собственником вещи становится тот, кто изготовил или создал ее для себя с соблюдением закона и иных правовых. Вновь изготовленная или-созданная вещь может быть как движимой, так и недвижимой. При этом право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, в соответствии с общим правилом ст. 131 ГК возникает с момента такой регистрации (ст. 219 ГК).

Переработка или спецификация как способ приобретения права собственности на вновь изготовленную движимую вещь характеризуется тем, что вещь создается в результате приложения труда одного лица к материалу, принадлежащему другому лицу. Если иное не предусмотрено договором, право собственности на эту вещь приобретает собственник материала. Таким образом, в договоре может быть предусмотрено, что собственником станет спецификатор.

Более жесткие правила применяются в тех случаях, когда собственник материалов утратил их в результате недобросовестности спецификатора: последний обязан не только передать новую вещь в ..'обственность тому, кто утратил материал, но и возместить ему причиненные убытки.

К числу первоначальных способов приобретения права собственности относится также обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных). Такой сбор может иметь место, когда он допускается в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или местным обычаем. Право собственности на указанные вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу. В [о же время обращение в собственность общедоступных для сбора пещей не относится к оккупации в юридико-техническом смысле слова, поскольку лицо, осуществившее сбор или добычу, приобретает право собственности не на вещи, которые никому не принадлежат, а на вещи, которые к моменту сбора и добычи составляют чью-то собственность (например, государства или муниципального образования).

Прекращение права собственности. Неприкосновенность права собственности, закрепленная как конституционным, так и гражданским законодательством, разумеется, не означает, что право собственности на ту или иную вещь или совокупность вещей во всех случаях сохраняется за данным собственником — гражданином или организацией —до тех пор, пока он продолжает быть субъектом права. Циркуляция вещей в гражданском обороте, которая в условиях рыночной экономики резко возрастает, означает и смену их владельцев. А это влечет прекращение права собственности у одних лиц и возникновение его у других. С другой стороны, и сами вещи в процессе их использования претерпевают изменения, вплоть до полного исчезновения вещей. По этим и многим другим причинам прекращение права собственности у одного лица с возникновением или без возникновения его у другого неизбежно.

1. Право собственности и другие вещные права на земельные участки и жилые помещения.

Следует различать собственность и право собственности.

**Собственность** — это отношение между различными [субъектами гражданского права](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/subekty-grazhdanskogo-prava.html) по поводу материальных предметов, имущества, вещей. В этих отношениях один из субъектов относится к этому имуществу как к своему; для остальных оно является чужим.

Собственность охватывает два вида отношений:

* отношение лица к вещи как к своей;
* отношение между лицами по поводу этой вещи (по поводу присвоения вещей и нахождения их у некоторых субъектов).

Собственность как экономическая категория является **вечной**.

**Право собственности** — это система правовых норм, закрепляющих отношения собственности на средства производства и предметы потребления.

Основным законодательным актом по этим вопросам является [ГК РФ](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/istochniki-prava.html), ч. 1, раздел 2 “Право собственности и другие вещные права”, ч. 1 ГК РФ вступила в силу с 1 января 1995 г.

В ч. 1 ГК впервые появилось понятие вещных прав как общей категории различных прав, в число которых включается и право собственности. Последнее остается главным и самым широким вещным правом.

Вещное право — это право, дающее юридическую власть над вещью.

Различают следующие виды вещных прав:

* Право собственности.
* Вещные права лиц, не являющихся собственниками:
	+ право полного хозяйственного ведения;
	+ право оперативного управления имуществом;
	+ [сервитуты](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/servitut.html);
	+ право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
	+ право пожизненного наследуемого владения земельным участком.

Собственник имеет в отношении своего имущества следующие три права (правомочия):

* владения;
* пользования;
* распоряжения.

Собственник пользуется вещью (владеет, пользуется и распоряжается ею) по своему усмотрению. При этом он может оставаться собственником вещи. Вообще собственник вправе совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, разумеется, если эти действия не нарушают права других лиц.

Наряду с правами, предоставляемыми собственнику, закон возлагает на него определенные **обязанности**. К ним относится бремя содержания имущества (уплата налогов, ремонт некоторых видов имущества). Кроме того, собственник несет риск случайной гибели или случайного повреждения принадлежащего ему имущества.

**Право владения**

Право владения означает возможность физического обладания вещью, хозяйственного воздействия на вещь. При этом следует иметь ввиду, что кроме собственников законными владельцами вещей могут быть лица владеющие недвижимым имуществом по договору, например, в силу соглашения об аренде.

**Право пользования**

Право пользования есть право извлекать полезные свойства вещи путем ее эксплуатации, применения. В процессе использования имущество либо полностью потребляется, либо изнашивается (амортизируется). Право пользования тесно связано с правомочиями владения, поскольку по общему правилу, пользоваться имуществом, можно только владея им.

Права владения и пользования могут принадлежать не только собственнику, но и другим лицам, получившим эти правомочия от собственника.

право определять юридическую судьбу вещи (продать, подарить, передать в аренду)

1. Ограниченные вещные права: понятие, признаки и виды.

Основные виды ограниченных вещных прав названы в ст. 216 ГК: это права владения и пользования земельными участками, сервитуты, права хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом.

Ограниченные вещные права, имея ряд общих черт, по своим целям и содержанию достаточно разнообразны, и законодательство не дает им единого общего определения. Опираясь на нормы действующего законодательства, их***можно определить*** как устойчивое право на использование чужой собственности, защищаемое против всех третьих лиц и имеющее ограниченное по сравнению с правом собственности содержание.

**Основные черты** ограниченных вещных прав.

Во-первых, круг и содержание ограниченных вещных прав определены законом и не могут по усмотрению носителей этих прав расширяться. В этом принципиальное отличие ограниченных вещных прав от прав обязательственных, где действует принцип свободы договора (ст. 421 ГК), позволяющий участникам создавать новые договорные обязательства и обязательства смешанного характера (пп. 2 и 3 ст. 421 ГК).

Во-вторых, в отличие от права собственности, предметом которого может быть как недвижимое, так и движимое имущество, ограниченные вещные права, как правило, возникают в отношении недвижимого имущества. Соответственно наличие ограниченного вещного права должно подтверждаться государственной его регистрацией.

В-третьих, в своем возникновении и содержании ограниченные вещные права производны и зависимы от права собственности на соответствующий материальный объект. Соответственно, в случае прекращения права собственности ввиду гибели объекта или изменения его назначения ограниченное вещное право прекращается.

В-четвертых, особенностью ограниченных вещных прав становится их сохранение даже в случае смены собственника соответствующего имущества. Иначе говоря, эти права сохраняются и при перемене права собственности на такое имущество (например, в случае его продажи, перехода по наследству и т.д.), как бы обременяя его, т.е. всегда следуют за вещью, а не за собственником. Такое право следования является характерным признаком вещных прав.

В-пятых, наличие ограниченного вещного права дает его обладателю основание предъявить вещный иск в случае нарушения его права, что сближает такие права с правом собственности. Согласно ст. 305 ГК носители ограниченных вещных прав могут предъявлять в их защиту требования, предоставленные собственнику.

**Перечень ограниченных вещных прав** дается в ст. 216 ГК и включает права трех групп: традиционные вещные права, которые ведут свое начало еще от римского права - сервитуты, права пользования земельными участками, и вещные права юридических лиц по хозяйствованию с имуществом собственника - право оперативного управления и право хозяйственного ведения

1. Гражданско-правовые способы защиты права собственности. Виндикационный иск. Негаторный иск. Владельческий иск.

**Гражданско-правовая защита вещных прав** представляет собой совокупность средств, предусмотренных для этого гражданским законодательством. Данные средства образуют систему защиты вещных прав.

Система гражданско-правовой защиты включает следующие способы:

* вещно-правовые способы защиты. К ним относятся виндикационные и[негаторные иски](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/negatornyy-isk.html);
* обязательственно-правовые способы защиты. К ним относятся способы защиты, основанные на охране прав участников гражданской сделки, а также способы, применяемые для возмещения причиненного вреда собственнику, возврата неосновательно приобретенного или сбереженного имущества. Суть этих способов заключается в подаче в суд соответствующих исков:
* способы защиты прав собственника, вытекающие из общих норм гражданского права. К ним относятся: иски о признании права собственности, к которым причисляются и иски об освобождении имущества от ареста (иски об исключении имущества из описи); иски к органам государственной власти и управления о признании недействительными акта, нарушающего права и охраняемые законом интересы; иски о неправомерном прекращении права собственности; иски о возмещении ущерба, причиненного изъятием имущества у собственника, и др

**Виндикационный иск** — иск об истребовании имущества его собственником из чужого незаконного владения (ст. 301-303 ГК РФ). Это внедоговорное (т.е. стороны спора не связаны обязательством по поводу спорной веши) требование невладеющего вещью собственника к владеющему несобственнику вещи (имущества) о возврате имущества (вещи) в натуре.

**Условия предъявления** виндикационного иска:

* предметом иска должна быть индивидуально-определенная вещь, а имущество с родовыми признаками должно быть индивидуализировано. т.е. отделено от других однородных вещей;
* вещь должна находиться во владении другого лица;
* истцом может быть не только собственник вещи, но и ее титульный владелец;
* истец должен доказать свои права собственника на истребуемую вещь;
* ответчиком по виндикационному иску является незаконный владелец, у которого находится вещь (это может быть лицо, самовольно завладевшее вещью, либо лицо, которое приобрело вещь у субъекта, не имевшего права распоряжаться ею).

Различают два вида незаконного владения вещью:

* добросовестное владение (незаконный владелец не знает и не должен знать о незаконности своего владения (покупка через комиссионный магазин и т.д.));
* недобросовестное владение (фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество (приобрел вещи «с рук» по заведомо низкой цене)).
1. Гражданско-правовое обязательство: понятие, виды, основания возникновения. Отличие обязательства от вещного правоотношения.

Объектом обязательства является поведение обязанного лица —должника. Чаще всего это действие, связанное с передачей вещей (купля-продажа, подряд) или оказанием услуг, но может быть и бездействие — воздержание от определенных действий. В литературе выделяется четыре свойства, которыми должен обладать объект обязательства: полезность, определенность, фактическая и юридическая возможность. Наряду с объектом обязательства выделяют также предмет обязательства, под которым понимается то благо, по поводу которого кредитор приобретает право на чужие действия, т.е. предмет — это тот объект права, в отношении которого должно совершаться действие, составляющее содержание обязанности должника. Так, объектом обязательства из договора займа являются действия заемщика по возврату суммы займа и уплате процентов, а предметом обязательства - соответствующее количество денежных знаков. Предметом обязательства могут быть как индивидуально определенные вещи, так и вещи, определенные родовыми признаками, а также имущественные права (например, безналичные денежные средства).

Виды обязательств. Необходимым условием познания является систематизация изучаемых явлений. В научной литературе можно обнаружить различные подходы к систематизации обязательств: от попыток охватить единой классификацией всю совокупность обязательств до практически по.шого отказа от системного подхода и сведения ее до набора частных классификаций по различным критериям.

В качестве первичного критерия классификации обязательств в литературе чаще всего используется основание их возникновения. По этому критерию различают обязательства договорные и обязательства внедоговорные. Основанием возникновения договорных является соглашение сторон; внедоговорные обязательства возникают из иных юридических фактов (причинения вреда, неосновательного обогащения и пр.). Такое деление не вполне отражает особенности их правового режима, поскольку категорией внедоговорных обязательств охватываются и обязательства из причинения вреда и обязательства из односторонних сделок и иных правомерных действий. Правовой режим их существенно отличается. Первичное деление необходимо осуществлять в зависимости от функционального назначения соответствующих правовых институтов. По этому критерию обязательства можно дифференцировать на регулятивные и охранительные. Регулятивные обязательства опосредуют имущественный оборот в его нормальном, ненарушенном виде; охранительные возникают при нарушении субъективных гражданских прав и опосредуют их восстановление. К регулятивным относятся договорные обязательства, квазидоговорные обязательства, а также обязательства из односторонних сделок (объявление конкурса, публичное обещание награды). Классификации обязательств возможны и по иным основаниям. Так, выделяют обязательства основные и дополнительные (акцессорные). Дополнительное обязательство предполагает существование основного, по отношению к которому оно носит служебный, вспомогательный характер. Так, кредитное обязательство является основным; залог, обеспечивающий возврат кредита — дополнительным. Акцессорными обязательствами являются способы обеспечения исполнения обязательств: поручительство, неустойка, залог. Известной самостоятельностью отличается лишь банковская гарантия. Главная особенность правового режима акцессорных обязательств обусловлена их зависимым, служебным характером и выражается в следующем: акцессорное обязательство следует судьбе основного. Прекращение основного обязательства либо его недействительность соответственно влекут прекращение либо недействительность дополнительного. В отдельных случаях можно обнаружить и обратную связь, когда судьба дополнительного обязательства может оказывать влияние на основное. Например, прекращение залога в случае гибели заложенной вещи дает право заимодавцу потребовать от заемщика досрочного исполнения обязательств по договору займа (ст. 813 ГК РФ).

1. Множественность лиц в обязательстве. Уступка требования и перевод долга.

Множественность лиц в обязательстве предполагает, что на стороне только кредитора или только должника либо на обеих сторонах одновременно выступают несколько лиц. Различают активную, пассивную и смешанную множественность. При активной множественности на стороне кредитора выступают несколько лиц при одном должнике. В этом случае каждый из кредиторов имеет право требовать от должника исполнения обязательства. Если несколько субъектов участвуют в обязательстве на стороне должника, то речь идет о пассивной множественности. В данном случае кредитор имеет право требовать исполнение от каждого из должников. При одновременном участии в обязательстве нескольких должников и кредиторов имеет место смешанная множественность.
Обязательства с множественностью лиц также делятся на долевые и солидарные. Долевая множественность означает, что каждый из участников обладает правами и несет обязанности в обязательстве лишь в пределах определенной доли. Солидарными же называются обязательства, в силу которых каждый из солидарных кредиторов вправе требовать, а каждый из солидарных должников обязан исполнить обязательство полностью. Солидарные обязательства возникают в случаях, предусмотренных договором или законом, в частности при неделимости предмета обязательства. В солидарных обязательствах кредитор имеет право требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, как полностью, так и в части долга.

Выделяют также субсидиарные дополнительные обязательства. Суть их состоит в том, что в случаях предусмотренных законом или договором при неисполнении обязательства или неполном исполнении основным должником, это исполнение возлагается на другое лицо – дополнительного должника.
Состав участников обязательства в период его существования может меняться. Такая ситуация получила название перемена лиц в обязательстве. Это возможно в результате общего правопреемства, когда к правопреемнику переходят все права и обязанности или частного правопреемства, когда то или иное право или обязанность переходят от одного лица к другому на основании специальных соглашений сделок. Такие соглашения именуются уступка требования и перевод долга. В некоторых случаях, прямо указанных в законе, отдельные права могут перейти к другому лицу не в результате сделки, а на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств например, суброгация – то есть переход к страховщику права требовать возмещения вреда при условии выплаты им страхового возмещения
Под уступкой требования понимается соглашение между кредитором обязательства и третьим лицом о передаче последнему права требования к должнику. Согласия должника на уступку требования не требуется, однако должник должен быть письменно уведомлен о переходе прав кредитора к новому лицу. Право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том же объеме и на тех же условиях, которые существовали к моменту перехода права, однако не могут переходить права, неразрывно связанные с личностью кредитора требования об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровья. Уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Если уступается требование по сделке, требующей государственной регистрации, то такая уступка должна быть зарегистрирована в порядке, установленном для данной сделке.
Под переводом долга понимается соглашение между кредитором, должником и третьим лицом о замене последним должника в обязательстве. Перевод должником своего долга на третье лицо допускается только с согласия кредитора. Долг переходит к новому должнику в полном объеме, однако обеспечивающие его исполнение залог и поручительство при этом прекращаются, если только залогодатель и поручитель не дали согласия отвечать за нового должника. Новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником

1. Исполнение обязательства: субъекты, способ, срок, место. Особенности исполнения солидарных обязательств. Досрочное исполнение обязательства.

Надлежащее исполнение обязательства - это исполнение в соответствии с условиями и требованиями закона, а при отсутствии их - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемые требования в отношении надлежащего предмета, его количественных и качественных характеристик, надлежащих субъектов, а также в отношении надлежащего времени, срока, способа совершения обязательства, в том числе исполнение его в натуре, без замены его компенсацией убытков и уплаты неустойки.

Предмет и способ исполнения обязательства

Предметом исполнения обязательства называется вещь, в том числе деньги, выполнение работы, оказание услуги и т.д. Требования к предмету обязательства определяются в соответствии с условиями договора, указаниями закона, а при их отсутствии, в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Специальные требования к предмету:

1) валюта денежных обязательств должна быть выражена (ст. 317 ГК):

\* в рублях;

\* в иностранной валюте или условных денежных единицах, при условии, что расходы будут произведены в рублях по официальному курсу на день платежа, если иной курс или иная дата не установлена законом или соглашением сторон.

2) По альтернативным обязательствам (в которых существует несколько предметов, передача любого из которых является надлежащим исполнением) (ст. 320 ГК):

- право выбора, предмета исполнения принадлежит должнику, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное.

Способ исполнения обязательства - это порядок совершения должником действий по исполнению обязательства.

Исполнение возможно различными способами, в том числе предоставления предмета полностью или по частям; непосредственно кредитору или через 3-е лицо; путем отправки предмета обязательства транспортом или по почте; путем вручения его лично кредитору и т.п.

Общее правило устанавливает, что обязательство должно исполняться полностью. 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 его существа (ст. 311 ГК). На практике это допускается с учетом существа самого обязательства, например, при поставке значительной партии товаров широкого потребления, при строительстве крупных объектов по договору подряда и др.

Разновидностью способов исполнения обязательства является внесение долга в депозит нотариуса или суда (ст. 327 ГК). Так, должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса. Если обязательство не может быть исполнено должником вследствие:

\* отсутствия кредитора или лица уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;

\* недееспособности кредитора и отсутствие у него представителя;

\* очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;

\* уклонение кредитора от принятого исполнения или иной просрочки с его стороны, то должник вправе внести деньги (ценные бумаги) в депозит суда.

1. Неустойка и задаток как способы обеспечения исполнения обязательств.

**Неустойкой (штрафом, пени)** называется определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (например, при просрочке исполнения обязательства). При предъявлении требований об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать факт причиненных ему убытков. Однако, кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Если неустойка установлена законом, то кредитор вправе требовать ее уплаты должником независимо от того, предусмотрена она соглашением сторон или нет. Если требуемый кредитором размер неустойки явно несоразмерен последствиям нарушения обязательств, то суд вправе уменьшить размер неустойки.

Следует отметить, что соглашение о неустойке должно быть заключено в письменной форме независимо от того, в какой форме заключено основное обязательств. В противном случае, соглашение о неустойке является недействительным.

Завершая характеристику данного способа обеспечения исполнения обязательства, необходимо отметить, что в ст. 394 ГК РФ представлено соотношение неустойки и убытков:

а) По общему правилу, если за неисполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части. не покрытой неустойкой. Однако, законом или договором могут быть установлены другие случаи соотношения неустойки и убытков, о которых указано ниже.

б) Может взыскиваться только неустойка.

в) Могут взыскиваться в полном объеме и неустойка, и убытки.

г) По выбору кредитора взыскивается либо неустойка, либо убытки.

**Удержание**как способ обеспечения исполнения обязательства состоит в следующем. Если должник не исполняет в установленный срок обязательств по оплате вещи, возмещению связанных с нею издержек и других убытков, а также не связанные с вышеперечисленными требования, но вытекающие из обязательства, то кредитор вправе удерживать такую вещь до момента надлежащего исполнения должником своего обязательства, даже несмотря на то, что после поступления данной вещи во владению кредитору права на нее перешли третьим лицам. Следует отметить, что изложенные выше правила относительно удержания вещи могут быть изменены договором.

**Задатком** называется денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон другой стороне в счет причитающихся с нее по договору платежей, в доказательство заключения договора, а также в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке должно заключаться в письменной форме независимо от его суммы. Если возникает сомнение относительно того, является ли эта сумма задатком или нет, в частности, из-за несоблюдения формы соглашения о задатке, то эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, пока не доказано иное. Режим задатка состоит в следующем:

а) Если обязательство прекращено до начала его исполнения вследствие соглашения сторон или невозможности его исполнения, то задаток должен быть возвращен.

б) Если в неисполнении договора виновата сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны.

в) Если за неисполнение договора виновата сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Кроме того, если в договоре установлено иное, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка.

1. Залог: понятие, виды, основания возникновения.

 силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества (предмета залога) преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит заложенное имущество (залогодателя).

 В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, требование залогодержателя может быть удовлетворено путем передачи предмета залога залогодержателю (оставления у залогодержателя).

 Залогодержатель преимущественно перед другими кредиторами залогодателя вправе получить удовлетворение обеспеченного залогом требования также за счет:

страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение произошли не по причинам, за которые залогодержатель отвечает;

причитающегося залогодателю возмещения, предоставляемого взамен заложенного имущества, в частности если право собственности залогодателя на имущество, являющееся предметом залога, прекращается по основаниям и в порядке, которые установлены законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации, а также в иных случаях, предусмотренных законом;

 причитающихся залогодателю или залогодержателю доходов от использования заложенного имущества третьими лицами;

имущества, причитающегося залогодателю при исполнении третьим лицом обязательства, право требовать исполнения которого является предметом залога.

В случаях, указанных выше, залогодержатель вправе требовать причитающиеся ему денежную сумму или иное имущество непосредственно от обязанного лица, если иное не предусмотрено законом или договором.

  Если иное не предусмотрено законом или договором, при недостаточности суммы, вырученной в результате обращения взыскания на заложенное имущество, для погашения требования залогодержатель вправе удовлетворить свое требование в непогашенной части за счет иного имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанным на залоге.

Если сумма, вырученная в результате обращения взыскания на заложенное имущество, превышает размер обеспеченного залогом требования залогодержателя, разница возвращается залогодателю. Соглашение об отказе залогодателя от права на получение указанной разницы ничтожно.

Залог между залогодателем и залогодержателем возникает на основании договора. В случаях, установленных законом, залог возникает при наступлении указанных в законе обстоятельств (залог на основании закона).

  Правила  ГК РФ о залоге на основании договора соответственно применяются к залогу, возникшему на основании закона, если законом не установлено иное.

  В случае возникновения залога на основании закона залогодатель и залогодержатель вправе заключить соглашение, регулирующее их отношения. К такому соглашению применяются правила Гражданского кодекса  о форме договора залога.

1. Поручительство и банковская гарантия как способы обеспечения исполнения обязательств.

Поручительство является традиционным для российского права способом обеспечения исполнения гражданско-правового обязательства. Понятие поручительства раскрывается законодателем в ст. 361 ГК Р.Ф. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обяза­тельства полностью или в части. Такой договор может быть заключен и при необходимо­сти обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем. Это консенсуальный и од­носторонний договор, который создает между кредитором и поручителем дополнительное (акцессорное) обязательство по отношению к основному, за исполнение которого дается поручительство.

   Поскольку поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства, из существа поручительства вытекает следующее. Во-первых, договор поручительства заключается между кредитором по основному обязательству и поручителем без участия должника по основному обязательству. Следовательно, сторонами договора поручительства являются кредитор по основному обязательству и поручитель. Должник по обеспечиваемому обязательству не является стороной договора поручительства.

Договор поручительства независимо от субъектного состава сторон и суммы должен быть совершен в простой письменной форме. Условия о поручительстве могут быть оформлены как отдельным соглашением, так и включены в договор, обязательства по которому они обеспечивают. Во втором случае договор подписывается кредитором, долж­ником и поручителем. Несоблюдение условия о форме данного договора влечет его недей­ствительность.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного по­ручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидар­но, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность поручи­теля. Если иное не предусмотрено договором, поручитель несет ответственность перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение су­дебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполне­нием или ненадлежащим исполнением обязательства должником.

Основное обязательство может быть обеспечено несколькими поручителями.

Поручитель вправе возражать против предъявленных к нему требований независимо от поддержки данных возражений должником.

К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обя­зательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель также вправе требо­вать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

После исполнения поручителем основного обязательства кредитор обязан передать ему соответствующие документы, на основании которых поручитель может предъявить должнику регрессный иск.

1. Понятие прекращения обязательств. Виды способов прекращения обязательств.

***О***снованием прекращения обязательства может быть расторжение договора по обоюдному согласию сторон при соблюдении всех требований предусмотренных законом.

***В*** ряде случаев по соглашению сторон прекращение обязательства без его исполнения может осуществляться передачей определенного материального эквивалента (вещи или денежной суммы). Такая замена исполнения обязательства называется отступное. Отступное является сделкой и на него распространяются все требования, регламентирующие правовой режим сделок. Поэтому, представляя собой конкретный способ удовлетворения требований кредитора, он выбирается и согласовывается сторонами взамен исполнения обязательства. Следует отметить, что непосредственная цель отступного – прекращение обязательства и по своим юридическим последствиям не влечет замены старого первоначального обязательства новым, как это происходит при новации.

***Вне зависимости от воли сторон***обязательство может быть прекращено в связи с невозможностью его исполнения, если это вызвано обстоятельствами, за которые ни одни из сторон не отвечает. В предпринимательских отношениях такими обстоятельствами признаются только чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства (непреодолимая сила): стихийные бедствия, военные действия и т.п. (ст.401). В случае невозможности исполнения обязательства должником из-за виновных действий кредитора (пр. - просрочка кредита), последний не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству.

***И***здание акта государственного органа  также приводит к прекращению обязательства вне зависимости от воли сторон. Стороны вправе требовать возмещение убытков понесенных ими  в результате издания такого акта.  В случае, когда акт будет признан в установленном порядке недействительным обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения или исполнение не утратило интерес для кредитора.

***В*** практике гражданско-правовых отношений возможны случаи прекращения обязательств при совпадении должника и кредитора в одном лице. Примером такого прекращения может быть наследование кредитором по договору займа имущества должника (заимодателя).

***С***мертью гражданина могут прекращаться обязательства строго личного характера (обязательства алиментные и по возмещению вреда жизни и здоровью).

***Л***иквидация юридического лица, как на стороне кредитора, так и должника также прекращает обязательство, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидируемого юридического лица возлагается на другое лицо (при возмещении вреда).

1. Условия гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. Ограничение размера ответственности по обязательствам.

**Гражданско-правовая ответственность за нарушение обязательства** -наступление невыгодных имущественных последствий для неисправного должника. Уменьшение имущественного блага у ответственной стороны наступает в результате взыскания убытков, неустойки (штрафа, пени), процентов за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания (ст. 395 ГК РФ).

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником он обязан возместить кредитору все причиненные этим убытки или неустойку, если это установлено законом иди договором. По отдельным видам обязательств может быть установлена ограниченная ответственность (п. 1 ст. 400 ГК РФ).

В случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность, в полное хозяйственное ведение, в оперативное управление или в пользование кредитору последний вправе требовать отобрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору либо требовать возмещения убытков.

Законодательством устанавливаются условия, при которых наступает имущественная ответственность (ст. 401 ГК РФ).

**Условиями ответственности** обычно называют те обстоятельства, от наличия или отсутствия которых зависит наступление или ненаступление гражданской ответственности: 1) противоправность поведения ответственного лица; 2) вина ответственного лица; 3) наличие убытков, возникших из-за нарушения обязательства; 4) наличие причинной связи между поведением обязанного лица и наступившим результатом.

**Противоправность** поведения заключается в несоответствии его требованиям закона, нормативного акта, договора (причинение вреда личности или имуществу другого лица, нарушение условий договора).

Невозможность исполнения обязательства может быть физической, когда перестал существовать (погиб) предмет обязательства, и юридической - в случае запрещения законом того действия (или бездействия), которое составляет содержание обязательства.

При ликвидации юридического лица прекращаются его обязательства, если специальным законодательством они не возлагаются на другое юридическое лицо (ст. 419 ГК РФ).

1. Гражданско-правовой договор: понятие, признаки и виды. Классификация условий договора.

Термин "договор" употребляется в гражданском праве в различных значениях^

· *основание* возникновения правоотношения (договор-сделка);

·         *само правоотношение*, возникшее из этого основания (договор-правоотношение);

·         *форма существования* правоотношения (договор-документ).

Можно выделить следующие распространенные классификации гражданско-правовых договоров:

1) По своей *юридической природе* договоры могут быть **консенсуальными и реальными.** Консенсуальными являются договоры, в которых права и обязанности сторон возникают сразу после достижения сторонами соглашения (консенсуса) об установлении прав и обязанностей (например, договор купли - продажи). Договор считается реальным, если права и обязанности сторон возникают после достижения соглашения и передачи вещи (например, договор займа, доверительного управления имуществом, хранения, перевозки грузов).

2) *По характеру отношений между сторонами* договоры делятся на**возмездные и безвозмездные**. (ст.423 ГК).

3) В зависимости *от наличия у сторон прав и обязанностей* договоры разделены на **односторонние и двусторонние**. В **односторонних** договорах один из участников обладает *только правами*, а другой - *обязанностями* (договор поручения, дарения, займа). В **двусторонних**договорах *каждая сторона имеет и права, и обязанности* (договор купли-продажи).

4) В зависимости от того, *в чьих интересах они заключены*, договоры делятся на: договоры **в интересах сторон**и договоры **в интересах третьих лиц**, т.е. такие, в которых стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу.

5) В зависимости *от основания заключения* договоры делят на **свободные и обязательные**. Заключение **свободных**  зависит только от усмотрения сторон.**Обязательные** носят всецело обязательный характер для одной или обеих сторон договора. Например: действующим российским законодательством предусмотрено обязательное заключение договора страхования от несчастных случаев при перевозках пассажиров.

6) На основе *наличия или отсутствия юридической связи* одного договора с другим выделяются **основные (главные) и дополнительные** договоры.**Дополнительные** договоры являются юридическим продолжением основных и поэтому разделяют их юридическую судьбу. Соответственно, **основные договоры**, напротив, являются самостоятельными и не разделяют юридическую судьбу каких-либо иных договоров.

7) В зависимости *от юридической направленности* различают **основные и предварительные** договоры. **Основной** договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, услуг. **Предварительный**договор - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. Большинство – основные.

8) В зависимости *от количества участников*в договоре различают**двустронние и многосторонние договоры.**

9) **Взаимосогласованные** договоры и договоры **присоединения**.

10) В зависимости *от объекта* договоры делятся на **вещные и обязательственные**.

11) *По содержанию регулируемой* *деятельности* выделяют **имущественные и организационные.** К числу **имущественных** относятся договоры, направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага.

1. Корпоративный договор: понятие, признаки и виды.

В настоящее время институт договора является межотраслевым, поскольку выделяют договоры частные и публичные. К публичным договорам относятся договоры между субъектами публичного права и между субъектами частного права и публичного, когда одной из сторон договора является публичный субъект (государство, государственные органы, представляющие государство и др.). К частным договорам относятся договоры, основой для которых служат нормы гражданского права и которые заключаются между субъектами частного права.

Под корпоративным договором вообще понимается договор, стороной по которому выступает корпорация. В узком смысле под корпоративным договором может пониматься только договор гражданско-правового характера.

Договор в гражданском праве - это соглашение двух или большего количества лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав или обязанностей.

В отношении корпоративного договора действуют те же принципы, что и в отношении общегражданских договоров. Правовое регулирование гражданских договоров осуществляется ГК РФ, а в случае, если договор является международным, могут применяться нормы права различных государств на основе коллизионных норм международного частного права.

Термин "контракт" является синонимом договора и обычно применяется в международной практике.

Договор, направленный на возникновение корпоративных правоотношений, может быть обозначен как самостоятельный тип гражданско-правового договора - корпоративный договор, порождающий правоотношения вещно-относительного характера.

Не все договоры, направленные на возникновение корпоративных правоотношений (корпоративные договоры), могут рассматриваться в качестве локальных корпоративных актов, содержащих нормы корпоративного права.

Корпоративный договор, как и другие договоры в гражданском праве, - акт индивидуального поднормативного регулирования отношений между его участниками. Корпоративный договор тяготеет к нормам права, но не сводим к ним. Корпоративно-нормативным регулятором данный договор становится только тогда, когда это позволяет суть отношений, складывающихся внутри корпоративного объединения. Например, учредительный договор относится к корпоративным договорам, поскольку он регулирует корпоративные отношения между учредителями, юридическим лицом и управляющим, а также выполняет функцию закрепления правового статуса самого юридического лица.

Корпоративный договор является основанием возникновения относительных корпоративных правоотношений, при помощи которых опосредуется перераспределение между субъектами объемов экономических возможностей присвоения, владения, пользования и распоряжения.

С экономической точки зрения, в корпоративном договоре посредством перераспределения правовых возможностей между его участниками устанавливается особый режим имущественных объектов, по поводу которых возникают корпоративные правоотношения, - режим объединения этих объектов.

При помощи корпоративного договора через ограничение поведенческих (волевых) актов его участников по отношению к объединенному имуществу происходит объединение их деятельности. Объединение деятельности участников, в свою очередь, предполагает общецелевой характер такой деятельности, в силу чего корпоративный договор может быть обозначен как общецелевой договор.

1. Способы и порядок заключения договора. Преддоговорные споры.

Договор вступает в силу и приобретает обязатель­ность для сторон только с момента его заключения.

*Договор считается заключенным,*если между сторонами в требуемой в форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее ак­цепта (принятия предложения) другой стороной.

*Оферта*— это адресованное предложение, которое до­статочно определенно и выражает намерение лица, сделав­шего предложение.

Оферта должна содержать существенные условия до­говора.

*Акцепт*— ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не может быть акцептом, кроме случаев, преду­смотренных законом, обычаями делового оборота или выте­кающих из сложившихся отношений сторон.

*В зависимости от видов договоров моментами зак­лючения договора могут быть:*

· день получения лицом, направившим оферту, ак­цепта;

· день передачи соответствующего имущества, если в соответствии с законом для заключения договора не­обходима также передача имущества;

· день государственной регистрации договора, если он подлежит такой регистрации.

Порядок урегулирования преддоговорных споров регулируется ст. 446 ГК РФ. Данная статья названа "Преддоговорные споры" и посвящена спорам, возникающим до заключения договора. Такие споры возможны в связи с отказом (уклонением) одной из сторон от заключения договора или разногласиями по условиям договора. Поэтому судебной практике известно два вида дел по преддоговорным спорам:

· дела по искам о понуждении заключить договор;

· дела о рассмотрении разногласий по условиям договора.

В силу принципа свободы договора граждане и юридические лица по своему усмотрению заключают договор и определяют его условия. Самостоятельно разрешают стороны и свои разногласия, возникающие при заключении договора. Статья 446 ГК РФ устанавливает в исключение из этого общего правила возможность передачи спора на рассмотрение суда в случаях, если спор возник в отношении договора, который обязана заключить одна из сторон, либо передача разногласий на решение суда согласована сторонами.

Обязанность заключить договор как указывалось в первой главе работы, возникает в случаях, предусмотренных ГК или законом. Порядок и сроки передачи в суд возникающих при этом споров определены ст.445 ГК и ст.528, 529 ГК.

Обязанность заключить договор может возникнуть не только из закона, но также из добровольно принятого на себя обязательства. Поэтому может быть передан на рассмотрение суда спор, вытекающий из предварительного договора; спор по договору поставки для государственных нужд, если поставщик заключает договор на основании извещения о прикреплении, выданного государственным заказчиком в соответствии с условиями государственного контракта (ст.529 ГК РФ) и др.

Обладает правом передать спор на рассмотрение суда также лицо, которому ГК или иные законы предоставили преимущественное право заключить договор на новый срок (ст.621, 684 ГК РФ), на покупку доли в общей собственности, акций (паев) и др. (ст.ст. 85, 93, 97, 111, 250 ГК РФ). Такое право возникает, если при осуществлении преимущественного права имеются разногласия, связанные с заключением договора.

С иском о понуждении заключить договор вправе обратиться только контрагент обязанной стороны. Аналогичное право самой обязанной стороне не предоставлено.

1. Характеристика публичного договора, договора присоединения, предварительного договора и договора в пользу третьего лица.

**Публичным договором** 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. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора 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.

**Договором присоединения** признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия.

1. Понятие и виды договоров купли-продажи и мены. Обязанности продавца и покупателя.

Договор купли-продажи — самый распространенный вид договоров. Он представляет собой юридическую форму, предназначенную для обслуживания сферы товарного обращения и опосредующую перемещение материальных ценностей от одного лица к другому.

Договор купли-продажи является основанием возникновения обязательственного (относительного) правоотношения между продавцом и покупателем; причем покупатель приобретает право собственности на купленное имущество, т. е. вещное абсолютное право.

Рассматривается договор -**возмездный.** Приобретая вещь в собственность, покупатель уплачивает продавцу обусловленную цену вещи, или, иными словами, продавец получает встречное имущественное предоставление.

Двусторонний характер обмена товаров определяет конструкцию договора купли-продажи как**взаимного (двустороннеобязывающего)** — права и обязанности возникают у обеих сторон: продавец обязан передать покупателю определенную вещь, но вправе требовать за это уплаты установленной цены, тогда как покупатель в свою очередь обязан уплатить цену, но вправе требовать передачи ему проданной вещи.

Договор купли-продажи — консенсуальный. Права и обязанности сторон возникают уже в момент достижения ими соглашения по всем существенным условиям договора. Однако в тех случаях, когда для отдельных видов договоров купли-продажи закон предусматривает обязательное их оформление в определенном порядке и признает действительным только договор, оформленный надлежащим образом, права и обязанности возникают лишь после надлежащего оформления договора.

К отдельным видам договора купли-продажи относятся договоры:

* розничной купли-продажи;
* [поставки товаров](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/dogovor-postavki-tovarov.html);
* поставки товаров для государственных нужд;
* [контрактации](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/dogovor-kontraktacii.html);
* [энергоснабжения](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/dogovor-energosnabzheniya.html);
* продажи недвижимости;
* продажи предприятия.

При заключении и исполнении договора купли-продажи может совершаться достаточно широкий спектр неправомерных действий (обман потребителей, мошенничество, сбыт товаров и продукции, не отвечающих требованиям безопасности жизни или здоровья потребителей, нарушение исключительных прав на товарный знак и др.).

В ряде случаев сама по себе сделка купли-продажи является ничтожной как противоречащая основам нравственности и правопорядка (ст. 169 ГК РФ), поскольку ее предметом выступают вещи, изъятые из гражданского оборота (наркотики, оружие и др.).

1. Договор розничной продажи: понятие, виды и признаки договора, субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; порядок заключения; особенности определения цены в договоре.

о**договору розничной купли-продажи** продавец, осуществляющий [предпринимательскую деятельность](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/predprinimatelskoe-pravo.html) по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 492 ГК РФ).

Розничная купля-продажа является наиболее распространенной разновидностью договора купли-продажи и имеет приоритетное значение в гражданском обороте для удовлетворения потребностей граждан. Этим обусловлен**публичный** характер договора розничной купли-продажи, определяющий обязанности продавца по продаже товаров, которые он должен осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится, и не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора, цены товаров и иных условий, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей (например, ветеранов войны, пенсионеров и т. п.). Отказ продавца от заключения публичного договора розничной купли-продажи при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары недопустим.

Предложение продавца заключить договор может быть сделано путем публичной оферты (в рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц (п. 2 ст. 437 ГК РФ), если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи.

**Стороны договора розничной купли-продажи**

**Покупателями** по этому договору являются в основном граждане, однако ими могут быть и юридические лица, в том числе коммерческие организации, при условии, что они приобретают товар не для извлечения прибыли и не для обеспечения предпринимательской деятельности (например, в качестве подарков своим работникам).

В качестве**продавца** по договору розничной купли-продажи выступают юридические лица или граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу.

**Предмет договора купли-продажи**

Согласно п. 1 ст. 492 предметом розничной купли-продажи является не любой товар, а только предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

**Цена и порядок оплаты товара в договоре розничной купли-продажи.** В соответствии со ст. 500 ГК РФ покупатель обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи. Однако иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами или вытекать из существа обязательства.

Если договором розничной купли-продажи предусмотрена предварительная оплата товара, неоплата покупателем товара в установленный договором срок признается отказом покупателя от исполнения договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Если товар по договору розничной купли-продажи предоставлен в кредит, в том числе с условием его оплаты в рассрочку, покупатель вправе оплатить товар в любое время в пределах установленного договором периода рассрочки оплаты товара.

Как правило, оплата по договору розничной купли-продажи осуществляется в наличной форме, однако в последнее время широкое распространение стали получать платежи с использованием банковских карт.

1. Договоры поставки, контрактации и энергоснабжения: понятие и признаки договоров; объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; цена и значение сроков.

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

При установлении обязательственных связей по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд возможны следующие варианты:

а) отношения сторон регулируются только государственным или муниципальным контрактом на поставку товаров. Сторонами договора являются государственный или муниципальный заказчик и поставщик (исполнитель). Государственный или муниципальный заказчик одновременно является и покупателем товаров. Поставка товаров осуществляется непосредственно ему. Отношения сторон по исполнению государственного или муниципального контракта регулируются нормами о договоре поставки;

б) поставка товаров по государственному или муниципальному контракту осуществляется не государственному или муниципальному заказчику, а, по его указанию, третьему лицу. Покупателем продолжает считаться государственный или муниципальный заказчик, в связи с чем на нем, по общему правилу, лежит обязанность оплатить товар;

в) на основании государственного или муниципального контракта поставщик (исполнитель) заключает договор поставки с третьим лицом (покупателем). Отношения поставщика (исполнителя) и покупателя регулируются нормами о договоре поставки. Государственный или муниципальный заказчик не является стороной договора поставки, но несет важные обязанности перед поставщиком (исполнителем), гарантирующие принятие товаров от поставщика и (или) их оплату.

При заключении договора поставки государственный или муниципальный заказчик продолжает нести важные обязанности перед поставщиком (исполнителем), гарантирующие принятие товаров и (или) их оплату. По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

Производитель сельскохозяйственной продукции, не исполнивший обязательство либо ненадлежащим образом исполнивший обязательство, несет ответственность лишь при наличии его вины.

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок.

За нарушение обязательств по оплате энергии энергоснабжающая организация вправе прекратить или ограничить подачу энергии только если абонентом является юридическое лицо.

1. Продажа недвижимости: понятие, виды и признаки договора, недвижимость как объект договора, субъекты (права и обязанности, ответственность); форма и государственная регистрация; цена; значение отдельных сроков в договоре.

Главное обязательство, подлежащее исполнению продавцом и покупателем, состоит в передаче недвижимости продавцом и принятии ее покупателем по передаточному акту или иному документу о передаче (п. 1 ст. 556 ГК). Приведенная императивная норма устанавливает юридически обязательную процедуру передачи недвижимости. Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимости на условиях, предусмотренных договором, считается отказом соответственно продавца от исполнения обязанности передать имущество, а покупателя - от обязанности принять имущество.
Подписание сторонами передаточного акта или иного документа о передаче наряду с фактической передачей недвижимого имущества является обязательным условием, позволяющим говорить об исполнении обязательства по передаче и приему недвижимого имущества. Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом или договором, это обязательство по передаче недвижимого имущества будет считаться исполненным при наступлении дополнительных юридических фактов (абз. 2 п. 1 ст. 556 ГК). Например, стороны могут включить в договор условие, согласно которому обязательство продавца по передаче имущества будет считаться исполненным.

При передаче сложных в инженерно-техническом отношении зданий (сооружений), квартир стороны могут оговорить, что обязательным условием надлежащего исполнения обязательства по передаче является проведение продавцом за свой счет силами специализированной организации контрольных и проверочных мероприятий на предмет определения качественного состояния объекта недвижимости, инженерных коммуникаций, информационных сетей, обслуживающих данный объект, и пр.
При продаже недвижимости в кредит в соответствии с п. 5 ст. 488 ГК такая недвижимость признается находящейся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем обязательств по ее оплате. Согласно ст. 20 Закона об ипотеке ипотека, возникшая на основании п. 5 ст. 488 ГК, регистрируется без представления отдельного заявления одновременно с государственной регистрацией права собственности лица, чьи права обременяются ипотекой.
Стороны договора продажи недвижимости несут ту же взаимную имущественную ответственность, что и стороны договора продажи движимого имущества, за следующими исключениями.
Во-первых, принятие покупателем недвижимости, не соответствующей условиям договора, в том числе в случае, когда такое несоответствие оговорено в документе о передаче недвижимости, не является основанием для освобождения продавца от ответственности за ненадлежащее исполнение договора (п. 2 ст. 556 ГК).
Во-вторых, при передаче продавцом покупателю недвижимости с существенным нарушением условий договора о качестве недвижимости покупатель не вправе потребовать замены некачественной недвижимости на качественную однородную недвижимость (ст. 557 ГК). Это исключение объясняется тем, что объектом недвижимости является индивидуально-определенная вещь, что исключает возможность ее замены в силу характера и существа обязательства (п. 3 ст. 475 ГК).
Договор продажи недвижимости может быть расторгнут как до момента государственной регистрации перехода права собственности, так и после такой регистрации при условии, что он не исполнен сторонами в полном объеме. Государственная регистрация перехода права собственности не является препятствием для расторжения исполненного договора продажи недвижимости в тех случаях, когда законом или договором предусмотрена возможность расторжения договора с возвращением полученного сторонами по основаниям, предусмотренным

1. Договор дарения: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание; порядок заключения, изменения и расторжения.

Договор дарения регламентируется нормами гл. 32 ГК РФ, а также Федеральным законом от 11 августа 1995 г. «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях».

Данный договор -**безвозмездный**, так как даритель не получает встречного имущественного предоставления от одаряемого. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением и к нему применяются правила, предусмотренные п. 2 ст. 170 ГК РФ о притворной сделке, совершенной с целью прикрыть другую сделку, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду (о купле-продаже, мене и т. п.). Поскольку у одаряемого обязанностей из договора не возникает, договор является**одностороннеобязывающим.**

Кроме того, договор дарения может быть**реальным** или**консенсуальным.** Во втором случае имеет место обещание дарения в будущем, которое должно быть ясно выражено (т. е. содержать намерение совершить в будущем безвозмездную передачу веши или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности) и сделано в надлежащей форме.

Договор дарения может быть**условной сделкой,** если имеет место его**пожертвование**, т. е. дарение вещи или права с условием использования в общеполезных целях (ст. 582 ГК РФ).

**Стороны договора дарения**

Сторонами договора являются даритель и одаряемый.

**Паритель** именуется также**жертвователем** (при пожертвовании — ст. 582 ГК РФ) и**благотворителем** (ст. 5 Закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»).

Даритель является собственником передаваемой вещи. [Юридическое лицо](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/yuridicheskoe-lico.html), которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может подарить вещь с согласия собственника, если законом не предусмотрено иное. Однако это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости (п. 1 ст. 576 ГК РФ).

Дарители-граждане должны обладать надлежащим объемом дееспособности. Так, малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно заключать договоры дарения (без согласия законных представителей) в виде мелких бытовых сделок или сделок по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения (п. 2 ст. 28 ГК РФ).

Дарение несовершеннолетними от 14 до 18 лет совершается с письменного согласия родителей (усыновителей) или попечителей. Исключение составляет дарение, имеющее характер мелкой бытовой сделки, а также по распоряжению своими доходами и средствами, предоставленными родителями (усыновителями) или с согласия последних третьим липом для определенной цели или свободного распоряжения (п. 2 ст. 26, п. 2 ст. 28 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 581 ГК РФ обязанности дарителя, обещавшего дарение, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения.

**Одаряемый** именуется также**благополучателем**, если имеет место пожертвование (ст. 5 Закона «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях»).

Малолетние и несовершеннолетние в возрасте от 6 до 18 лет вправе самостоятельно выступать в качестве одаряемых, если договор дарения направлен на безвозмездное получение выгоды и не требует нотариального удостоверения или государственной регистрации (п. 2 ст. 26, п. 2 ст. 28 ГК РФ). В иных случаях опекуны вправе от имени подопечного в возрасте до 14 лет принимать имущество в дар, а попечители — давать согласие на принятие дара подопечным в возрасте от 14 до 18 лет.

При обещании дарения в будущем права одаряемого, которому обещан дар, не переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено непосредственно договором (п. 1 ст. 581).

1. Договор ренты: понятие, виды и признаки договора, объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма и государственная регистрация; порядок заключения, изменения и расторжения; особенности определения размера рентных платежей; значение отдельных сроков в договоре.

***Договор ренты*** - это соглашение, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (ст. 583 ГК РФ).

**Сущность и значение.** Исторически договор ренты является конструкцией, позволявшей вплоть до начала XX в. решить средствами гражданского права проблемы еще не существовавшего социального (в первую очередь - пенсионного) обеспечения. В настоящее время договор ренты продолжает сохранять свое значение в качестве дополнительного и альтернативного источника получения средств, в первую очередь, на содержание граждан.

***Договор ренты является***:

- реальным;

- возмездным;

- двусторонним.

**Субъекты.** Получателями ренты могут быть только граждане, за исключением получателей постоянной ренты, которыми могут быть также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и целям их деятельности. Ограничений по субъектному составу плательщиков ренты не установлено.

Пожизненная рента может быть установлена в пользу нескольких граждан, их доли в праве на получение ренты считаются (по умолчанию) равными. В случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты.

***Форма.*** Всякий договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации.

1. По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

2. По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента). Пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

***Статья 584. Форма договора ренты***

Договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации.

***Статья 585. Отчуждение имущества под выплату ренты***

1. Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно.

2. В случае, когда договором ренты предусматривается передача имущества за плату, к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже (глава 30), а в случае, когда такое имущество передается бесплатно, правила о договоре дарения (глава 32) постольку, поскольку иное не установлено правилами настоящей главы и не противоречит существу договора ренты.

1. Понятие и виды договоров аренды и ссуды. Объекты, форма, срок аренды и ссуды.

В действующем законодательстве дается следующее легальное определение договора 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).

Как и при аренде, предметом договора ссуды могут выступать индивидуально-определенные непотребляемые вещи, причем как движимые, так и недвижимые (современный законодатель обоснованно отказался от установки, имевшейся в дореволюционном гражданском законодательстве, о том, что предметом ссуды могут быть только движимые вещи\*(326)). Безвозмездные отношения могут складываться, в частности, по поводу пользования природными ресурсами и жилыми помещениями. Например, ст. 24 ЗК устанавливает правила о безвозмездном пользовании земельным участком, ст. 9, 47, 71 ЛК - лесным участком, ст. 109 ЖК - жилым помещением\*(327). Таким образом, юридические требования к предмету ссуды в целом не отличаются от требований к предмету договора аренды (ст. 607 ГК), поэтому все сказанное в гл. 35 учебника о предмете аренды справедливо и для предмета ссуды. В частности, в договоре ссуды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве предмета пользования. При отсутствии в договоре этих данных условие о предмете ссуды, являющееся существенным, следует считать несогласованным, а соответствующий договор - незаключенным (ст. 432, п. 3 ст. 607 ГК). Правила идентификации предмета ссуды в договоре аналогичны соответствующим нормам об аренде\*(328).
Обязательность непотребляемости и индивидуальной определенности предмета ссуды доказывается тем, что правило ст. 689 ГК требует возврата из ссуды той же самой вещи, а не вещи того же рода и качества\*(329). Именно в этом состоит ключевое отличие договора ссуды от договора займа, предметом которого выступают родовые, в том числе потребляемые, вещи, передаваемые соответственно заемщику в собственность, а не в пользование (ст. 807 ГК).
Срок договора ссуды не является его существенным условием. Правило п. 2 ст. 610 ГК освобождает стороны от необходимости в каждом случае ссуды договариваться о сроке: если срок ссуды в договоре не определен, договор ссуды считается заключенным на неопределенный срок, т.е. до востребования (в римском праве ссуда с неопределенным сроком рассматривалась как особый договор - precarium\*(330)). В этом случае отказ от договора ссуды возможен по правилам п. 1 ст. 699 ГК, в котором установлен единый месячный срок извещения о таком отказе как для движимого, так и для недвижимого имущества (тогда как при аренде недвижимого имущества срок извещения об отказе от договора составляет три месяца).
Как правило, договор ссуды заключается все же на конкретный срок, который определяется способами, предусмотренными ст. 190 ГК. Однако и в этом случае если ссудополучатель продолжает пользоваться вещью после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны ссудодателя, то договор ссуды считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (п. 2 ст. 621, п. 2 ст. 689 ГК). Следует отметить, что преимущественное право ссудополучателя, надлежащим образом исполнявшего обязанности, на возобновление договора ссуды не возникает, в отличие от договора аренды (п. 1 ст. 621 ГК). Причину такого законодательного решения следует искать, по-видимому, все в той же безвозмездности договора.

1. Аренда транспортного средства: понятие, виды и признаки, объект и субъекты (права и обязанности, ответственность) договора; форма; особенности определения арендной платы.

Договор аренды транспортного средства представляет собой договор аренды отдельного вида имущества. Очевидным основанием для его выделения послужила необходимость в особом правовом регулировании временного предоставления за плату во владение и пользование специфического имущества - транспортных средств. Предоставление транспортного средства может сопровождаться также оказанием арендодателем услуг по управлению им и по его технической эксплуатации. В зависимости от этого аренда транспортных средств подразделяется на два вида: аренду транспортного средства с экипажем (ст. 632-641 ГК) и аренду транспортного средства без экипажа (ст. 642-649 ГК)[**\*(244)**](#sub_244).

По договору аренды транспортного средства с экипажем (фрахтования на время) арендодатель (фрахтовщик) предоставляет арендатору (фрахтователю) транспортное средство за плату (фрахт) во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (ст. 632 ГК)[**\*(245)**](#sub_245). В торговом мореплавании договор аренды транспортного средства (судна) с экипажем именуется тайм-чартером (ст. 198 КТМ), в противопоставление обычному договору фрахтования, т.е. договору перевозки (ст. 787 ГК, ст. 115 КТМ)[**\*(246)**](#sub_246).

Оказание услуг по управлению транспортным средством и по его технической эксплуатации придает данному договору аренды черты подряда или возмездного оказания услуг (гл. 37, 39 ГК). Однако оснований для признания данного договора смешанным (п. 3 ст. 421 ГК) нет, потому что он прямо урегулирован Гражданским кодексом. Применение к договору аренды транспортного средства с экипажем норм о возмездном оказании услуг или о подряде возможно только по аналогии[**\*(247)**](#sub_247).

Договор аренды транспортного средства с экипажем следует отличать от договора перевозки. В первом случае транспортное средство передается во владение и пользование на определенный срок без обозначения конкретного груза, подлежащего перевозке на нем. Во втором - целью договора является именно перевозка груза, без передачи правомочий владения и пользования транспортным средством. Нередко арендатор по договору аренды транспортного средства с экипажем как раз и выступает перевозчиком по договорам перевозки, заключенным с третьими лицами.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 642 ГК). В торговом мореплавании договор аренды транспортного средства (судна) без экипажа именуется бербоут-чартером (ст. 211 КТМ).

Договор аренды транспортного средства как с экипажем, так и без него - взаимный и возмездный. Как следует из формулировок ст. 632, 642 ГК, он является реальным (в отличие от классической аренды). По-видимому, это связано с реальным характером договоров перевозки, исполняемых на транспортных средствах, являющихся предметом договоров аренды транспортного средства. В то же время формулировки ст. 198, 211 КТМ позволяют заключить, что тайм-чартер и бербоут-чартер являются консенсуальными договорами.

Правовое регулирование договора аренды транспортного средства имеет определенную специфику. В ст. 641 и 649 ГК установлено, что транспортными уставами и кодексами могут быть установлены иные, помимо предусмотренных § 3 гл. 34 ГК, особенности аренды отдельных видов транспортных средств. Слова "иные" и "помимо" означают, что правила транспортных уставов и кодексов применяются наряду с правилами § 3 гл. 34 ГК, т.е. не могут содержать изменяющие Гражданский кодекс нормы и не имеют перед ним приоритета[**\*(250)**](#sub_250). В остальном коллизионные вопросы решаются в общем порядке, рассмотренном в [**§ 1**](#sub_4100) настоящей главы.

1. Аренда недвижимости: понятие, виды и признаки договора; недвижимость как объект договора; субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; порядок заключения, изменения и расторжения договора; особенности определения арендной платы; значение отдельных сроков в договоре.

Общая характеристика договора аренды здания и сооружения. По договору аренды здания и сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК). Данный договор представляет собой договор аренды отдельного вида имущества и выделяется законодателем ввиду специфики его предмета: здания и сооружения имеют привязку к конкретному земельному участку, рассчитаны на длительный срок использования и имеют повышенную значимость для гражданского оборота\*(259). Договор аренды здания и сооружения является возмездным, взаимным и консенсуальным и в этом смысле не отличается от классического договора аренды.

Правовое регулирование договора аренды здания и сооружения основывается на нормах § 4 гл. 34 ГК и, в субсидиарном порядке, на общих положениях об аренде, содержащихся в § 1 гл. 34 ГК, причем из последних сначала должны применяться общие нормы о договоре аренды недвижимого имущества (п. 2 ст. 609 ГК о государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества, п. 2 ст. 617 ГК об особенностях перехода прав и обязанностей по договору аренды недвижимого имущества в случае смерти гражданина-арендатора и т.д.). Есть разумные основания в законодательном порядке расширить сферу действия § 4 гл. 34 ГК до аренды всех объектов недвижимости, как это сделано в § 7 гл. 30 ГК относительно продажи недвижимости\*(260), однако трудно согласиться с мнением о том, что уже сейчас правила об аренде здания и сооружения могут применяться к аренде иных видов недвижимого имущества, в том числе земельных участков и других природных ресурсов\*(261). То, что, например, в п. 2 ст. 22 ЗК содержится указание на регулирование аренды земельных участков гражданским законодательством, еще не означает применения к ней норм § 4 гл. 34 ГК об аренде зданий и сооружений.

Объем прав арендатора, как видно из приведенного определения договора, не отличается от обычной аренды (ст. 606 ГК) и включает в себя владение и пользование либо только пользование (примером последнего варианта является договор аренды линий электропередачи)

Согласно ст. 654 ГК условие о размере арендной платы является существенным для договора аренды здания и сооружения (в отличие от общего правила п. 1 ст. 614 ГК, установленного для обычных договоров аренды). При отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о размере арендной платы договор аренды здания или сооружения считается незаключенным[**\*(271)**](file:///C%3A%5CTemp%5CRar%24DIa0.154%5C%D0%92%D0%BE%D0%BF%D1%80%D0%BE%D1%81_68.doc#sub_271). При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК, не применяются.

Несоблюдение правил об обязательной письменной форме договора аренды здания и сооружения путем составления одного документа, подписанного сторонами, влечет недействительность договора (п. 1 ст. 651 ГК).

Договор аренды здания и сооружения, заключенный на срок не менее одного года, подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 651 ГК). Отсюда следует, для договоров, заключенных на срок менее одного года, достаточно соблюдения простой письменной формы. Эта норма является исключением из общего правила п. 2 ст. 609 ГК, согласно которому любой договор аренды недвижимого имущества независимо от срока, на который он заключен, подлежит государственной регистрации. Государственная регистрация аренды здания и сооружения производится посредством государственной регистрации соответствующего договора аренды и имеет ряд особенностей, основанных на судебной практике.

1. Финансовая аренда (лизинг): понятие, виды и признаки договора, объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма и порядок заключения; особенности определения цены в договоре; значение отдельных сроков в договоре.

законодательный уровень. В 1998 г. был также принят Закон о лизинге.

Экономические преимущества лизинга очевидны. Во-первых, лизингополучателю он обеспечивает пользование дорогостоящим оборудованием, с возможным дальнейшим приобретением его в собственность, без серьезных начальных затрат пользователя (фактически - стопроцентное кредитование без сложных процедур, свойственных заключению кредитного договора). Во-вторых, лизингодатель с прибылью и одновременно с минимальными рисками инвестирует свободные денежные средства, оставаясь собственником предмета лизинга и не сталкиваясь с обычными для классического кредитования сложностями учета финансовых операций. В-третьих, продавец получает расширение объема продаж, не говоря уже о привлекательности моментальной оплаты поставленного имущества. В-четвертых, для государства лизинг является одним из решений вопроса о привлечении инвестиций в реальный сектор экономики и сельское хозяйство, а также о финансировании научно-технических достижений. Поэтому государство готово стимулировать лизинг, устанавливая для него льготный налоговый и таможенный режимы, что является пятым преимуществом финансовой аренды[\*(286)](#sub_286).

Вопрос о правовой природе договора лизинга является дискуссионным.

Во-первых, обсуждается, является ли данный договор двусторонней или трехсторонней (многосторонней) сделкой. Представляется, что договор лизинга как соглашение между лизингодателем и лизингополучателем всегда носит двусторонний характер[\*(287)](#sub_287). Участники договора лизинга не имеют ни одного права или обязанности, которые принадлежали бы одновременно каждому из них, что характеризует многосторонние сделки[\*(288)](#sub_288). Этот вывод не колеблется тем, что в договоре лизинга необходимо согласовывать условие о продавце. Отношения как лизингодателя, так и лизингополучателя с продавцом опираются на договор купли-продажи арендуемого имущества, который сконструирован как договор между лизингодателем (покупателем) и продавцом в пользу лизингополучателя (третьего лица). Напомним, 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 (п. 1 ст. 430 ГК).

Впрочем, некоторые авторы подвергают сомнению квалификацию договора купли-продажи между продавцом и лизингодателем как договора в пользу третьего лица. Так, указывается, что при такой квалификации лизингополучатель мог бы отказаться от принятия исполнения от должника; но по Закону о лизинге лизингополучатель обязан принять предмет лизинга, т.е. не вправе отказаться от предложенного продавцом надлежащего исполнения[\*(289)](#sub_289). Однако с этой аргументацией нельзя согласиться. Лизингополучатель может отказаться от предложенного продавцом надлежащего исполнения по договору купли-продажи, неся, конечно, при этом ответственность по договору лизинга за просрочку кредитора.

Таким образом, можно говорить о трехсторонности отношений лизинга в экономическом плане[\*(290)](#sub_290), но нет никаких оснований для вывода о трехстороннем характере договора лизинга. Кстати, законодатель отказался в 2002 г. от использования в Законе о лизинге (ст. 2) комплексного понятия "лизинговая сделка" (совокупность договоров, необходимых для реализации договора лизинга между лизингодателем, лизингополучателем и продавцом (поставщиком) предмета лизинга), вызвавшего справедливую критику в литературе[\*(291)](#sub_291).

Во-вторых, предметом спора выступает вопрос о месте договора лизинга в системе гражданско-правовых договоров и, в частности, о его соотношении с договором аренды. Полагаем, что договор лизинга не является самостоятельным договором, а представляет собой отдельный вид договора аренды

1. Договор коммерческого и социального найма жилого помещения.

По договору коммерческого найма жилого помещения одна сторона - собственник или управомоченное им лицо (наймодатель) обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем в течение предусмотренного договором срока (п. 1 ст. 671 ГК).

По своей юридической природе данный договор является консенсуальным, двусторонним, возмездным и срочным. Он должен быть заключен в письменной форме (ст. 674 ГК), которая, однако, не является типовой: здесь возможно включение в договор по соглашению сторон и "случайных" условий, нетипичных для данного договора, например условия о праве нанимателя пользоваться частью земельного участка с указанием ее размера и границ.

В качестве наймодателя в договоре коммерческого найма обычно выступает собственник жилого помещения, которое может относиться к любому жилищному фонду - частному, государственному, муниципальному. По общему правилу это помещение, входящее в частный жилищный фонд <1>. Наймодателем по договору коммерческого найма часто является не непосредственно собственник, а управомоченное им лицо (например, его представитель или компания, управляющая этим его имуществом). При этом наймодатель здесь выступает в роли предпринимателя, преследующего цель извлечения прибыли.

В качестве нанимателя в договоре коммерческого найма, как правило, выступает один человек (физическое лицо). Но закон допускает и множественность лиц на стороне нанимателя (ср. п. 1 ст. 308 ГК). Граждане, постоянно проживающие вместе с нанимателем, могут заключить с ним договор о том, что все они несут совместно с нанимателем солидарную ответственность перед наймодателем. Условием заключения такого договора является также уведомление наймодателя. В этом случае такие граждане признаются сонанимателями, имеющими равные с нанимателем права и обязанности по пользованию жилым помещением (п. 4 ст. 677 ГК).

Совместно с нанимателем обычно проживают супруг, дети, родители и другие члены семьи. Но это могут быть и лица, не относящиеся к членам его семьи. Заключая договор найма жилого помещения на коммерческих началах, гражданин сам определяет, кто будет проживать совместно с ним в нанятом им помещении. В числе этих лиц может вообще не быть его родственников. Как отмечено в литературе, "в коммерческом найме может и не быть семейных или родственных отношений" <1>. Поэтому применительно к данным отношениям закон говорит не о "членах семьи нанимателя", а о "постоянно проживающих вместе с ним гражданах".

Объектом договора коммерческого найма может быть квартира, жилой дом, часть квартиры или жилого дома независимо от их размера. Нормы жилой площади на эти отношения не распространяются, размер сдаваемого внаем помещения определяется только соглашением сторон. Закон не устанавливает жестких требований к качеству объекта этого договора. Имеется в виду, что стороны сами будут решать, соответствует ли жилое помещение их потребностям и возможностям. Об этом свидетельствует использованное в п. 1 ст. 673 ГК понятие "помещение, пригодное для постоянного проживания". Закон в данном случае определяет минимум требований к жилому помещению как объекту договора, хотя на практике по договорам коммерческого найма, как правило, передаются в пользование помещения, отвечающие (в условиях нашей страны) самым высоким требованиям. Однако объектом договора коммерческого найма может быть и неблагоустроенное помещение при условии, что оно отвечает действующим санитарным и техническим требованиям, т.е. "такое, в котором возможно проживание человека без угрозы для его здоровья

1. Договор подряда: понятие, виды и признаки договора; объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; особенности определения стоимости подрядных работ; значение сроков в договоре.

Договор подряда - длящийся договор, который во всяком случае предполагает: a) согласование индивидуального заказа; б) процесс выполнения работы по индивидуальному заказу и в) сдачу индивидуально-определенного (конкретного) результата, поэтому моменты заключения и исполнения данного договора никогда не совпадают. По этой же причине начальный и конечный сроки выполнения работы - объективно-существенные условия данного договора, который, кстати, может предусматривать также промежуточные сроки выполнения отдельных этапов работы (см. п. 1 ст. 708 ГК). Поскольку подрядчик выполняет работу для конкретного заказчика, он не может выполнять работу для заказчика вообще (абстрактного заказчика), накапливать произведенные результаты и отчуждать их впоследствии любому заинтересованному лицу.

**Предмет договора подряда.** Предмет договора подряда - деятельность подрядчика по: a) изготовлению или б) переработке вещи (т.е. созданию нового объекта вещного права в результате уничтожения другого объекта - материала, сырья, другого имущества); в) обработке вещи (т.е. изменению свойств имеющегося объекта вещного права); г) выполнению другой работы с передачей ее результата заказчику (см. п. 1 ст. 703 ГК). Отсюда подрядным результатом могут быть: a) вновь созданная вещь (построенный дом, сшитый костюм); б) новое или обновленное (восстановленное) потребительское качество существующей вещи (отремонтированный дом, отутюженный костюм); в) иной объективированный результат (разработанная техническая документация, перенесенное с одного места на другое имущество, сделанная прическа и т.д.). Деятельность подрядчика может быть как созидательной, так и направленной на уничтожение тех или иных объектов (работы по демонтажу здания, расчистке территории, уничтожению отходов[**\*(406)**](#sub_406) и т.п.). Подрядному результату присущи следующие признаки. Всякий подрядный результат:

согласно п. 1 ст. 702 и п. 1 ст. 703 ГК должен быть способным к сдаче, т.е. передаваться по акту приема-передачи, включая в соответствующих случаях и физическую его передачу (вручение), а если таковым является изготовленная вещь, подрядчик передает права на эту вещь заказчику (см. п. 2 ст. 703 ГК)[**\*(407)**](#sub_407);

будучи способным к сдаче, должен быть овеществленным или, по крайней мере, материализованным (в новой вещи или в обновленном ее качестве) и отделимым (от выполненной работы), т.е. способным к автономному существованию (от личности подрядчика). Соответственно конструкцией подряда не охватываются результаты, не имеющие материального эффекта и не способные к автономному существованию. Именно по этой причине предоставленная консультация (информация), спетая песня, сыгранный спектакль немедленно "поглощаются" клиентом, слушателем, зрителем, составляя предмет самостоятельного договора на оказание соответствующих (консультационных, информационных, культурно-зрелищных) услуг (см. гл. 39 ГК);

в принципе может быть объектом гарантии подрядчика (см. ст. 722 ГК). Речь при этом идет не о реальности существования такой гарантии, а о потенциальной возможности ее существования, о том, что подрядчик, будучи специалистом в соответствующей сфере (строительстве домов, пошиве одежды, ремонте аппаратуры и т.п.), может всякий раз гарантировать качество результата, а значит, и удовлетворение потребностей заказчика. Говоря иначе, речь идет о предсказуемости подрядного результата, который при условии надлежащего исполнения сторонами подрядного договора обязательно должен наступить[**\*(408)**](#sub_408). Этого нельзя сказать об исполнителях услуг (педагогах, врачах, артистах и т.п.), исполнительский профессионализм и виртуозность которых не могут быть достаточной гарантией восприятия учеником преподносимого материала и последующего его поступления в вуз, усвоения организмом пациента назначенного лечения и последующего его избавления от недуга (равно как и успеха спектакля, концерта и т.п.);характеризуется тесной связью с имущественной сферой.

1. Бытовой подряд: понятие и признаки, объект и субъекты (права и обязанности, ответственность) договора; форма; особенности определения стоимости подрядных работ; значение отдельных сроков в договоре.

Бытовой подряд имеет как общие, так и отличительные с подрядом черты и соответствующее этим различиям специальное правовое регулирование. Договор бытового подряда опосредует отношения по выполнению отдельными предпринимателями индивидуальных заказов граждан, направленных на удовлетворение их бытовых и других личных потребностей. Полученный в процессе исполнения названного договора результат передается его заказчику. Таким образом, договор бытового подряда охватывает отношения не только товарного обращения, но и производства материальных благ.

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (п. 1 ст. 730 ГК).

Договор бытового подряда является взаимным, консенсуальным и возмездным. Договор бытового подряда может включать элементы других договоров и таким образом приобретать черты смешанного договора (п. 3 ст. 421 ГК). Так, отношения сторон по оплате стоимости материала (п. 1 ст. 733 ГК) содержат признаки договора купли-продажи; отношения по предоставлению материала в кредит (абз. 1 п. 1 ст. 733 ГК) - признаки договора коммерческого кредита. Использование в договоре бытового подряда различного рода формуляров или иных стандартных форм, предложенных подрядчиком, свидетельствует о наличии признаков договора присоединения.

Договор бытового подряда относится к числу публичных договоров (ст. 426 ГК). Публичность договора обязывает подрядчика выполнять работы по договору бытового подряда в отношении каждого гражданина, который к нему обратится, и на одинаковых условиях, кроме случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Поскольку по общему правилу подрядные работы выполняются из материала подрядчика и его средствами (п. 1 ст. 704 ГК), постольку отсутствие у подрядчика необходимых материалов является основанием для отказа в заключении договора. При этом обязанность по доказыванию отсутствия возможности выполнить соответствующие работы возложена на подрядчика.

Кроме того, публичность договора бытового подряда налагает на подрядчика обязанность до заключения договора предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и об особенностях, о цене и форме оплаты, иные относящиеся к предмету договора сведения (п. 1 ст. 732 ГК).

Нормы о бытовом подряде (по прежней терминологии - бытовом заказе[**\*(423)**](#sub_423) содержались в ГК РСФСР 1964 г. и в правилах о договорах подряда по обслуживанию бытовых потребностей граждан. По отдельным видам обслуживания граждан действовали типовые договоры бытового заказа. Детальной же регламентации рассматриваемый договор в советском гражданском законодательстве не получил.

В отличие от большинства иных договоров развитию законодательства о бытовом подряде предшествовало принятие в первой половине 90-х гг. прошлого века нормативных актов в области защиты прав потребителей. В связи с вступлением в силу части второй ГК возникла необходимость в согласовании его норм, касающихся прав потребителей, с нормами специального законодательства о защите прав потребителей. Соответствующие поправки вносились неоднократно, однако окончательно решить вопрос о дифференциации норм ГК и законодательства о защите прав потребителей не удалось.

В настоящее время важнейшим источником правового регулирования договора бытового подряда является § 2 гл. 37 ГК.

1. Строительный подряд: понятие, виды и признаки договора; объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма и порядок заключения; особенности определения стоимости подрядных работ; сроки в договоре.

Договоры строительного подряда заключаются на строительство, реконструкцию или капитальный ремонт предприятий, зданий (в том числе жилых домов), сооружений или иных объектов, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Согласно ранее действовавшему законодательству возникающие при этом гражданско-правовые отношения в основном охватывались договорами подряда на капитальное строительство, которые занимали заметное место в системе хозяйственных договоров. Порядок заключения указанных договоров, права и обязанности сторон, а также их ответственность за нарушение принятых обязательств детально регламентировались императивными нормами обширного законодательства о капитальном строительстве. При этом особое внимание уделялось плановым предпосылкам данных договоров, с которыми они были неразрывно связаны и которые определяли их основное содержание.

Изменения, произошедшие в социально-экономическом строе страны, внесли существенные коррективы во взаимоотношения между заказчиками строящихся (реконструируемых) объектов и подрядчиками, выполняющими соответствующие работы. Объемы строительных работ, осуществляемых за счет бюджетных средств, особенно в сфере жилищного строительства, многократно сократились, а в некоторых регионах практически сошли на нет. Инвестиционные вложения в области капитального строительства носят в основном негосударственный характер. Из-под опеки государства в результате приватизации вышло большинство предприятий строительной индустрии. Таким образом, уже к середине 90-х гг. в рассматриваемой сфере явно преобладали частнособственнические отношения, которые потребовали адекватного правового регулирования. Указанная потребность была реализована в ходе очередной кодификации российского гражданского законодательства. С принятием части второй ГК в Российской Федерации создана, в сущности, новая правовая база отношений в области капитального строительства.

Основное ядро действующего законодательства о капитальном строительстве составляют правила, закрепленные гл. 37 ГК. Принципиально новым моментом является то, что в рассматриваемой сфере отныне действует подавляющее большинство общих норм о договорах подряда. В то же время многие правила, которые раньше применялись в основном лишь в области капитального строительства, например о системе генерального подряда, приобрели значение общих норм, а другие вопросы, например о риске случайной гибели предмета подряда, которые применительно к обычному подряду и подряду на капитальное строительство прежде решались по-разному, сейчас регулируются одинаково.

Наряду с общими правилами о договорах подряда отношения в области капитального строительства регулируются нормами § 3 гл. 37 ГК, специально рассчитанными на строительный подряд. Характеризуя правила, содержащиеся в данном параграфе, отметим два момента. Во-первых, с принятием части второй ГК гражданско-правовое регулирование отношений в такой важной отрасли хозяйственной деятельности, как капитальное строительство, впервые обеспечено на законодательном уровне. Хотя ГК 1964 г. и содержал специальную главу о подряде на капитальное строительство, ее нормы носили самый общий характер и не играли существенной роли на практике. Основным источником правового регулирования традиционно были Правила о договорах подряда на капитальное строительство, утверждавшиеся на правительственном уровне. Действующий ГК существование подобного акта, равно как и принятие специального закона о строительном подряде, не предусматривает и исходит из того, что закрепленные им правила являются достаточной правовой базой для регулирования отношений в рассматриваемой области[**\*(434)**](#sub_434).

Во-вторых, содержащиеся в ГК нормы о строительном подряде отражают лишь специфику данной разновидности договора подряда.

1. Договор возмездного оказания услуг: понятие, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

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 (п. 1 ст. 779 ГК). Как следует из определения, данный договор является консенсуальным, взаимным (синаллагматическим), возмездным. Договор, по которому исполнитель, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, оказывает гражданину-заказчику услугу, предназначенную для удовлетворения личных (бытовых) потребностей последнего, является публичным (ст. 730, 783 ГК)[**\*(488)**](#sub_488).

Сторонами договора возмездного оказания услуг являются исполнитель (услугодатель) и заказчик (услугополучатель). В гл. 39 ГК не содержится каких-либо требований к субъектному составу данного договора. Следовательно, по общему правилу в качестве сторон могут выступать любые субъекты (физические и юридические лица, публично-правовые образования), с учетом их объема и характера право- и дееспособности. Вместе с тем применительно к отдельным разновидностям данного договора законодатель устанавливает специальные требования, касающиеся прежде всего фигуры исполнителя. Так, деятельность по оказанию определенных видов услуг (медицинских, ветеринарных и некоторых иных) подлежит обязательному лицензированию. Особые требования предъявляются к исполнителям аудиторских услуг[**\*(489)**](#sub_489), услуг по оценке[**\*(490)**](#sub_490) и некоторых других.

Предметом договора является услуга, оказываемая исполнителем. Условие о предмете имеет характер существенного. Оно считается согласованным, если в договоре перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить. Применительно к последнему случаю круг возможных действий исполнителя может быть непосредственно указан в договоре или определен на основании предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и т.п.[**\*(491)**](#sub_491)

Цена в договоре возмездного оказания услуг, как правило, определяется сторонами и является свободной. Однако в некоторых случаях размер цены регулируется государством[**\*(492)**](#sub_492).

Условие о цене по общему правилу не является существенным. При его отсутствии в договоре цена будет определяться по правилам п. 3 ст. 424 ГК. Исключение составляют случаи, когда оказываемая услуга уникальна и не имеет аналогов. Поскольку положения ст. 424 ГК в подобной ситуации не способны адекватно восполнить отсутствующее соглашение сторон о цене, такое отсутствие означает, что договор не заключен.

Цена может определяться путем составления сметы (ст. 709, 783 ГК).

Срок исполнения договора возмездного оказания услуг устанавливается по соглашению сторон, а при отсутствии такого соглашения определяется по правилам п. 2 ст. 314 ГК. Однако зачастую специфика оказываемой услуги придает условию о сроке характер существенного. Так, в договорах на оказание услуг по проведению концертов, театральных, спортивных или музыкальных представлений в отсутствие согласованного сторонами срока исполнения договор должен считаться незаключенным. Во многих договорах, предусматривающих в качестве предмета не действие, а деятельность исполнителя (образовательные услуги, так называемые абонементные и другие длительные услуги[**\*(493)**](#sub_493), срок договора определяет временные границы, в рамках которых будут оказываться услуги, а потому указание этого срока является необходимым.

Форма договора возмездного оказания услуг, в отсутствие специальных указаний гл. 39 ГК, определяется по общим правилам о форме сделок (ст. 158-161 ГК).

1. Виды и субъекты транспортных обязательств. Источники правового регулирования транспортных отношений в РФ. Основные этапы и содержание реформы федерального железнодорожного транспорта РФ.

Не всякое территориальное перемещение объектов или людей с помощью транспортных средств приводит к возникновению обязательства перевозки. Последнее характеризуется рядом особенностей. Во-первых, оно должно быть товарным и строиться на эквивалентно-возмездных началах. Так называемые технологические перевозки, выполняемые собственным транспортом какого-либо лица (перевозка сырья со склада в цех, и др.), не порождают обязательства перевозки. Во-вторых, необходимо учитывать способ перемещения. Перевозку характеризует пространственное перемещение грузов и лиц, находящихся «на» и «в» самих транспортных средствах (на платформе, на палубе, в вагоне, и т.д.). Если перемещение объекта осуществляется с помощью тяги и толкания (например, баржи или плота с помощью буксира), то возникают особые отношения буксировки. В-третьих, основная часть перевозок осуществляется так называемыми общественными возчиками, специально созданными для оказания транспортных услуг всем и каждому. Их функции объясняются местом транспорта в системе разделения труда. Транспорт - одна из самых высокомонополизированных отраслей человеческой Договор заключают транспортная организация и грузоотправитель (грузовладелец). Если после доставки в пункт назначения груз подлежит выдаче самому отправителю, то круг участников обязательства перевозки этим и ограничивается. Чаще всего однако, в качестве грузополучателя указывается третье лицо, которое является контрагентом отправителя по договору (купли-продажи и др.). Ему и должен быть выдан груз в пункте назначения.

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

Из определения вытекает, что договор грузовой перевозки - взаимный и возмездный. Он считается заключенным лишь после передачи груза перевозчику и, следовательно, относится к числу реальных договоров. Только на морском транспорте договор перевозки, именуемый договором фрахтования или чартером, является консенсуальным. Договор перевозки груза - строго формальный договор. Он всегда заключается в письменной форме, причем часто с соблюдением обязательных реквизитов, которые установлены законодательством.

Как правило, договор перевозки груза носит публичный характер (ст. 789,426 ГК, ст. 20 Закона о федеральном железнодорожном транспорте). Для заключения договора применяется система единого документа предусмотренная п. 2 ст. 785 ГК. Заполнение и выдача такого документа имеет важное доказательственное значение. В зависимости от вида документа, служащего оформлению перевозки, выделяются: а) система накладной применяемой практически на всех видах транспорта; б) система коносамента и в) система чартера, применяемые обычно на морском транспорте. В ряде случаев системы могут комбинироваться.

Порядок заключения договора перевозки зависит от его природы.

Заключение реального договора приурочивается к моменту вручения перевозчику груза вместе с сопроводительными документами. Если перевозка оформляется консенсуальным договором фрахтования, он заключается в общем порядке, предусмотренном для гражданско-правовых договоров.

Договоры грузовой перевозки подразделяются по видам транспорта на договоры железнодорожной, автомобильной, внутренней водной, морской и воздушной перевозки. По территориальному признаку они делятся на внутригосударственные и международные. В зависимости от числа транспортных организаций, участвующих в транспортировке груза, выделяются договоры перевозки в местном, прямом и прямом смешанном сообщении. Местной называется перевозка, осуществляемая одной транспортной организацией, в рамках территориальных границ ее деятельности.

1. Договор перевозки грузов: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Согласно п. 1 ст. 784 ГК перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки. При этом договор перевозки груза нашел свое общее урегулирование в ст. 785 ГК, а договор перевозки пассажиров - в ст. 786 ГК. По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. В отдельных транспортных уставах и кодексах даются аналогичные определения договора перевозки грузов и договора перевозки пассажиров и багажа (см., например, ст. 103 ВК; ст. 82 УЖТ и др.)[**\*(524)**](#sub_524).

Договор на перевозку грузов является двустороннеобязывающим, возмездным, реальным. Двусторонне-обязывающий характер договора предполагает наличие в договоре перевозки взаимных прав и обязанностей у всех сторон договора. Признак возмездности следует из самого определения договора перевозки груза в п. 1 ст. 785 ГК, где упоминается обязанность отправителя уплатить за перевозку груза установленную плату.

Признак реальности заслуживает несколько более детального анализа. Термин "вверенный груз" в легальном определении договора перевозки означает "ранее переданный груз", что подчеркивает традиционно реальный признак договора перевозки грузов. Между тем на водном и воздушном транспорте договор перевозки груза, заключаемый в форме фрахтования (чартера), относится к категории консенсуальных. На морском транспорте договор перевозки (договор фрахтования, или чартер) является консенсуальным.

Договор перевозки груза может носить публичный характер (ст. 789 ГК). Для этого в роли перевозчика должна выступать организация транспорта общего пользования, наделенная функцией общественного перевозчика. Перевозка, осуществляемая коммерческой организацией, признается перевозкой транспортом общего пользования, если из закона, иных правовых актов вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по обращению любого гражданина или юридического лица. Причем эта организация должна быть включена в особый публикуемый перечень лиц, обязанных осуществлять перевозки транспортом общего пользования.

**Элементы договора перевозки грузов.** Предметом договора перевозки груза выступают отношения между сторонами (грузоотправитель и/или грузополучатель, с одной стороны, и перевозчик - с другой) по поводу соответствующего перемещения грузов. При этом соответствующее перемещение грузов подразумевает соблюдение нормативных и договорных требований о сроке и качестве доставки грузов, а также их должного принятия.

Сторонами договора перевозки грузов выступают грузоотправитель и перевозчик. Грузоотправителем является то лицо, от имени которого сдается груз к перевозке. Современное законодательство под грузоотправителем понимает физическое или юридическое лицо, которое по договору перевозки выступает от своего имени или от имени владельца груза и которое указано в перевозочном документе (ст. 2 УЖТ, ст. 2 УАТ). Именно с отправителем перевозчик заключает договор перевозки груза, между отправителем и перевозчиком возникает соответствующее обязательство по перевозке.

Во всех договорных отношениях, носящих длящийся характер, такой элемент, как срок, имеет большое значение. Поэтому срок и определяется часто в качестве существенного условия. Так обстоит дело, например, с договором подряда, в котором законодатель предусматривает особые требования к определению в договоре начального и конечного сроков выполнения работ (ст. 708 ГК), признавая за конечным сроком существенное значение.

1. Договор перевозки пассажира и багажа: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

По **договору перевозки пассажира** перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром **багажа** — также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа (ст. 786 ГК РФ).

**Юридическая квалификация договора:** двусторонне обязывающий, возмездный, реальный (применительно к перевозке пассажиров городским транспортом), консенсуальный (применительно к перевозке пассажиров железнодорожным, водным, воздушным транспортом). Договор является публичным, когда используется транспорт общего пользования.

**Стороны договора:** перевозчик — специализированная организация; пассажир — физическое лицо.

**Источники правового регулирования:**

·       ГК РФ;

·       транспортное законодательство в зависимости от вида транспорта;

·       к отношениям по перевозке пассажиров применяются нормы Закона РФ «О защите прав потребителей», в том числе возможность компенсации морального вреда (ст. 15 Закона);

·       в случае причинения вреда жизни и здоровью пассажира перевозчик несет ответственность по правилам гл. 59 ГК «Обязательства вследствие причинения вреда».

**Существенные условия договора:** предмет.

**Предмет договора** — услуга по доставке пассажира и багажа в пункт назначения.

**Форма договора:** простая письменная. Заключение договора перевозки и факт оплаты проезда подтверждается выдачей пассажиру билета установленной формы, а сдача багажа — багажной квитанцией. Утерянный билет не возобновляется, а при утрате багажной квитанции багаж выдается на основании письменного заявления пассажира.

**Пассажир вправе:**

·       сдать к перевозке вещи и предметы в качестве багажа с оплатой по установленному тарифу, объявить ценность багажа с уплатой установленного сбора;

·       продлить срок годности билета вследствие болезни;

·       возвратить перевозчику билет с получением назад его стоимости за вычетом установленного сбора;

·       делать остановку в пути следования;

·       провозить с собой ручную кладь весом не выше установленного транспортными уставами и кодексами правилами перевозок;

·       провозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях.

**Перевозчик обязан:**

·       предоставить пассажиру место, согласно приобретенному билету, либо другое место с согласия пассажира;

·       при несохранности багажа перевозчик обязан возместить его стоимость и возвратить взысканную за его провоз плату;

·       за просрочку доставки багажа перевозчик уплачивает законную неустойку, которая носит исключительный характер.

При наличии вины перевозчик несет ответственность в форме штрафа за задержку отправления и прибытия пассажира в пункт назначения (кроме перевозок в городском и пригородном сообщениях). В случае причинения вреда жизни и здоровью пассажира, перевозчик несет ответственность по правилам гл. 59 ГК РФ.

Особенности договора перевозки багажа:

·       прибывший багаж хранится бесплатно в течении суток;

·       если багаж не востребован в течение 30-ти суток — он продается;

·       утраченным считается багаж, который не выдан в течение десяти суток с момента прибытия.

1. Договор транспортной экспедиции: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Вступление грузоотправителя и грузополучателя в отношения по перевозке грузов требует от них совершения ряда юридических и фактических действий (заключения договора перевозки, погрузку (разгрузку) транспортных средств, проверку количества и состояния груза и т. п.). Данные субъекты сами могут осуществить все эти действия, однако в отдельных случаях более целесообразным является привлечение к их выполнению субъекта, специализирующегося на оказании подобного рода услуг (экспедитора). Привлечение экспедитора к выполнению указанных действий ведет к возникновению особого рода транспортных обязательств — транспортно-экспедиционных.

По договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента-грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (абз. 1 п. 1 ст. 801 ГК).

Данный договор является консенсуальным, двусторонним и возмездным.

Договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме (п. 1 ст. 802 ГК). Перечень документов, подтверждающих заключение договора (экспедиторских документов), устанавливается Правилами транспортно-экспедиционной деятельности. Согласно п. 5 данных Правил таковыми являются:

поручение экспедитору;

экспедиторская расписка;

складская расписка.

Для оказания транспортно-экспедиционных услуг клиентом выдается заполненное и подписанное им поручение экспедитору.

Оформленное в установленном порядке поручение экспедитору должно содержать достоверные и полные данные о характере груза, его маркировке, весе, объеме, а также о количестве грузовых мест. Экспедитор рассматривает поручение в сроки, определенные в договоре транспортной экспедиции, и направляет его клиенту с отметкой о согласовании либо с отказом в согласовании подлежащих оказанию транспортно-экспедиционных услуг с указанием причин отказа. Поручение экспедитору подлежит исполнению с момента получения клиентом письменного подтверждения его согласования экспедитором.

Клиент на любом этапе исполнения договора имеет право отозвать ранее выданное поручение экспедитору с возмещением ему фактических расходов, связанных с исполнением поручения. Отзыв выданного поручения экспедитору производится клиентом в письменной форме.

В подтверждение факта получения экспедитором от клиента либо от указанного им грузоотправителя груза для перевозки экспедитором выдастся экспедиторская расписка. Если же экспедитор принимает груз на складское хранение, в подтверждение факта принятия груза им выдастся складская расписка.

Перечень экспедиторских документов, приведенный в п. 5 Правил, не является исчерпывающим. В зависимости от характера транспортно-экспедиционных услуг сторонами договора может быть определена возможность использования иных документов в качестве экспедиторских. Например, экспедитором при приеме груза, если он является организатором перевозки груза в прямом смешанном сообщении, выдается экспедиторское свидетельство. Кроме того, п. 2 ст. 802 предусмотрено, что клиент должен выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей.

1. Договор об организации перевозок грузов: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Перевозчик несет следующие обязанности. Если договор перевозки носит консенсуальный характер, перевозчик должен обеспечить своевременную и надлежащую подачу транспортного средства (ст. 791 ГК; ст. 69, 73 КВВТ; ст. 124, 128 КТМ; ст. 9 УАТ). Соответственно грузоотправитель имеет право требовать выполнения перевозчиком данной обязанности. Так, согласно ст. 128 КТМ при перевозке груза по чартеру перевозчик обязан подать судно в обусловленный чартером срок; при этом в случае неподачи судна в обусловленный срок фрахтователь вправе отказаться от договора морской перевозки груза и потребовать возмещения убытков.

В соответствии же с п. 1 ст. 124 КТМ перевозчик обязан заблаговременно, до начала рейса, привести судно в мореходное состояние: обеспечить техническую годность судна к плаванию, надлежащим образом снарядить судно, укомплектовать его экипажем и снабдить всем необходимым, а также привести трюмы и другие помещения судна, в которых перевозится груз, в состояние, обеспечивающее надлежащие прием, перевозку и сохранность груза.

Далее, перевозчик должен доставить груз в пункт назначения. Данная обязанность включает в себя несколько составляющих. Прежде всего перевозчик обязан доставить груз в установленный срок. Данная обязанность вытекает из срочного характера договора перевозки. В большинстве случаев сроки доставки грузов определены в нормативном порядке. Сроки доставки грузов рассчитываются исходя из наиболее рациональных маршрутов, если иное не предусмотрено договором перевозки.

Причем, груз должен быть доставлен в сохранности (ст. 150 КТМ; ст. 25 УЖТ; ст. 15 УАТ). Эту обязанность перевозчик несет с момента принятия груза к перевозке до его выдачи грузополучателю. Во исполнение данной обязанности перевозчик обязан соблюдать условия и режим перевозки отдельных грузов (например, поддерживать определенный температурный режим в вагонах-холодильниках); применять приемы и способы вождения транспорта, обеспечивающие сохранность перевозимых грузов (например, нельзя перевозить на большой скорости распыляющийся груз на открытом подвижном составе); осуществлять особые меры по обеспечению сохранности грузов (например, охранять грузы от хищений).

Наконец, по прибытии груза в пункт назначения перевозчик должен уведомить грузополучателя о факте состоявшейся доставки (ст. 79 КВВТ; ст. 111 ВК) или о задержке доставки (ч. 2 ст. 14 УАТ). Выполнение перевозчиком данной обязанности предопределяет возникновение обязанности указанного в перевозочных документах грузополучателя распорядиться грузом (принять и вывезти груз).

Грузоотправитель в свою очередь несет следующие обязанности. В консенсуальном договоре перевозки он обязуется предоставить груз к перевозке в установленный срок, а также обеспечить соблюдение сроков погрузки (ст. 69 КВВТ; ст. 10, 11 УАТ; ст. 130 КТМ). Далее, грузоотправитель обязан оплатить перевозку груза (ст. 790 ГК; ст. 75 КВВТ; ст. 30 УЖТ). Оплата перевозки производится отправителем, как правило, до сдачи груза к перевозке. Окончательные расчеты производятся между перевозчиком и грузоотправителем в пункте назначения. Согласно ст. 163 КТМ все причитающиеся перевозчику платежи уплачиваются отправителем или фрахтователем; в случаях, предусмотренных соглашением между отправителем или фрахтователем и перевозчиком, и при включении данных об этом в коносамент допускается перевод платежей на получателя[**\*(535)**](#sub_535).

Перевозчик имеет право удержания груза в случае невыполнения указанной обязанности по оплате перевозки (ст. 359-360 ГК; п. 8 ст. 79 КВВТ; ст. 35 УЖТ; ст. 160 КТМ)[**\*(536)**](#sub_536).

Обязанности грузополучателя установлены транспортными уставами и кодексами, но, как отмечается в литературе, не следуют из ст. 430 и п. 3 ст. 308 ГК, как и в свое время не вытекали из ст. 167 ГК РСФСР 1964 г. Это есть "дань многолетней практике"[**\*(537)**](#sub_537). При этом основными обязанностями грузополучателя являются принятие груза и вывоз его со станции (порта) (ст. 11, 15 УАТ; ст. 111, 112 ВК; ст. 160 КТМ; ст. 67, 79 КВВТ; ст. 21, 35 УЖТ)

1. Договор займа: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность; форма; порядок заключения.

Под договором займа понимается договор, в силу которого одна сторона (займодавец), передавшая в распоряжение другой стороны (заемщика) деньги или иные заменимые вещи, имеет право требовать, а заемщик обязан возвратить полученную сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

В связи с приведенным определением выявляются следующие недостатки легальной дефиниции, которая содержится в абз. 1 п. 1 ст. 807 ГК. Во-первых, в ней говорится, что займодавец передает деньги или вещи заемщику по договору займа, тогда как на момент такой передачи договора займа еще нет, поскольку он признается заключенным с момента передачи заемных средств, которая считается совершенной в момент поступления вещи во владение заемщика (абз. 2 п. 1 ст. 224 ГК). Во-вторых, заключенное в легальной дефиниции указание на передачу займодавцем заемщику вещей, определенных родовыми признаками, является неверным, потому что предметом передачи (traditio) могут выступать только индивидуально-определенные вещи. В-третьих, содержащиеся в ней слова о передаче денег или вещей в собственность заемщика исключают из сферы займа безналичные денежные средства, поскольку они по своей природе не могут быть объектом права собственности, что не соответствует потребностям оборота.

Сторонами договора являются займодавец и заемщик, которыми могут быть любые физические и юридические лица, а так же государство. Некоторые субъекты гражданского права могут вступать в заемные отношения лишь при наличии определенных предпосылок. Так, частное или бюджетное учреждение может предоставлять заем только из средств, полученных от разрешенной и приносящей доходы деятельности (абз. 1 п. 1 и п. 2 ст. 298 ГК), а для получения займа частично дееспособным требуется согласие родителей (усыновителей) или попечителя (п. 1 ст. 26 ГК).

В литературе обсуждается вопрос, может ли юридическое лицо регулярно предоставлять займы другим лицам, не имея лицензии на осуществление банковской деятельности. Представляется, что оно может совершать заемные операции без лицензии за исключением случаев, когда оно предоставляет процентные займы в качестве основного вида своей деятельности[\*(612)](#sub_612) или предоставляет займы за счет средств, полученных на заемной основе от иных лиц.

Предмет займа составляют деньги (наличные деньги и безналичные денежные средства) или вещи, подлежащие возврату займодавцу.

. Заключение договора займа предполагает передачу денег или вещей, сопровождаемую соглашением о возврате полученных средств.

Передача наличных денег или заменимых вещей представляет собой договор о передаче движимых вещей в собственность заемщика (traditio), а передача безналичных денежных средств - банковскую операцию по перечислению этих средств на банковский счет заемщика. В обоих случаях заемные средства поступают в распоряжение заемщика. Допустимо предоставление заемных средств не непосредственно заемщику, а указанному им третьему лицу.

Соглашение о возврате займа может по времени предшествовать передаче, следовать за ней или совершаться одновременно с передачей заемных средств. Оно должно содержать указание на полученные взаймы средства и обязанность к возврату такого же количества денег или вещей. Остальные условия (например, срок возврата или процентная ставка) могут быть восполнены предписаниями закона.

1. Кредитный договор: понятие, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность; порядок заключения, изменения и расторжения договора.

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (п. 1 ст. 819 ГК).

Договор кредита, в отличие от договора займа, является консенсуальным, двусторонним и возмездным. Консенсуальность кредитного договора означает, что он вступает в силу с момента заключения. Реальной передачи денежных средств для вступления в силу договора не требуется, возникновение прав и обязанностей по нему порождает один лишь факт заключения соглашения. Однако, несмотря на то, что данный признак кредитного договора вытекает из норм Гражданского кодекса, на практике часто заключаются договоры, в которых предусматривается, что они вступают в силу с момента передачи денег. Их правовая сущность трактуется в научной литературе по-разному[\*(623)](#sub_623). Представляется, что такие договоры являются отдельной разновидностью кредитного договора, заключение которого прямо не предусмотрено, но и не запрещено законом.

Кредитный договор является двусторонним, поскольку обе стороны имеют как права, так и обязанности. Займодавец по договору кредита, в отличие от заемщика по договору займа, имеет не только права, но и обязанности.

Кредитный договор является возмездным, поскольку всегда предполагает возврат не только полученной в кредит денежной суммы, но и процентов на нее - вознаграждения за кредит.

В литературе неоднозначно разрешается вопрос о том, является ли кредитный договор публичным договором и договором присоединения[\*(624)](#sub_624). Полагаем, что кредитный договор не имеет такого признака публичного договора, как обязанность кредитной организации оказывать кредитные услуги в отношении каждого, кто к ней обратится, на одинаковых с другими условиях. Как правило, кредитная организация разрабатывает собственные требования к лицам - потенциальным заемщикам и на основе анализа их финансового состояния решает вопрос о предоставлении кредита, и в индивидуальном порядке определяются условия кредитования конкретного заемщика.

Закон не определяет кредитный договор как договор присоединения, хотя на практике он нередко имеет его черты. Кредитный договор является договором присоединения, если его условия определены кредитором в формулярах или иных стандартных формах, и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Кредитные организации часто разрабатывают такие стандартные проформы кредитного договора, изменить которые при заключении конкретного договора практически невозможно, если только речь не идет о важном клиенте или особо выгодной сделке. В подобных случаях к правоотношениям сторон должны применяться правила ст. 428 ГК[\*(625)](#sub_625).

Несмотря на названные отличия, кредитный договор не образует самостоятельный вид гражданско-правовых обязательств. В соответствии с п. 2 ст. 819 ГК к отношениям по кредитному договору применяются правила о займе, если это не противоречит специальным нормам и существу кредитного договора. Таким образом, договор кредита - одна из разновидностей договора займа, обладающая своими специфическими особенностями.

В качестве заемщика может выступать любое лицо (физическое или юридическое). При этом физическое лицо должно обладать полной дееспособностью, а юридическое лицо - не выходить за пределы своей уставной правосубъектности.

Форма кредитного договора - письменная. В отличие от договора займа кредитный договор заключается только в письменной форме, причем ее несоблюдение влечет ничтожность договора

1. Финансирование под уступку денежного требования: понятие, виды, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Экономическая цель финансирования под уступку требования заключается в "укорачивании" кредитной цепочки. Вместо предоставления кредита в расчете на то, что он будет погашен клиентом после реализации его права требования к третьему лицу, банк передает клиенту денежные средства (кредит) и погашает его путем получения от клиента права денежного требования к третьему лицу и последующей реализации полученного требования[**\*(641)**](#sub_641). Экономический интерес уступающей стороны состоит в оперативном получении денежных средств, необходимых для хозяйственной деятельности, а также частичном или полном освобождении от риска неплатежеспособности должника[**\*(642)**](#sub_642).

Указанная схема взаимоотношений сторон получила наименование финансирования под уступку денежного требования. Подобная конструкция известна сегодня многим зарубежным правопорядкам и получила широкое распространение в международной торговой практике. Унифицированное правовое регулирование подобных операций обеспечивается Оттавской Конвенцией УНИДРУА о международном факторинге 1988 г. (далее - Конвенция о факторинге), а также Конвенцией ООН об уступке дебиторской задолженности в международной торговле 2001 г. (далее - Конвенция ООН об уступке)[**\*(643)**](#sub_643). Хотя Россия не участвует в указанных международных договорах, большинство их норм и принципов либо непосредственно восприняты отечественным правопорядком и нашли свое закрепление в рамках гл. 43 ГК, либо могут использоваться в качестве ориентира при толковании и применении соответствующих законодательных положений.

Легальное определение договора финансирования под уступку денежного требования[**\*(644)**](#sub_644) содержится в п. 1 ст. 824 ГК: по договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

Как следует из определения, данный договор может быть заключен как по модели консенсуального (когда обе стороны принимают на себя обязанности, соответственно, по передаче денежных средств и по уступке денежного требования), так и по модели реального договора.

Консенсуальный договор финансирования под уступку требования является взаимным. Что касается реального договора, то он по общему правилу носит односторонний характер. Исключение составляют случаи, предусмотренные п. 2 ст. 824 ГК, когда договором на финансового агента возлагаются обязанности по оказанию клиенту дополнительных услуг.

Рассматриваемый договор является возмездным, поскольку исполнение каждой из сторон своих обязанностей обусловлено встречным имущественным предоставлением контрагента. При этом в качестве вознаграждения финансового агента выступает разница ("дисконт") между номинальной стоимостью уступаемого клиентом требования и размером предоставляемого финансирования[**\*(645)**](#sub_645).

Одним из основных элементов конструкции договора финансирования под уступку является уступка права требования. Поэтому даже в отсутствие специальной нормы, правила § 1 гл. 24 ГК о цессии подлежат применению к рассматриваемому договору, если они не противоречат положениям гл. 43 ГК.

В рамках рассматриваемого договора денежные требования обычно уступаются финансовому агенту в обмен на предоставление клиенту соответствующих денежных средств, выступая, по сути, в качестве способа возврата клиентом кредита (схема "покупки").

1. Договор банковского вклада и договор банковского счета: понятие, виды и признаки договора, субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; порядок заключения, изменения и расторжения; особенности определения цены в договоре.

Договор банковского вклада является реальным, поскольку права и обязанности по нему возникают только после внесения вкладчиком денежных сумм во вклад; односторонним, поскольку обязанностями по договору обладает только одна сторона - банк, а вкладчик, внесший вклад, имеет только права; возмездным, поскольку банк за пользование предоставленными ему денежными средствами должен выплатить вкладчику вознаграждение в виде процентов на сумму вклада.

Договор банковского вклада, в котором вкладчиком является гражданин, в соответствии с п. 2 ст. 834 ГК признается публичным. Поэтому к нему применяются нормы ст. 426 и 445 ГК. Это означает, что банк обязан принять денежные средства во вклад от любого гражданина, обратившегося к нему, причем условия принятия и возврата вклада должны быть одинаковыми для всех вкладчиков.

Поскольку публичный характер договора требует от банка заключения его на одинаковых условиях со всеми вкладчиками-гражданами, его можно отнести к договорам присоединения. Банк в одностороннем порядке разрабатывает формуляры и условия договора, клиенту остается лишь решить - принимать такие условия или нет. Таким образом, договор заключается при согласии вкладчика присоединиться к условиям банка.

**Виды банковских вкладов**. Действующий Гражданский кодекс выделяет следующие виды вкладов в зависимости от условий возврата вклада по договору банковского вклада:

1) вклад до востребования (договор заключается на условиях выдачи вклада по первому требованию);

2) срочный вклад (договор заключается на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока);

3) вклад с иными условиями возврата.

При этом следует учитывать, что если вкладчиком является гражданин, то банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика независимо от вида вклада.

К вкладам с иными условиями возврата относятся следующие виды вкладов, разработанные в банковской практике[**\*(665)**](#sub_665): целевые на детей (открываются на детей до 16 лет на срок до 10 лет: например, к рождению ребенка или достижению им определенного возраста); выигрышные (доход по которым выплачивается в виде выигрыша)[**\*(666)**](#sub_666); условные (возврат которых осуществляется в случае наступления определенного условия - например, бракосочетания); пенсионные (по которым выплачивается повышенный процент при условии зачисления на него всей суммы пенсии); номерные (по которым не указывается наименование вкладчика, что обеспечивает его анонимность)[**\*(667)**](#sub_667).

В зависимости от валюты вклада можно выделить вклады рублевые, валютные (к которым применяется валютное законодательство) и мультивалютные (по которым вкладчик при возврате вклада может выбрать более выгодную валюту на момент выплаты).

Определенной спецификой обладают договоры банковского вклада в зависимости от субъектного состава. Так, законом предусмотрены особенности заключения и исполнения договоров банковского вклада, вкладчиками по которым выступают граждане или юридические лица. В зависимости от лица, привлекающего средства вкладчиков, можно выделить вклады ЦБ РФ, банка и небанковской кредитной организации.

1. Виды расчетов в гражданских правоотношениях: понятие, сферы применения.

В хозяйственном обороте часто возникает необходимость передачи денежных средств. Она может вызываться исполнением публично-правовой обязанности или денежного обязательства, связанного с возмещением ущерба, оплатой предоставленного товара, выполненных работ или оказанных услуг и т.п. Действия, совершаемые хозяйствующими субъектами по поводу осуществления платежей, в юридической и экономической литературе принято называть расчетами.

Расчеты могут осуществляться непосредственно между сторонами по основному договору, порождающему обязанность по передаче и оплате товара, оказанию услуг или выполнению работ. В данном случае расчеты являются исполнением денежного обязательства, т.е. самостоятельного расчетного обязательства не возникает. Но если для осуществления расчетов по основному договору его стороны привлекают третьих лиц (кредитные организации), то между ними возникают особые, обособленные от основного договора о передаче товара (работы, услуги), расчетные обязательства.

Таким образом, возникновение самостоятельных расчетных обязательств зависит от способа расчетов - наличного или безналичного.

Выделение двух способов расчетов - наличного и безналичного - связано с наличием двух форм денежного обращения, поскольку деньги могут существовать как в виде наличных денежных знаков, так и записей на банковских счетах, причем одна форма может легко переходить в другую. Наличный способ расчетов является наиболее древним и дорогим, поскольку сопряжен с дополнительными издержками, в частности, на кассовые операции и на производство новых банкнот. В последние десятилетия в литературе неоднократно указывалось на неотвратимость отмирания наличных денег и сокращения сферы наличных расчетов в связи с развитием электронных расчетов. Несмотря на это электронные платежи пока еще не заменили наличных расчетов, оборот которых, напротив, только увеличивается, так как предоставляет значительные преимущества по сравнению с еще несовершенными инновационными формами расчетов.

Все субъекты права могут по своему усмотрению выбирать способ расчетов, но при этом следует учитывать установленные в законе ограничения.

Наличные расчеты отличаются от безналичных прежде всего отсутствием промежуточного звена между хозяйствующими субъектами - кредитной организации - и прямой передачей денежных средств от одного субъекта к другому (из рук в руки). Кроме того, в отличие от безналичных расчетов, наличные расчеты могут осуществляться только в одной форме - путем передачи денежных банкнот и монет одним лицом другому. Платеж наличными является окончательным и безотзывным

Основными расчетными документами при наличных расчетах являются приходный кассовый ордер(оформляющий прием наличных денег организацией) и расходный кассовый ордер (оформляющий выдачу наличных денег из кассы). Кроме того, для выдачи средств могут использоваться и другие документы: платежные ведомости, расчетно-платежные ведомости, заявления на выдачу денег, счета, др. При их использовании вместо расходного кассового ордера на них должен проставляться штамп с реквизитами расходного кассового ордера. При получении наличных средств от организации получатель или его представитель по доверенности расписывается в платежном документе (в последнем случае доверенность остается в организации).Расчеты наличными осуществляются на основании основного договора и являются частью обязательства по исполнению основного договора.

При осуществлении безналичных расчетов возникают обособленные от основного договора расчетные отношения между стороной по договору и расчетной организацией по поводу осуществления расчетов. Основанием безналичных расчетов является сложный юридический состав, включающий договор о передаче товаров (работ, услуг) или требование закона, а также договоры об обслуживании клиентов кредитными или иными организациями, способствующими сторонам в осуществлении расчетов

1. Договор хранения: понятие, виды и признаки договора; объект и субъекты (права и обязанности, ответственность); форма; особенности определения стоимости и срока услуг по хранению.

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК). Как видим, договор хранения в соответствии с многолетней традицией рассматривается в качестве реальной сделки, которая, по общему правилу, считается заключенной с момента передачи вещи от поклажедателя хранителю. Однако договор хранения может носить и консенсуальный характер, если соглашением сторон предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок. В отличие от ГК 1964 г., который лишь разрешал социалистическим организациям принимать на себя подобные обязанности, новый ГК впервые регламентирует отношения сторон, возникающие из такого рода договора. При этом подчеркивается, что консенсуальным может быть лишь договор, в котором хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель).

Предполагается, что договор хранения является возмездным договором. Прямо в ГК об этом не говорится, но к такому выводу следует прийти путем систематического толкования его норм, в частности ст. 896, 897, 924 ГК и др. Данный вывод, который разделяется не всеми учеными, позволяет констатировать отказ законодателя от прежней позиции по этому вопросу (ср. со ст. 422 ГК 1964 г.). Вместе с тем на практике, особенно в отношениях между гражданами, широко распространено безвозмездное оказание услуг по хранению.

Относительно того, носит ли договор хранения взаимный характер или является односторонним, в литературе давно существуют разные мнения. Хотя договор хранения и заключается прежде всего в интересах поклажедателя, более убедительной представляется позиция, согласно которой правами и обязанностями обладают обе стороны, в том числе даже тогда, когда договор хранения является безвозмездным и реальным. Разумеется, здесь нельзя говорить об их равномерном распределении между сторонами, так как поклажедатель с учетом основной цели договора традиционно пользуется значительно бoльшими возможностями, чем хранитель. Но, по крайней мере, две обязанности, а именно обязанности по возмещению расходов на хранение и по получению сданной на хранение вещи, на поклажедателя возлагаются практически во всех случаях.

Договор хранения принадлежит к числу договоров об оказании услуг, хотя иногда это и ставится под сомнения. Как и в других договорах, относящихся к данному договорному типу (экспедиция, поручение, комиссия, возмездное оказание услуг в их узком понимании (гл. 39 ГК) и др.), в договоре хранения полезный эффект деятельности хранителя не имеет овеществленного характера. Предметом договора хранения является сама деятельность хранителя по обеспечению сохранности вверенного ему имущества. Сохранение целостности вещи и ее потребительских свойств является целью, а не предметом договора хранения. Хранитель должен предпринять все зависящие от него меры для достижения данной цели, но он не гарантирует того, что эта цель будет достигнута. В противном случае именно на нем, а не на поклажедателе лежал бы риск случайной гибели или случайного повреждения имущества.

Договор хранения имеет сходство с рядом других гражданско-правовых договоров, от которых его следует отличать. С договором аренды и ссуды его сближает то, что вещь поступает во временное владение другого лица и должна быть возвращена в сохранности по окончании срока договора. Основное различие между ними, которым определяются, в сущности, все частные несовпадения в их правовом регулировании, состоит в разной цели этих договоров. Если при хранении вещь передается хранителю для обеспечения ее сохранности в интересах поклажедателя, то отношения по аренде и ссуде устанавливаются в целях использования имущества арендатором и ссудополучателем.

1. Договор личного страхования: понятие, признаки, виды, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Личным страхованием называется отрасль страхования, где объектом страхования является имущественный интерес застрахованного лица, который связан со здоровьем, жизнью или другими важными событиями в жизни конкретного человека.

Договор личного страхования, в соответствии со статьей 934 Гражданского Кодекса РФ, обязывает страховщика, за обусловленную страховую премию при наступлении страхового случая выплачивать периодически (или выплатить единовременно) оговоренную договором страховую сумму. К страховому случаю относятся следующие страховые риски: причинение вреда здоровью или жизни, как самого страхователя, так и иного застрахованного лица названого в договоре; достижение страхователем (застрахованным лицом) определенного возраста; наступление иного страхового события, предусмотренного договором страхования.

**Объекты страхования**

По договору личного страхования объектами страхования выступают имущественные интересы, которые связаны со здоровьем, жизнью, пенсионным обеспечением и трудоспособностью застрахованного лица (страхователя), а также других событий, предусмотренных договором страхования.

**Особенности в договоре личного страхования**

По договору личного страхования заключаются особые виды отдельных страховых рисков, которые не несут в себе опасности для застрахованного лица, то есть являются нейтральными, например: бракосочетание, достижение совершеннолетия.

В соответствии законодательных норм РФ договор личного страхования бывает обязательным и добровольным, краткосрочным или долгосрочным. На каждый вид личного страхования заключается соответствующий договор. Существуют виды страхования (например, страхование жизни), которые можно выделить как особо долгие и продолжительные. Срок страхования по ним может рассчитываться на всю жизнь застрахованного лица. При страховании имущества длительность договора страхования обычно равна одному году, но с возможной ежегодной пролонгацией.

При заключении договора во внимание берется классификация различных видов страхования, которая определяется по разным критериям, а именно:

* по объему риска:
	+ страхование от несчастных случаев;
	+ страхование на случай инвалидности или недееспособности;
	+ страхование на случай дожития или смерти;
	+ другие виды страхования;
* по указанных в договоре количестве лиц: индивидуальное и коллективное страхование;
* по периоду страхового обеспечения: долгосрочное, среднесрочное, краткосрочное;
* по форме выплат страхового обеспечения: единовременная выплата, выплата в форме ренты, единовременные премии, ежемесячная и ежегодная уплата премий.
1. Договор имущественного страхования: понятие, признаки, виды, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

По **договору имущественного страхования** одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором страховой суммы (ст. 929 ГК РФ).

**Особенности имущественного страхования:**

·      страховое возмещение не может быть больше страховой суммы, которая не может превышать действительную стоимость имущества;

·      договор страхования имущества в пользу выгоприобретателя может быть заключен без указания имени выгоприобретателя. Такой договор оформляется выдачей страхователю страхового полиса на предъявителя;

·      к страховщику, уплатившему страховое возмещение по договору имущественного страхования, переходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхователь имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования (суброгация). Таким образом, суброгация — это переход к страховщику прав страхователя на возмещение ущерба. Следует иметь в виду, что условие договора, исключающее переход к страховщику права требования к лицу, умышленно причинившему убытки, ничтожно. По требованиям, связанным с имущественным страхованием, установлен сокращенный срок исковой давности в два года (ст. 966 ГК РФ). Суброгация не прерывает течения срока исковой давности;

·      иски по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования, могут быть предъявлены в течение двух лет.

**Подвиды имущественного страхования** выделяются в ГК РФ в зависимости от того, на защиту какого интереса направлены соответствующие договоры.

·      **Договоры страхования имущества** (ст. 930 ГК РФ). Под имуществом, в отношении которого заключаются договоры страхования, понимаются вещи, деньги, ЦБ и иные объекты. К имуществу следует относить любые ценности, кроме тех, которые страхуются по договорам страхования иных видов.

Имущество может быть застраховано только в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), имеющего основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении этого имущества (интерес в страховании вещи, передаваемой на хранение, имеет как хранитель, так и поклажедатель).

Договор страхования имущества может быть заключен и без указания имени выгодоприобретателя (страхование «за счет кого следует»). Такой договор оформляется выдачей страхователю страхового полиса на предъявителя.

·      **Страхование ответственности за причинение вреда** (ст. 931 ГК РФ). Предметом страхования ответственности за причинение вреда является риск ответственности по обязательствам, возникшим вследствие причинение вреда жизни, здоровью или имуществу иных лиц.

·      **Страхование гражданской ответственности** (ст. 932 ГК РФ). Страхование ответственности по договору допускается лишь в случаях, предусмотренных законом (обязательное страхование ответственности банков по вкладам граждан).

Страхователь вправе застраховать только риск своей собственной договорной ответственности. Предел страховой суммы может быть определен как реальный размер ответственности должника.

1. Посреднические договоры и их общая характеристика. Договор поручения. Договор комиссии. Агентский договор.

Посреднический договор (или договор на оказание посреднических услуг) – договор, по условиям которого
исполнитель (посредник) действует в интересах и за счет заказчика. Выгодоприобретателем при этом считается заказчик, а не сам посредник, хотя договор на оказание услуг (выполнение работ, поставку товаров и пр.) заключает посредник с третьими лицами.

Виды посреднических договоров.

Посреднические договоры различаются по следующим критериям, от которых зависит бухгалтерский учет определенного вида договора:

1. Посредник приобретает товары (услуги, работы) для заказчика, но сам не принимает участия в расчетах;
2. Посредник приобретает товары (услуги, работы) для заказчика и сам участвует в расчетах;
3. Посредник продает продукцию заказчика (товары, услуги, работы) и не принимает участия в расчетах;
4. Посредник продает продукцию заказчика (товары, услуги, работы), и сам участвует в расчетах;

Договор комиссии.

Основанием для отнесения посреднического договора к договору комиссии считается главой 51 ГК РФ. На основании этой главы исполнитель (комиссионер) совершает по поручению комитента (заказчика) одну или более сделок от своего имени, но все расходы по сделке оплачивает заказчик. Суть сделки такова: исполнитель заключает договор с третьим лицом, при этом права и обязанности по совершению сделки возлагаются уже на комиссионера. В отличие от договора поручения исполнитель (посредник) выступает от своего имени, следовательно, доверенность от заказчика ему не нужна. Договор комиссии может быть заключен только на возмездной основе (ст. 991 ГК РФ).

Агентский договор.

Критерии отнесения посреднического договора к агентскому договору указаны в главе 52 ГК РФ. Агентский договор частично включает в себя условия и договора комиссии, и договора поручения. На основании агентского договора исполнитель (агент) по поручению заказчика (принципала) совершает юридические и иные действия от своего имени за счет заказчика либо от имени заказчика и за его счет за определенное вознаграждение. В данном случае права и обязанности по совершаемой с третьим лицом сделке могут быть как у исполнителя, так и у заказчика. Все зависит от условий договора. Агентские договора заключаются на возмездной основе, даже если это не указано в договоре.

Таким образом, посреднические договора отличаются друг от друга рядом особенностей:

Договор поручения, заключенный между сторонами, может быть и возмездным, и безвозмездным. Права и обязанности по сделке возникают у заказчика (доверителя), а не у посредника (поверенного), посредник может совершать действия только на основании доверенности.

Договор комиссии заключается только на возмездной основе. Права и обязанности по сделке возникают у посредника (комиссионера), доверенность от заказчика (комитента) не нужна.

Агентский договор заключается только на возмездной основе. Права и обязанности по сделке могут возникать как у заказчика (принципала), так и у посредника (агента). Это зависит от условий договора.

1. Доверительное управление имуществом: понятие, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

Под договором доверительного управления имуществом понимается соглашение, в соответствии с которым одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона принимает на себя обязательство осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя, бенефициара).

Договор доверительного управления носит реальный характер, поскольку он считается заключенным с того момента, когда имущество передается доверительному управляющему.

По общему правилу договор доверительного управления является возмездным. Размер и форма вознаграждения доверительному управляющему являются существенными условиями договора, если выплата вознаграждения предусматривается договором (п. 1 ст. 1016 ГК). Если это правило не соблюдается, то договор считается не заключенным. В то же время нет никаких препятствий к тому, чтобы стороны заключили безвозмездный договор доверительного управления имуществом. Но это должно быть специальным образом оговорено в договоре.

По общему правилу учредителем доверительного управления выступает собственник имущества, передаваемого в управление. В качестве доверительного управляющего может выступить любой собственник, обладающий имуществом на праве собственности, - государство, субъект Федерации, муниципальное образование, юридическое или физическое лицо.

Лишены возможности выступать в качестве доверительного управляющего те юридические лица, которые обладают имуществом на праве хозяйственного ведения. Это ограничение диктуется тем обстоятельством, что передача имущества в доверительное управление осуществляется с целью реализации правомочий собственника, исключительным усмотрением которого и определяется фигура доверительного управляющего. Помимо того, с экономической точки зрения было бы неразумным и нецелесообразным допускать возможность передачи унитарными предприятиями третьим лицам в доверительное управление того имущества, которым они наделены в целях выполнения задач, определенных собственником.

В целом такими же соображениями продиктованы и запреты, установленные для передачи в доверительное управление того имущества, которое передано собственником в оперативное управление учреждениям. Вместе с тем из этого правила есть исключение, которое касается автономных учреждений. В соответствии с п. 1 ст. 298 ГК (п. 2 ст. 3 Федерального закона от 3 ноября 2006 г. "Об автономных учреждениях"[**\*(861)**](#sub_861)) автономное учреждение вправе распоряжаться: 1) имуществом, не относящимся к недвижимому или особо ценному движимому; 2) закрепленным за ним собственником или приобретенным за счет выделенных собственником средств недвижимым имуществом и имуществом, отнесенным к особо ценному движимому, но с согласия собственника; 3) недвижимым и особо ценным движимым имуществом, приобретенным за счет собственной деятельности. Таким образом, автономное учреждение вправе передавать указанное имущество в доверительное управление при соблюдении установленных законодательством условий.

Закон предусматривает ряд случаев, когда учредителем доверительного управления могут быть и иные лица, не являющиеся собственниками соответствующего имущества. Так, в соответствии со ст. 1073 ГК в том случае, если в составе наследственной массы имеется имущество, требующее охраны и управления (например, предприятие как имущественный комплекс), то на нотариуса возлагается обязанность выступить учредителем доверительного управления и заключить соответствующий договор с доверительным управляющим. Другой случай учреждения доверительного управления лицом, не являющимся собственником, предусмотрен в ст. 38 ГК.

1. Договор коммерческой концессии и лицензионный договор: понятие, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность, порядок заключения, изменения и расторжения договора.

коммерческая концессия - это предпринимательский договор, по которому одна сторона (правообладатель) в целях расширения своего бизнеса (коммерческого предприятия) за вознаграждение предоставляет другой стороне (пользователю) право от собственного имени реализовывать или иным образом вводить в деловой оборот продукты (товары, услуги), идентичные продуктам правообладателя, под маркой последнего.

**Коммерческая концессия и франчайзинг**. Подобная система организации хозяйственных связей давно известна зарубежному законодательству под названием "франчайзинг". Правообладатель соответственно именуется "франчайзер", а пользователь - "франчайзи". Известно, что именно договоры франчайзинга служили ориентиром для разработчиков гл. 54 ГК. Однако концепция франчайзинга как модели бизнеса, несомненно, шире, нежели отношения, регулируемые собственно договором коммерческой концессии.

Во-первых, в связи с отсутствием гибкости легальной формулы этого договора (п. 1 ст. 1027 ГК), гл. 54 ГК не будет применяться к сделкам, где правообладатель по какой-либо причине предоставляет пользователю лицензию не на товарный знак, а на иное средство индивидуализации. Во-вторых, за рамками данного вида обязательств остаются такие неизбежные аспекты отношений сторон как поставка товара (в случае сбытового франчайзинга), запасных частей и расходных материалов, оказание услуг. Таким образом, франчайзинг в широком смысле опосредуется не только договором коммерческой концессии, но системой взаимосвязанных параллельных обязательств, регулируемых различными главами части второй Гражданского кодекса. Договор коммерческой концессии в этом случае служит центральным объединяющим звеном для отдельных договоров, опосредующих комплексные отношения сторон, что дало некоторым исследователем основания характеризовать его как рамочный договор[**\*(887)**](#sub_887).

В странах Запада правовое регулирование в этой сфере направлено, в основном, на охрану интересов концессионера (пользователя), как экономически более слабой стороны в отношениях с правообладателем. Специальные нормативные акты о франчайзинге действуют в США (на федеральном уровне - Свод правил о франчайзинге, закрепленный в Единообразном торговом кодексе США, местные законы имеются в 15 штатах), Канаде (на уровне провинций), во Франции, Испании, Австралии, Индонезии, Китае и других странах.

В странах Европейского Союза отношения франчайзинга регулируются единым для ЕС "наднациональным" актом о франчайзинге - Регламентом N 4087/88 Европейской ЕС от 30 ноября 1988 г.[**\*(888)**](#sub_888) До его принятия специальных правовых актов о франчайзинге в ЕЭС не существовало. Национальных актов о франчайзинге нет ни в одном из государств Западной Европы и поныне.

Изначально коммерческие концессии на российском рынке предоставлялись, в основном, западными компаниями - "Баскин Роббинс", "Сабвей", "АльфаГрафикс", "Кока-Кола", "Мистер Дорз", "Грильмастер" и др., преимущественно в сфере общественного питания, а также в сфере обслуживания населения. Эти компании и в настоящее время работают в России. Первый договор коммерческой концессии, зарегистрированный в российском Патентном ведомстве в 1996 году, был заключен компаниями "Колгейт-Палмолив" (США), действовавшей в качестве правообладателя, и АО "Колгейт-Палмолив" (РФ). Помимо прав на использование фирменного наименования и товарных знаков, договор предусматривал предоставление прав на использование 35 изобретений и 7 промышленных образцов в области производства предметов и средств гигиены. Этот договор действует и сегодня[**\*(889)**](#sub_889).

Среди отечественных франчайзеров следует отметить топливные компании (например, "Лукойл", "Сибнефть") и розничные торговые сети - "Перекресток", "Копейка", "Пятерочка" и т.д.

1. Простое товарищество: понятие, признаки, субъекты, форма, содержание, ответственность. Инвестиционное товарищество. Негласное товарищество.

Существующее правовое регулирование простого товарищества наиболее полно, по сравнению с предыдущими кодификациями, отражает сущность этого договора как института, оформившегося еще в римском праве. Это позволяет считать договор простого товарищества одним из наиболее универсальных правовых инструментов, направленным на упорядочение совместной деятельности на основе объединения вкладов.

Согласно п. 1 ст. 1041 ГК по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Среди специалистов нет единства мнений относительно числа отличительных признаков договора простого товарищества и их содержания[**\*(921)**](#sub_921). Однако, если не вдаваться в подробности, можно выделить следующие особенности, позволяющие отграничить договор простого товарищества от иных юридических конструкций.

Во-первых, наличие общей цели. В отличие от других договоров, в которых интересы контрагентов противоположны и взаимонаправлены (например, в купле-продаже продавец заинтересован в получении покупной цены, а покупатель - в приобретении товара), интересы сторон договора простого товарищества всегда совпадают и удовлетворяются посредством совместных действий на основе объединенной имущественной базы. Единство интересов всех участников договора обусловлено общностью цели, достижение которой одинаково важно для всех товарищей. Иначе говоря, удовлетворение интересов любого участника договора происходит не за счет, а наряду с удовлетворением интересов всех остальных товарищей. Наличие любого встречного предоставления в смысле удовлетворения интересов одной стороны только при условии удовлетворения других, нетождественных интересов другой стороны (независимо, опосредуется ли это единым соглашением или несколькими самостоятельными, но взаимосвязанными договорами), свидетельствует об отсутствии отношений, регулируемых договором простого товарищества, и, в ряде случаев, о притворном характере сделки. Поэтому общность цели является конститутивным признаком рассматриваемого договора, обуславливающим все его остальные особенности.

Во-вторых, опосредование совместной деятельности. Достижение общей цели невозможно иначе, чем путем согласованных действий, единых по своим правовым последствиям для всех товарищей. Поэтому в реализации договора простого товарищества все стороны принимают личное участие (другое дело, что оно может быть неочевидно ввиду выбранной формы ведения общих дел). В свою очередь, необходимость совместного личного участия для достижения общей цели придает регулируемым договором отношениям доверительный (фидуциарный) характер, что сказывается, например, на особенностях прекращения договора простого товарищества[**\*(922)**](#sub_922).

В-третьих, преимущественно многосторонний характер. Единство интересов и наличие общей цели, достигаемой в результате совместной деятельности, позволяет урегулировать в договоре простого товарищества взаимоотношения неограниченного числа участников гражданского оборота, каждый из которых становится самостоятельной стороной по договору. В настоящее время договор простого товарищества является единственной многосторонней сделкой, прямо урегулированной Гражданским кодексом[**\*(923)**](#sub_923). Тот факт, что в договоре простого товарищества может быть всего два участника, не колеблет общего вывода о многостороннем характере договора, поскольку это не отменяет принципиальной возможности увеличения числа товарищей путем принятия новых лиц в качестве самостоятельных сторон. Тем более, вне зависимости от числа участников в договоре простого товарищества всегда сохраняется признак наличия общей цели.

1. Понятие обязательства, возникающего из одностороннего действия.

Большинство гражданско-правовых обязательств возникает из договоров, однако обязательства могут порождаться и иными юридическими фактами, в частности односторонними действиями. В тех случаях, когда односторонние действия носят правомерный характер и направлены на достижение определенного правового результата, они являются ни чем иным, как односторонними сделками.

О.С. Иоффе указывал, что специфика односторонней сделки как правообразующего факта состоит в том, что она порождает обязательственно-правовые последствия не сама по себе, а в сочетании с другими предусмотренными законом юридическими фактами - событиями или действиями, включая односторонние сделки, исходящие от лиц, к которым она обращена[\*(950)](#sub_950).

Иными словами, обязательства в данном случае возникают из сложного юридического состава, включающего в себя как одностороннюю сделку (например, объявление публичного конкурса), так и иные юридические факты (например, принятие оценочного решения по результатам конкурса). Однако центральное место в сложном юридическом составе всегда занимают односторонние сделки, специально направленные на возникновение таких обязательств, поэтому их принято именовать обязательствами из односторонних сделок.

Наряду с односторонними сделками в некоторых случаях обязательства могут порождать правомерные действия фактического характера, которые не имеют специальной направленности на правовой результат, но приводят к нему в силу прямого указания закона. Таковы, в частности, действия в чужом интересе без поручения, например спасание чужого имущества от порчи или гибели в условиях, когда об этом не может позаботиться его собственник.

С односторонними сделками указанные действия роднит то, что они совершаются по воле одного лица, но ведут при условии присоединения к ним указанных в законе юридических фактов к возникновению обязательственных правоотношений. Кроме того, они носят правомерный характер, а возникающие на их основе обязательства являются регулятивными.

Поскольку и односторонние сделки, и действия фактического характера являются односторонними действиями, обязательства, которые возникают на их основе, называют обязательствами из односторонних действий.

Основаниями возникновения обязательств могут выступать и неправомерные действия. Так, в результате причинения вреда возникает деликтное обязательство между причинителем вреда и потерпевшим, направленное на возмещение этого вреда. В отличие от рассматриваемых обязательств из односторонних действий, данное обязательство носит охранительный характер, а не регулятивный.

Охранительный характер имеют и обязательства из неосновательного обогащения (кондикционные обязательства), которые, в отличие от деликтных, могут возникать как из правомерных, так и неправомерных действий. При неосновательном обогащении на приобретателя возлагается обязанность вернуть потерпевшему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество в натуре, а при невозможности вернуть - возместить его действительную стоимость. Иными словами, целью данных обязательств является восстановление имущественного положения потерпевшего. В отличие от них обязательства из односторонних действий являются регулятивными. В тех случаях, когда в соответствии с законом на должника возлагается обязанность возместить кредитору понесенные последним расходы либо выплатить причитающееся ему вознаграждение, эта обязанность исполняется должником в качестве встречного предоставления, а не меры ответственности.

Суммируя сказанное, можно констатировать, обязательства, возникающие из односторонних действий, носят регулятивный характер, возникают из сложного юридического состава, центральное место в котором занимает направленное на достижение определенного результата правомерное действие - сделка или фактическое действие, которые и определяют содержание будущего правоотношения.

1. Основание и условия гражданско-правовой ответственности за причиненный вред.

*Состав гражданского правонарушения* – это совокупность признаков, необходимых и достаточных для возложения ответственности на нарушителя гражданских прав и обязанностей.

Каковы эти признаки (условия)? В цивилистической литературе разное количество таких условий в диапазоне от двух до пяти в зависимости от степени их объединения или дробления.

Принято выделять следующие общие *обстоятельства (условия) гражданско-правовой ответственности:* наличие прав и обязанностей, нарушение которых влечет за собой возложение на их нарушителя гражданско-правовой ответственности; наличие у потерпевшего вреда или убытков; противоправное поведение причинителя вреда; причинная связь между противоправным поведением и наступившими последствиями (вредом, убытками); наличие вины правонарушителя.

*Наличие прав и обязанностей как условие гражданско-правовой ответственности.*

В большинстве случаев нарушение обязанности связано одновременно с нарушением субъективных прав других лиц. Таких примеров можно привести множество.

Правонарушение по гражданскому праву России всегда связано с неисполнением или ненадлежащим исполнением своих обязанностей, но не всегда связано в нарушением субъективных гражданских прав других лиц.

Например, гражданин, бесхозяйно относящийся к своему жилому дому (не производящий текущий и капитальный ремонт, не поддерживающий дом и участок в чистоте и т.п.), может и не нарушать ничьих конкретных субъективных гражданских прав. Однако такое поведение нарушает его обязанность осуществлять свое право в соответствии с его назначением, следовательно, требования жилищного, земельного, градостроительного и экологического законодательства, что является правонарушением, за которое предусмотрены соответствующие меры гражданско-правовой ответственности.

*Вред как условие гражданско-правовой ответственности.*

*Вред*– это всякое умаление какого-либо блага, субъективного права или охраняемого законом интереса.

Вред может быть причинен личности или имуществу. В юридической литературе, судебной практике используются понятия: «вред», «ущерб», «убытки». Вред или ущерб чаще всего рассматриваются в качестве синонимов. Понятие «вред» и «убытки» не совпадают. Вред - более широкое понятие, он подразделяется на имущественный и неимущественный.

*Имущественный вред* - это материальные (экономические) последствия правонарушения, имеющие стоимостную форму.

Денежную оценку имущественного вреда называют *убытками*.

Убытки *включают в себя*: реальный ущерб (расходы, которое лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушен­ного права, утрату или повреждение его имущества) и упущенную выгоду (неполученные доходы, которые потерпевшее лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено).

Так, если по вине арендатора сгорела часть арендованной им дачи, то убытки арендодателя состоят из стоимости восстановительного ремонта (реальный ущерб) и неполу­ченной за время ремонта арендной платы (упущенная выгода).

Как общая мера гражданско-правовой ответственности, возмеще­ние убытков применяется при любых нарушениях обязательств. В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнени­ем обязательства. Для возмещения убытков характерно то, что правонарушитель уплачи­вает деньги или предоставляет какое-то иное имущество потерпевшему.

1. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними лицами, недееспособными и ограниченно дееспособными лицами.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет. В отличие от малолетних несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет признаются деликтоспособными, а потому самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях , (п 1 ст. 1074 ГК). Однако закон учитывает, что чаще всего сами несовершеннолетние в таком возрасте не могут возместить причиненный ими вред ввиду отсутствия у них достаточных для этого средств. Кроме того, во вникание принимается то обстоятельство, что и в этом возрасте поведение несовершеннолетних во многом определяется воспитательным воздействием родителей (попечителей), которые к тому же должны осуществлять соответствующий надзор за детьми. В этих условиях на родителей (попечителей) возлагается дополнительная (субсидиарная) ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними. Иными словами, родители (попечители) отвечают перед потерпевшим лишь в той части, в какой не могут отвечать своим имуществом и доходами сами несовершеннолетние. Условием ответственности родителей (попечителей) является их вина в ненадлежащем воспитании и надзоре за детьми, которая презюмируется.

 На тех же началах, что и родители (попечители), несут ответственность. За несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения, которые в силу закона являются попечителями несовершеннолетних, находящихся в этих учреждениях. Напротив, образовательные, воспитательные, лечебные и прочие подобные учреждения, которые осуществляют лишь надзор за детьми в период их нахождения в этих учреждениях, к дополнительной ответственности перед потерпевшим не привлекаются.

Важнейшей особенностью рассматриваемого деликта является то, что обязанность родителей (усыновителей), попечителей и соответствующих учреждений по возмещению вреда прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность. С этого момента причинитель вреда отвечает самостоятельно, хотя бы это и имело отрицательные последствия для потерпевшего. В случае, если вред потерпевшему причинен действиями двух или более несовершеннолетних, они сами отвечают солидарно (ст. 1080 ГК). Что касается их родителей (попечителей), то они несут долевую ответственность в соответствии со степенью своей вины.

Ответственность за вред, причиненный недееспособными и ограниченно дееспособными лицами, а также лицами, не способными понимать значение своих действий. Граждане, признанные в установленном законом порядке недееспособными, не только не могут самостоятельно совершать никаких гражданско-правовых сделок, но и быть субъектами гражданско-правовой ответственности в случае причинения внедоговорного вреда. Причиненный ими вред возмещается их опекунами или организациями, обязанными осуществлять за ними надзор, если только они не докажут, что вред возник не по их вине. Под виной как опекунов, так и указанных учреждений в данном случае понимается лишь пренебрежение обязанностями по осуществлению надзора за недееспособным. Если они докажут, что ими принимались все разумные меры предосторожности либо неприятие соответствующих мер в момент причинения вреда обусловлено уважительными причинами, они должны быть освобождены от ответственности.

Поскольку ответственность опекуна или соответствующего учреждения наступает за их собственные виновные действия, возложенная на них обязанность по возмещению вреда не прекращается и в случае последующего признания непосредственного причинителя вреда дееспособным.

1. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. Понятие источника повышенной опасности.

Сущность причинения вреда источником повышенной опасности заключается в том, что владелец источника повышенной опасности (гражданин или юридическое лицо), осуществляющий эксплуатацию источника повышенной опасности на основании принадлежащего ему права собственности, права хозяйственного ведения, оперативного управления, по договору аренды, по доверенности, обязан возместить вред, причиненный источником повышенной опасности (п. 2 ст. 1079 ГК РФ).

Постановление Пленума ВС РФ от 28.04.1994 г. №3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» характеризует указанную деятельность как «деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного и иного назначения, обладающих такими же свойствами».

ГК РФ дает примерный перечень источников повышенной опасности: транспортные средства, механизмы, электрическая энергия высокого напряжения, атомная энергия, взрывчатые вещества, сильнодействующие яды, а также осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности. Следует иметь в виду, что источником повышенной опасности может быть только движущийся автомобиль, работающий механизм и т.д.

Главная особенность данного вида деликтной ответственности заключается в том, что обязательства за вред, причиненный источником повышенной опасности, возникают у владельца, независимо от наличия или отсутствия его вины. Данное обязательство возникает при наличии только трех условий (наличие вины не обязательно):

1) наступление вреда;

2) противоправность поведения причинителя вреда;

3) причинная связь.

Владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности, если (п. 1, 2 ст. 1079 ГК РФ):

 вред возник вследствие непреодолимой силы;

 вред явился результатом умысла потерпевшего;

источник повышенной опасности выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц (угон автомобиля, хищение радиоактивного цезия).

Вместе с тем, если будет установлено, что в противоправном завладении источником повышенной опасности виновен его владелец (оставил без присмотра работающее транспортное средство), суд вправе возложить ответственность как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности.

Следует четко различать владельца источника повышенной опасности и лицо, которое управляет или распоряжается этим источником на основании трудовых отношений с владельцем. Такое лицо владельцем источника повышенной опасности не является и ответственности перед потерпевшим за причинение вреда не несет. Это лицо может быть привлечено к имущественной ответственности только самим владельцем источника повышенной опасности в порядке регрессного иска с учетом характера их договорных отношений. Сам же владелец источника повышенной опасности на основании ст. 1064 ГК РФ несет полную ответственность перед потерпевшим. Причем вред подлежит полному возмещению независимо от того, в рабочее или нерабочее время он причинен, но не в связи с выполнением работником своих служебных обязанностей.

1. Основания и порядок возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью.

**.** Вопрос об основании и условиях гражданско-правовой ответственности вообще и деликтной ответственности в частности является одним из сложнейших, а потому и спорным в теории гражданского права. Нередко термины "основание" и "условия" рассматриваются как синонимы, хотя преобладающим является мнение, что это различные понятия, разграничение которых самым общим образом можно провести так: условия - это те требования закона, которым должно отвечать основание.

Как уже отмечалось, обязательства вследствие причинения вреда не являются однородными и могут классифицироваться по различным критериям. В данном случае важным является классификация в зависимости от того, в результате каких - противоправных или правомерных - действий причинен вред. Вред, причиненный в результате противоправного поведения, согласно ст. 1064 ГК подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Обязательства по возмещению противоправно причиненного вреда в основании своего возникновения имеют гражданское правонарушение, которое, в свою очередь, является видом более общей категории правонарушения.

Нетрудно заметить, что оно же является и основанием деликтной ответственности и должно отвечать определенным, установленным в законе условиям, в совокупности образующим состав правонарушения. К ним традиционно относят вред; противоправное поведение правонарушителя; причинную связь между противоправным поведением и наступившим вредом и вину причинителя вреда. Для применения деликтной ответственности наличие всех этих условий является необходимым, если иное не установлено законом. Обязанность возместить противоправно причиненный вред является мерой гражданско-правовой ответственности, возлагаемой на причинителя вреда или лицо, ответственное за его поведение.

Вред, причиненный правомерными действиями, по общему правилу не возмещается, если иное не предусмотрено законом, например причиненный в состоянии крайней необходимости. Обязанность возместить правомерно причиненный вред не может рассматриваться как мера ответственности, поскольку она лишена содержания, оснований и функций ответственности[**\*(24)**](#sub_24). Обязанность возместить правомерно причиненный вред возлагается на причинителя потому, что нет иных способов осуществить защиту прав и интересов потерпевшего. Поэтому законодатель, реализуя принцип преимущественной защиты одного из сталкивающихся интересов, возлагает на причинителя вреда обязанность его возместить, поскольку последний сохранил свои или чужие интересы за счет нарушения прав потерпевшего. Возмещение правомерно причиненного вреда является мерой защиты гражданских прав, основанием возникновения которой является факт правомерного причинения вреда. Кроме того, для возникновения обязательств по возмещению такого вреда необходимо наличие специального закона, предусматривающего обязанность возместить правомерно причиненный вред. В юридической литературе были высказаны и иные мнения относительно основания деликтной ответственности. Так, В.В. Витрянский основанием гражданской ответственности считает нарушение субъективных гражданских прав[**\*(25)**](#sub_25), а не состав гражданского правонарушения, отмечая, что необоснованно распространять на гражданско-правовые отношения положения уголовного права о составе преступления, так как это, по сути, "привнесение в имеющую вековые традиции цивилистику чуждых ей уголовно-правовых учений"[**\*(26)**](#sub_26). Однако в дальнейшем В.В. Витрянский отмечает, что для применения гражданско-правовой ответственности необходимо наличие предусмотренных законом условий - нарушение субъективных гражданских прав, наличие убытков (вреда), причинной связи между нарушением прав и убытками (вредом), вина правонарушителя[**\*(27)**](#sub_27). Иными словами, называются те же самые условия гражданско-правовой ответственности, которые составляют критикуемый им состав правонарушения, а нарушение субъективных гражданских прав есть не что иное, как противоправное поведение, причиняющее вред.

1. Условия возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг.

Как и всякий другой деликт, причинение вреда вследствие недостатков товара, работы или услуги порождает внедоговорное обязательство между причинителем вреда и потерпевшим. Это одно из главных положений, лежащих в основе закрепленных законом правил. Внедоговорный характер возникающего обязательства не колеблет и то обстоятельство, что причинитель вреда и потерпевший могут быть связаны друг с другом договорными отношениями. В этом случае необходимо четко различать те их права и обязанности, которые реализуются в рамках заключенного договора, и те права и обязанности, осуществление которых происходит вне договора. Так, при продаже товара ненадлежащего качества у покупателя возникает ряд прав, в число которых входит и его право потребовать от продавца возмещения причиненных убытков (ст. 393 ГК). Данное право носит договорный характер и реализуется в рамках договора купли-продажи. Но если из-за наличия в купленном товаре недостатков причинен вред жизни, здоровью или имуществу покупателя, отношения сторон, возникающие по поводу возмещения такого вреда, квалифицируются как внедоговорные. Поэтому, вопреки мнению некоторых авторов[**\*(68)**](#sub_68), никакой конкуренции между договорным и внедоговорным исками ГК здесь не допускается, так как иск покупателя к продавцу (а не только к изготовителю товара) в данном случае также носит вне-договорный характер.

Завершая общую характеристику рассматриваемого деликта, необходимо определить сферу применения относящихся к нему правил. Анализ правил, содержащихся в § 3 главы 59 ГК, показывает их несомненную связь с нормами Закона РФ "О защите прав потребителей". Очевидно и то, что правила об указанном деликте будут применять прежде всего в сфере торгового, бытового и иного обслуживания потребителей. Однако Гражданский кодекс допускает применение этих правил также и к отношениям, возникающим как между гражданами, так и между юридическими лицами[**\*(69)**](#sub_69).

Согласно ст. 1095 ГК право на возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги либо вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), имеет всякий потерпевший независимо от того, состоял ли он в договорных отношениях с продавцом (изготовителем товара, исполнителем работы или услуги) или нет. Иными словами, им могут быть сам покупатель товара (заказчик работы, услуги), лицо, к которому перешел товар (результат работы) от покупателя (заказчика) по какому-либо правовому основанию, члены семьи покупателя (заказчика), посторонние лица, например соседи, имущество которых пострадало от пожара, возникшего из-за самовозгорания телевизора, и т.п. В роли потерпевших могут выступать как граждане, так и юридические лица. Однако сфера применения правил о рассматриваемом деликте существенно сужена указанием ч. 2 ст. 1095 ГК на то, что они применяются лишь в случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности[**\*(70)**](#sub_70).

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара либо непредоставления о нем полной и достоверной информации, несут продавец или изготовитель. Причем право выбора, кому из них предъявить соответствующее требование, принадлежит самому потерпевшему. По смыслу закона не исключается возможность одновременного обращения потерпевшего к каждому из них, в том числе привлечение их к делу в качестве соответчиков. Если потерпевших несколько, каждый из них сам решает, от кого - от продавца или изготовителя - потребовать возмещения причиненного вреда. Если вред причинен вследствие недостатков работы или услуги, он должен быть возмещен лицом, выполнившим эту работу или услугу (исполнителем).

В качестве продавцов, изготовителей или исполнителей, несущих ответственность за данный деликт, могут выступать любые граждане и юридические лица, а не только те из них, которые являются предпринимателями.

1. Условия возникновения обязательства вследствие неосновательного обогащения. Виды неосновательного обогащения. Особенности возврата неосновательного обогащения.

Неосновательное обогащение приобретателя чаще всего возникает через предоставление самого потерпевшего или третьего лица. Например, А, будучи признанным судом недееспособным, продает свой компьютер Б и через какое-то время (после того, как суд признает А дееспособным) передает его в собственность покупателю. Поскольку передача компьютера в собственность есть абстрактная сделка[**\*(76)**](#sub_76), она обосновывает переход права собственности к Б и при недействительности лежащей в ее основании каузальной сделки. Поэтому А не причитается виндикационное притязание против Б. Но так как Б приобрел право собственности на компьютер и тем самым обогатился без правового основания, он обязан возвратить неосновательное обогащение своему контрагенту по абстрактной сделке.

Примером неосновательного обогащения, возникающего у приобретателя через предоставление третьего лица, служит следующий случай. А уполномочивает Б на то, чтобы распорядиться от собственного имени вещью А. Соответственно этому Б продает и передает вещь в собственность В. Если договор купли-продажи является ничтожным, а передача вещи в собственность - действительной, то В приобретает право собственности на вещь через лишенное правового основания предоставление Б. Но неосновательное обогащение В возникает за счет А, который вследствие распоряжения Б, действительного в силу данного ему уполномочия, утратил право собственности на вещь. В рассматриваемом случае притязание из неосновательного обогащения причитается не А, а Б. Ведь если бы оно причиталось А, то В не мог бы противопоставить ему, что он, со своей стороны, имеет требование о возврате уплаченной им Б покупной цены, потому что это требование направляется лишь против Б. Однако Б не может требовать от В перенесения на себя права собственности на вещь, так как он не являлся ее собственником. Причитающееся Б притязание из неосновательного обогащения направлено на возврат ему владения вещью с одновременным обратным перенесением права собственности на того, кому оно принадлежало, - стало быть, на А[**\*(77)**](#sub_77).

Неосновательное обогащение может также возникнуть через действие приобретателя, которое представляет собой вторжение в чужое право. Так, например, обстоит дело, если кто-то неправомерно использует не принадлежащую ему вещь. Полученная выгода здесь лежит уже в произведенном пользовании вещью. Поскольку возвращение этой выгоды невозможно в связи с характером полученного, возмещению подлежит ее объективная стоимость (п. 2 ст. 1105 ГК).

О вторжении в чужое право речь идет и в следующем случае. А (хранитель) продает принадлежащую Б (поклажедателю) вещь В (добросовестному приобретателю) и передает ему в собственность. Согласно п. 1 ст. 302 ГК В приобретает право собственности на вещь за счет Б, который тем самым его утрачивает. Но В получил право собственности через предоставление А, и в отношении предоставления А - В существовало правовое основание. Поэтому Б не имеет кондикции против В. Но ему предоставляется направленная против А кондикция из вторжения на то, что тот получил благодаря распоряжению, т.е. на покупную цену, потому что она есть эквивалент уплаченной Б вещи и, следовательно, по распределяющей функции права собственности причитается не А, а Б[**\*(78)**](#sub_78).

И наконец, неосновательное обогащение может явиться результатом события (п. 2 ст. 1102 ГК). Это имеет место, когда перемещение имущества (например, заготовленного для сплава или сплавляемого леса), которое приводит к смешению движимых вещей разных собственников, вызывается фактическими процессами (например, половодьем или течением реки).

Получение обогащения за счет потерпевшего. Обязательство из неосновательного обогащения возникает лишь в том случае, если обогащение приобретателя происходит "за счет другого лица" (потерпевшего).

1. Наследование по закону. Очередность наследования.

Соотношение институтов наследования по завещанию и по закону, а также необходимость максимально возможного соответствия предполагаемой воли наследодателя его действительным желаниям обусловливают следующую специфику применения норм главы 63 ГК: призвание к наследованию осуществляется только при наличии указанных Гражданским кодексом условий, а законодательные правила не подлежат расширительному толкованию и применяются с учетом принципов наследования по закону.

Так, наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом. С точки зрения условий применения норм главы 63 ГК это означает, что призвание к наследованию по закону осуществляется, если имеется хотя бы одно обстоятельство из двух нижеперечисленных групп:

1) наследодатель не выразил свою волю относительно судьбы всего имущества, т.е. завещание отсутствует (ст. 1111 ГК), или отменено без составления нового завещания (ст. 1130 ГК), или в нем определена судьба лишь части имущества (ст. 1120 ГК), или содержание завещания исчерпывается указанием на лишение отдельных наследников права на наследство (абз. 1 п. 1 ст. 1119 ГК), либо наследодатель выразил указанную волю ненадлежащим образом, т.е. завещание признано недействительным полностью или в части (ст. 1131 ГК), и (или)

2) наличие предусмотренных в законе обстоятельств, которые принимаются во внимание вне зависимости от того, выразил ли наследодатель свою волю в завещании[**\*(700)**](#sub_700), т.е. несоблюдение правил об обязательной доле (абз. 2 п. 1 ст. 1119 ГК), или непринятие наследниками по завещанию наследства (по разным причинам: например, ввиду смерти (прекращения существования) (для юридических лиц) до открытия наследства либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, если они не успели его принять), или отказ указанных наследников от наследства (ст. 1157, 1158 ГК), или лишение их права наследовать либо отстранение от наследования как недостойных (ст. 1117 ГК), или отсутствие подназначенных наследников либо непринятие ими наследства, отказ от него, отстранение от наследования и т.п. (п. 2 ст. 1121 ГК).

Существуют некоторые разночтения в определении названий и количества этих принципов[**\*(701)**](#sub_701). Однако поскольку такие различия не носят существенного характера, основные начала наследования по закону можно условно обозначить следующим образом:

1) семейный (кровно-родственный) принцип;

2) принцип очередности;

3) принцип равенства наследственных долей.

Содержание семейного (кровно-родственного) принципа заключается в том, что к числу наследников по закону отнесены лишь те лица, которые связаны с наследодателем семейными узами, супруг, усыновители и усыновленные, отчим/мачеха и пасынки/падчерицы (свойственники), нетрудоспособные иждивенцы, и (или) кровным родством, т.е. ближайшие родственники. Родство определяется по линиям и степени. В целом, различают прямую восходящую (предки наследодателя) и нисходящую (потомки наследники) линию, а также боковую (не происходящие друг от друга родственники, которые имеют общего предка) линию, которая также может быть восходящей и нисходящей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих наследника от наследодателя, не считая рождения последнего (абз. 2 п. 1 ст. 1145 ГК). В случае с боковыми линиями степень родства определяется суммированием числа рождений, отделяющих наследодателя от общего предка, с числом рождений, отделяющих этого предка от родственника. Например, родители для наследодателя являются родственниками по прямой восходящей линии первой степени родства, внуки - родственниками по прямой нисходящей линии второй степени родства, братья и сестры - родственниками по боковой линии второй степени родства, дяди и тети - родственниками по боковой восходящей линии третьей степени родства; племянники и племянницы - родственниками по боковой нисходящей линии третьей степени родства и т.д.

1. Наследование по завещанию. Виды завещания. Отмена, изменение и исполнение завещания. Завещательный отказ. Завещательное возложение.

Законодательство (ст. 1116, 1119, 1121 ГК) не ограничивает круг лиц, которые могут быть наследниками по завещанию. Таковыми могут выступать как входящие, так и не входящие в число наследников по закону физические лица, причем независимо от объема их дееспособности, а также юридические лица, в том числе иностранные и международные, публично-правовые образования, в том числе Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования, зарубежные государства. Количество наследников не ограничивается: гражданин вправе завещать свое имущество одному или нескольким наследникам, причем необязательно, чтобы на момент составления завещания указанные наследники существовали. Главное требование - чтобы на момент открытия наследства наследники существовали (находились в живых). Так, имущество может завещаться юридическому лицу, созданному к моменту открытия наследства, но после составления завещания.

За животными по российскому праву не признается пассивной завещательной правоспособности, как это практикуется в некоторых иностранных государствах. Завещатель может надлежащим образом позаботиться об остающемся после смерти животном, возложив на наследников обязанность по содержанию, надзору и уходу за ним (п. 1 ст. 1139 ГК).

Наследники должны быть в достаточной мере индивидуализированы завещателем, с тем чтобы его завещание было впоследствии исполнимым (как правило, имя гражданина, дата рождения, указание на родственную связь, наименование юридического лица, его основной государственный регистрационный номер, иные сведения, по которым можно было бы точно установить наследника). Однако отдельные неточности (при сохранении возможности точно определить наследника) не могут повлечь недействительности завещания.

Нормы о статусе необходимых наследников содержались еще в римском праве. Российское же дореволюционное законодательство не знало понятия обязательной доли. Ограничения свободы завещания связывались с сужением круга наследников по завещанию, а также объектов имущества, которые можно было завещать (так, родовые имения не могли быть завещаны никому, кроме законных наследников). Институт обязательной доли был впервые введен у нас в стране в советский период, в 1928 г.

Суть современных правил об обязательной доле в наследстве состоит в том, что есть категория лиц, которые наследуют независимо от воли завещателя (так называемых необходимых наследников) в любом из следующих трех случаев: 1) если они лишены наследства; 2) если все имущество завещано другим лицам; 3) если причитающаяся им часть завещанного и незавещанного имущества менее обязательной доли.

Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя (при условии, что они состояли на иждивении завещателя в течение одного года до открытия наследства) наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). Нетрудоспособными по возрасту считаются граждане моложе 18 лет и старше:

женщины - 55 лет, мужчины - 60 лет. Лица, вступившие в брак до достижения 18 лет, а также эмансипированные лица, хотя и приобретают полную дееспособность, тем не менее имеют право на обязательную долю, если к моменту открытия наследства не достигли 18 лет. Нетрудоспособными по состоянию здоровья признаются инвалиды I, II, III групп, в том числе инвалиды детства. Перечень необходимых наследников сформулирован в законе исчерпывающе и расширительному толкованию не подлежит.

Чтобы рассчитать размер обязательной доли, следует сумму стоимости наследственного имущества, включая предметы обычной домашней обстановки и обихода, разделить на число наследников, которые были бы призваны к наследованию по закону при отсутствии завещания, и от полученного частного найти половину.

1. Интеллектуальные права: понятие, виды, содержание. Соотношение интеллектуальной собственности и права собственности на вещь.

Статья 1227 ГК устанавливает соотношение интеллектуальных прав и права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации. Интеллектуальные права и право собственности на вещь, в которой выражена соответствующая интеллектуальная собственность, могут принадлежать разным лицам. Эти права охраняются независимо друг от друга. 2. Пункт 2 ст. 1227 устанавливает общее правило, заключающееся в том, что переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи. То есть интеллектуальные права не следуют судьбе вещи, в которой воплощена соответствующая интеллектуальная собственность. Однако законодатель сделал исключение из общего правила, которое относится к случаю, указанному в п. 2 ст. 1291 ГК. Исключение касается ситуации, когда право собственности на оригинал произведения переходит от собственника оригинала произведения, обладающего исключительным правом на произведение, но не являющегося автором произведения, к другому лицу. В этом случае исключительное право на произведение также переходит к приобретателю оригинала произведения, если договором не предусмотрено иное. Интеллектуальные права и право собственности

1. Материальными носителями, на которых отображены или воплощены результаты интеллектуальной деятельности, являются: бумага, на которой напечатано литературное произведение; холст, на котором написано произведение живописи; гранитная глыба, которая обтесана так, что получилось произведение архитектуры; дискета, на которой записана программа ЭВМ, и т.п. - материалы, в которых выражены результаты интеллектуальной деятельности, не поддаются перечислению.

Отграничение интеллектуальных прав от права собственности на вещь, в которой выражены результаты интеллектуальной деятельности, имеет принципиальное значение. И.А. Покровский в качестве примера пренебрежения к духовной деятельности указывал на положения римского права классического периода, в соответствии с которыми поэма, написанная на чужом папирусе, принадлежала не поэту, а собственнику папируса. Научное мнение. Литературная, музыкальная или художественная собственность - это особая ценность (res incorporales, нематериальное благо), совершенно различная от ценности отдельных экземпляров книги, картины или статуи и даже от цены всей совокупности экземпляров одного издания. Напротив, право автора на материальные вещи, им произведенные, на экземпляры его книги, картины, статуи и т.п. есть обыкновенное право собственности на вещи материальные. (Проект Гражданского уложения Российской Империи)

2. Стоимость материального носителя, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности, конечно, чаще всего зависит от ценности именно этого результата (но может и не приниматься во внимание, когда книги сдаются в макулатуру, скульптуры в переплавку и т.д.). Собственник материального носителя в случае, например, его уничтожения имеет право на возмещение убытков, исходя из стоимости вещи (включая в определенных случаях возмещение упущенной выгоды, связанной с использованием этой вещи). Права на результаты интеллектуальной деятельности, воплощенные в погибшем носителе, имеют собственную судьбу - становится невозможным осуществление исключительных (имущественных) прав на единичное произведение искусства, но сохраняется неимущественное право авторства. 3. Смысл нормы, содержащейся в п. 2 комментируемой статьи, заключается в том, что не существует некоего автоматического права следования интеллектуальных прав за материальным носителем. Передача исключительных прав должна оформляться особым соглашением, личные неимущественные права автора вообще неотчуждаемы (ст. 1228 ГК).

1. Объекты и субъекты авторского права. Авторские договоры: понятие, виды, содержание. Ответственность за нарушение авторских прав.

Под объектом авторского права обычно понимают произведение науки, литературы и искусства, являющееся результатом творческой деятельности, независимо от способа выражения и назначения произведения.

Виды объектов авторского права

Произведения можно классифицировать по различным основаниям.

Исходя из вида интеллектуальной творческой деятельности, произведения делятся на произведения науки, литературы и искусства.

Научное произведение — произведение интеллектуальной деятельности, в котором рассматриваются оригинальные научные мысли, ранее неизвестные процессы современной жизни.

Научными произведениями являются научно-техническая документация, описание научно-исследовательской работы, конструкторская, технологическая, строительная документация, различные научные брошюры, журналы и т.д.

Литературное произведение — продукт художественно-литературного творчества, выраженный в определенной форме, например, рассказы, повести, романы, сказки, дневники, частные письма, лекции, доклады и др.

Актуальное значение имеет охрана авторского посвящения, которое может быть выражено, например, в стихотворной форме и представлять собой отдельное произведение. Посвящение произведения кому-либо, имеющее творческий характер, будет являться объектом авторского права.

Герои произведений могут быть вымышленными, а могут иметь реальных прототипов.

Как при посвящении, так и при использовании в произведении чужого образа необходимо получить согласие того, кому посвящается произведение, и того, чей образ используется автором.

Заслуживает внимания вопрос охраны названия произведения на телевидении, в рекламе и т.д. Согласно п. 7 ст. 1259 ГК РФ часть произведения (включая его название), персонаж произведения, являясь продуктом духовного творчества, может использоваться самостоятельно, и быть объектом авторского права.

Крылатые фразы, рекламные слоганы, носящие интеллектуальный, творческий характер, также могут быть отнесены к объектам охраны. В спорных случаях вопрос о признании таких объектов охраняемыми решает суд.

Среди объектов авторского права выделены произведения искусства, к которым относят драматические и музыкально-драматические, сценарные, хореографические, музыкальные, аудиовизуальные, фотографические произведения, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, декоративно-прикладного и сценографического искусства и др.

Хореографические произведения имеют авторско-правовую охрану с момента обнародования (так же, как и речь, изложенная устно для слушателей) независимо от того, будут ли они зафиксированы на материальном носителе.

1. Объекты и субъекты патентного права. Условия патентоспособности. Получение и прекращение патента. Распоряжение исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец. Открытая и принудительная лицензия.

Патентное право в объективном смысле есть совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой права их авторов и патентообладателей.

В субъективном смысле патентное право представляет собой имущественное или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом1.

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического или художественно-конструкторского творчества средствами авторского права. В отличие от объектов авторского права изобретения, полезные модели и промышленные образцы как решения определенных практических задач в принципе повторимы. Они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами. Поэтому их охрана предполагает формализацию в законе их признаков, соблюдение специального порядка определения приоритета, проверку новизны и установление особого режима их использования. Такую охрану обеспечивает только патентное право.

2. Источники патентного права

Вследствие функциональной связи норм патентного права с нормами других институтов и отраслей права его источниками служат преимущественно комплексные нормативные акты. В большинстве из них гражданско-правовые нормы преобладают, но не образуют акты в целом.

1В дальнейшем именуются также объектами промышленной собственности.

Источниками патентного права являются Гражданский кодекс РФ, Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.1, другие акты, содержащие нормы патентного права, издаваемые Государственным патентным ведомством РФ2, патентные правила и разъяснения по применению патентного закона.

Источниками патентного права служат также международные соглашения, например Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 г. (наша страна присоединилась к данной Конвенции с 1 июля 1965 г.3) и Евразийская патентная конвенция от 1 июня 1995 г.4 (ратифицирована Федеральным законом от 1 июня 1995 г.5, вступила в силу с 1 января 1996 г.).

3. Патентоспособность изобретения

Объектами патентного права являются патентоспособные изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Патентоспособность – это свойство новшества быть признанным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом в правовом смысле. В отличие от технического или дизайнер-ского решения, именуемого в обиходе изобретением либо плодом технической эстетики, в юридическом смысле под изобретением или промышленным образцом понимается только решение, отвечающее всем легальным условиям патентоспособности и прошедшее установленную законом квалификацию.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Органом, осуществляющим акт признания (квалификации) новшества в качестве изобретения (полезной модели или промышленного образца), является Патентное ведомство.

Важнейшее условие патентоспособности изобретения – его новизна. Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники.

1. Секрет производства. Особенности возникновения, осуществления и защиты исключительного права на него.

Существенной новеллой нового регулирования охраны секрета производства (ноу-хау) является его легальное признание объектом исключительных прав (ст. 1466 ГК РФ). По сути, вводится новый институт исключительных прав. К отношениям, связанным с охраной, использованием секретов производства, а также защитой прав их обладателей, применяются соответствующие общие нормы гл. 69 ГК РФ. Тем самым дан ответ на широко дискутируемый вопрос о правовом режиме охраняемой коммерческой информации, правомерности использования в этих целях модели исключительных прав с учетом особенностей, обусловленных характером объекта, отличающих его от других охраняемых результатов интеллектуальной деятельности. В пользу такого решения говорит и международный опыт. В Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС/TRIPS), «закрытая информация» прямо отнесена к категории «интеллектуальная собственность» (ч. 2 ст. 1). Соглашение обязывает страны-участницы охранять «закрытую информацию» от несанкционированного использования (ст. 39 разд. 7) .

Впервые в отношении секретов производства (ноу-хау) вводится режим исключительного права, что основывается в первую очередь на положениях Соглашения ТРИПС, согласно п. 2 ст. 39 которого физическим и юридическим лицам предоставляется возможность препятствовать тому, чтобы информация, правомерно находящаяся под их контролем, без их согласия была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике .

Согласно ст. 1465 ГК РФ секрет производства, или ноу-хау, – это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере.

К сожалению, в настоящее время секрет производства в России не является распространенным и популярным предметом, на основании которого контрагенты выстраивают свои взаимоотношения, но в будущем положение должно кардинально измениться, так как непрерывное развитие технологий всегда сопровождается необходимостью предоставления охраны и защиты стратегически важной информации о деятельности и результатах деятельности правообладателей.

Одним из наиболее приемлемых способов защиты информации на сегодняшний день является присвоение статуса секрета производства (ноу-хау) в отношении информации и введение в отношении этой информации режима коммерческой тайны

Термин «ноу-хау» в переводе с английского означает «знаю как». В российской практике используются также понятия «секрет производства» и «секрет промысла», являющиеся синонимичными и взаимозаменяемыми.В мировой практике понятия «ноу-хау» и «деловой секрет» (или «торговый секрет»), которые нередко воспринимаются в качестве синонимов, несколько различаются в своем употреблении.Термин «деловой секрет» обычно используется применительно к внутренней ценной конфиденциальной информации, которая находится в распоряжении организации и является аналогом российского термина «коммерческая тайна», а термин «ноу-хау» применяется к той части делового секрета организации, которая передается по договору другому владельцу.

1. Средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий: понятие, виды. Особенности возникновения, осуществления и защиты исключительного права на них.

Одним из международных нормативно-правовых актов, регламентирующих право на фирменное наименование является Парижская конвенция по охране промышленной собственности. В РФ отношения, связанные с фирменным наименованием регулируются главой 76 ГК РФ.

Согласно ст. 1473 ГК РФ любое юридическое лицо выступает в различных правоотношения имея определенное наименование, т.е. фирменное наименование, которое отражено в учредительных документов и вносится в Единый государственные реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ).

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Юридическое лицо должно иметь полное, а также исходя из принципа лаконичности, вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках.

Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица.

В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

1) полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;

2) полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления;

3) полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций;

4) полные или сокращенные наименования общественных объединений;

5) обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Фирменное наименование государственного унитарного предприятия может содержать указание на принадлежность такого предприятия соответственно Российской Федерации и субъекту Российской Федерации.

Включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, а именно на основании постановления Правительства от 03.02.2010 № 52.

В случае отзыва разрешения на включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, юридическое лицо в течение трех месяцев обязано внести соответствующие изменения в свои учредительные документы.