

УДК 347(075.8)
ББК 67.304.1я723
С51

Авторы:

М.Б. Смоленский, Ростовский государственный экономический университет (РИНХ),
Е.В. Астапова, заведующая кафедрой гражданского права Донского государственного
технического университета,
С.В. Михайлов, доц. кафедры гражданского права Донского государственного
технического университета

Смоленский, Михаил Борисович.

С51 Гражданское право : учебник / М.Б. Смоленский, Е.В. Астапова, С.В. Михайлов. — Москва : КНОРУС, 2021. — 326 с. — (Среднее профессиональное образование).

ISBN 978-5-406-04481-0

В емкой и сжатой форме содержится материал курса «Гражданское право». Рассматриваются все вопросы, предусмотренные федеральным государственным образовательным стандартом по гражданскому праву; общие положения гражданского права, право собственности и другие вещные права, общая часть обязательственного права, наследственное право, авторское право и др., что позволит изучить материал и подготовиться к экзамену в короткие сроки, но в полном объеме.

Соответствует ФГОС СПО последнего поколения.

Для студентов средних специальных учебных заведений, изучающих курс «Гражданское право».

Ключевые слова: гражданское правоотношение; вещное право; обязательственное право; интеллектуальная собственность; наследственное право.

УДК 347(470+571)(075.32)
ББК 67.304.1я723

Смоленский Михаил Борисович
Астапова Елена Владимировна
Михайлов Станислав Владимирович

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Изд. № 587379. Формат 60×90/16.
Гарнитура «Newton». Усл. печ. л. 20,5. Уч.-изд. л. 15,0. Тираж 500 экз.

ООО «Издательство «КноРус»,
117218, г. Москва, ул. Кедрова, д. 14, корп. 2.
Тел.: 8-495-741-46-28.

E-mail: office@knorus.ru <http://www.knorus.ru>

Отпечатано в АО «Т8 Издательские Технологии»,
109316, г. Москва, Волгоградский проспект, д. 42, корп. 5.
Тел.: 8-495-221-89-80.

ISBN 978-5-406-04481-0

© Смоленский М.Б., Астапова Е.В., Михайлов С.В., 2021
© ООО «Издательство «КноРус», 2021

Оглавление

Введение	11
----------------	----

РАЗДЕЛ I. ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Глава 1. Гражданское право как отрасль права	13
1.1. Гражданское право в системе права России	13
1.2. Предмет и метод гражданско-правового регулирования	15
Глава 2. Источники гражданского права	17
2.1. Гражданское законодательство и его система	17
2.2. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц	18

РАЗДЕЛ II. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВОотношение

Глава 3. Понятие, содержание и виды гражданских правоотношений	21
3.1. Понятие и элементы гражданского правоотношения	21
3.2. Виды гражданских правоотношений	22
3.3. Понятие и виды юридических фактов в гражданском праве	23
3.4. Способы и пределы осуществления гражданских прав	26
Глава 4. Граждане (физические лица) как участники гражданских правоотношений	28
Глава 5. Юридические лица как участники гражданских правоотношений	31
5.1. Понятие, признаки и виды юридических лиц	31
5.2. Хозяйственные товарищества: понятие, виды	33
5.3. Хозяйственные общества: понятие, виды	35
5.4. Производственные кооперативы	38
Глава 6. Государство и муниципальные образования как субъекты гражданского права	40
Глава 7. Объекты гражданских правоотношений	43
7.1. Объекты гражданских прав	43

7.2. Ценные бумаги как объект гражданских прав.....	44
7.3. Нематериальные блага и их защита.....	46
РАЗДЕЛ III. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	
Глава 8. Право на защиту гражданских прав	48
Глава 9. Гражданско-правовая ответственность: понятие и виды.....	51
Глава 10. Сроки в гражданском праве.....	54
РАЗДЕЛ IV. ВЕЩНОЕ ПРАВО	
Глава 11. Собственность и ее правовые формы. Субъекты права собственности..	56
Глава 12. Понятие и содержание ограниченных вещных прав	59
Глава 13. Гражданско-правовая защита права собственности и иных вещных прав	61
РАЗДЕЛ V. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ И ДОГОВОРАХ	
Глава 14. Общие положения об обязательствах.....	63
14.1. Понятие и виды обязательств.....	63
14.2. Способы обеспечения исполнения обязательств в гражданском праве ...	65
14.3. Перемена лиц в обязательстве	67
14.4. Ответственность за нарушение обязательств	68
Глава 15. Сделки	72
Глава 16. Представительство в гражданском праве. Доверенность: значение, виды.....	75
Глава 17. Общие положения о гражданско-правовом договоре	78
17.1. Понятие, содержание и виды гражданско-правовых договоров.....	78
17.2. Заключение, изменение и расторжение договоров	80
РАЗДЕЛ VI. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В СОБСТВЕННОСТЬ	
Глава 18. Понятие, содержание, разновидности и сфера применения договора купли-продажи	83
Глава 19. Договор поставки: понятие и содержание	86
Глава 20. Договор купли-продажи недвижимости	90
Глава 21. Договор купли-продажи предприятия	93

Глава 22. Договор энергоснабжения	95
Глава 23. Договор контрактации	98
Глава 24. Договор дарения.....	100
Глава 25. Договор участия в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости	103
Глава 26. Договор мены.....	106
Глава 27. Рента и пожизненное содержание с иждивением.....	108

РАЗДЕЛ VII. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В ПОЛЬЗОВАНИЕ

Глава 28. Договор аренды: понятие и содержание.....	111
Глава 29. Аренда зданий и сооружений, аренда предприятий	113
Глава 30. Финансовая аренда (лизинг).....	116
Глава 31. Договор аренды транспортного средства с экипажем. Договор аренды транспортного средства без экипажа	120
Глава 32. Договор социального найма жилого помещения и договор коммерческого найма жилого помещения.....	122

РАЗДЕЛ VIII. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРОИЗВОДСТВУ РАБОТ

Глава 33. Понятие и общая характеристика договора подряда.....	126
Глава 34. Понятие и элементы государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд.....	128
Глава 35. Договор строительного подряда: понятие, элементы, особенности.....	130
Глава 36. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	133

РАЗДЕЛ IX. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ ФАКТИЧЕСКИХ И ЮРИДИЧЕСКИХ УСЛУГ

Глава 37. Договор возмездного оказания услуг	136
Глава 38. Обязательства из договоров поручения, комиссии и из агентского договора	139
38.1. Поручение. Действие в чужом интересе без поручения.....	139
38.2. Понятие и сфера применения договора комиссии, его отличия от смежных договоров	141

38.3. Понятие агентского договора, сфера его применения, отличия от смежных договоров.....	143
Глава 39. Понятие и содержание договора доверительного управления имуществом	146
Глава 40. Транспортные и экспедиционные обязательства	149
40.1. Понятие и виды договоров перевозки.....	149
40.2. Ответственность за нарушение договора перевозки. Претензии и иск, связанные с перевозками грузов.....	151
40.3. Особенности договоров перевозки пассажиров и багажа	154
40.4. Договор транспортной экспедиции.....	156
Глава 41. Обязательства из договора хранения.....	158

РАЗДЕЛ X. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

Глава 42. Договор страхования.....	161
Глава 43. Договор займа и кредита: понятие, форма, содержание	164
Глава 44. Финансирование под уступку денежного требования	167
Глава 45. Расчетные обязательства.....	170
Глава 46. Договор банковского вклада и договор банковского счета	173

РАЗДЕЛ XI. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРИОБРЕТЕНИЮ И РАСПОРЯЖЕНИЮ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

Глава 47. Договор коммерческой концессии	176
--	-----

РАЗДЕЛ XII. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ МНОГОСТОРОННИХ И ИЗ ОДНОСТОРОННИХ ДЕЙСТВИЙ

Глава 48. Договор простого товарищества	179
Глава 49. Правовое регулирование организации игр и пари	182

РАЗДЕЛ XIII. ВНЕДОГОВОРНЫЕ (ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Глава 50. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами	185
--	-----

Глава 51. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.....	188
Глава 52. Ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина.....	191
Глава 53. Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг.....	194
Глава 54. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет и от 14 до 18 лет.....	197
Глава 55. Ответственность за вред, причиненный смертью кормильца.....	200
Глава 56. Компенсация морального вреда.....	203
Глава 57. Обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения.....	206

РАЗДЕЛ XIV. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Глава 58. Понятие и основные категории наследственного права.....	209
58.1. Понятие, сущность и значение наследственного права.....	209
58.2. Принципы наследственного права.....	210
58.3. Действие законодательства о наследовании в пространстве, во времени.....	211
58.4. Понятие и содержание наследственных правоотношений.....	213
58.5. Объекты наследственных правоотношений.....	214
58.6. Субъекты наследственных правоотношений.....	215
58.7. Понятия и основания наследования.....	217
58.8. Общие положения, время и место открытия наследства.....	218
Глава 59. Наследование по завещанию.....	220
59.1. Общие положения наследования по завещанию.....	220
59.2. Принципы наследования по завещанию.....	221
59.3. Наследственная доля в завещательном имуществе.....	222
59.4. Форма и порядок совершения завещания.....	223
59.5. Нотариально удостоверенные завещания и завещания, приравненные к ним.....	224
59.6. Виды завещаний.....	226
59.7. Отмена и изменение завещания.....	227
59.8. Недействительность завещания.....	228
59.9. Исполнение завещания.....	229
59.10. Исполнитель завещания.....	230
59.11. Назначение и подназначение (субституция).....	232

59.12. Завещательный отказ (легат)	233
59.13. Завещательное возложение	234
Глава 60. Наследование по закону	236
60.1. Наследники по закону и порядок призвания их к наследованию	236
60.2. Наследование по праву представления	237
60.3. Обязательная доля в наследстве	238
60.4. Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя	239
60.5. Наследование выморочного имущества	241
Глава 61. Приобретение наследства	243
61.1. Общие положения о принятии наследства	243
61.2. Способы и сроки принятия наследства	244
61.3. Переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия)	245
61.4. Оформление наследственных прав	246
61.5. Свидетельство о праве на наследство	247
61.6. Ответственность наследников по долгам наследодателя	249
61.7. Общая собственность наследников	250
61.8. Наследственный фонд	251
Глава 62. Отказ от наследства	254
62.1. Понятие отказа от наследства	254
62.2. Виды отказа от наследства	255
62.3. Приращение наследственных долей	256
Глава 63. Охрана наследственного имущества и управление им	258
63.1. Порядок охраны наследственного имущества и управления им	258
63.2. Доверительное управление наследственным имуществом	260
63.3. Возмещение расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им	261
Глава 64. Раздел наследства	263
64.1. Раздел наследства: общие положения и виды	263
64.2. Охрана интересов лиц при разделе наследства	264
64.3. Преимущественное право при разделе наследства	265
Глава 65. Особенности отдельных видов наследования	267
65.1. Наследование прав участников в хозяйственных и крестьянских товариществах, обществах и кооперативах	267
65.2. Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе	268
65.3. Наследование предприятия	269
65.4. Наследование ограниченно оборотоспособных вещей	270

65.5. Наследование земельных участков.....	271
65.6. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства.....	272
65.7. Наследование невыплаченных сумм и имущества, предоставленного наследодателю на льготных условиях.....	274

РАЗДЕЛ XV. ПРАВА НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Глава 66. Общие положения об интеллектуальных правах.....	276
66.1. Понятие и признаки интеллектуальной деятельности.....	276
66.2. Понятие и система права интеллектуальной собственности.....	277
66.3. Система источников права интеллектуальной собственности.....	278
66.4. Всемирная организация интеллектуальной собственности.....	280
66.5. Евразийская патентная организация.....	281
66.6. Объекты права интеллектуальной собственности в системе объектов гражданских прав.....	282
66.7. Юридическая природа и содержание исключительных прав.....	283
Глава 67. Авторское право и смежные права.....	285
67.1. Понятие и принципы авторского права.....	285
67.2. Объекты авторского права: понятие, виды, общая характеристика.....	286
67.3. Производные и составные произведения как объекты авторского права.....	287
67.4. Аудиовизуальные произведения как объекты авторского права.....	288
67.5. Субъекты авторского права.....	289
67.6. Смежные права.....	290
67.7. Личные неимущественные и имущественные права авторов.....	293
67.8. Организации по управлению правами на коллективной основе.....	294
67.9. Имущественные права исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.....	296
67.10. Использование произведения без согласия автора и выплаты авторского вознаграждения.....	297
67.11. Срок действия авторского права. Общественное достояние.....	299
67.12. Способы защиты авторских и смежных прав.....	300
Глава 68. Патентное право.....	302
68.1. Понятие и принципы патентного права.....	302
68.2. Общая характеристика объектов и субъектов патентного права.....	304
68.3. Правовой статус патентных поверенных.....	305
68.4. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.....	306

65.5. Наследование земельных участков.....	271
65.6. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства.....	272
65.7. Наследование невыплаченных сумм и имущества, предоставленного наследодателю на льготных условиях.....	274

РАЗДЕЛ XV. ПРАВА НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Глава 66. Общие положения об интеллектуальных правах.....	276
66.1. Понятие и признаки интеллектуальной деятельности.....	276
66.2. Понятие и система права интеллектуальной собственности.....	277
66.3. Система источников права интеллектуальной собственности.....	278
66.4. Всемирная организация интеллектуальной собственности.....	280
66.5. Евразийская патентная организация.....	281
66.6. Объекты права интеллектуальной собственности в системе объектов гражданских прав.....	282
66.7. Юридическая природа и содержание исключительных прав.....	283
Глава 67. Авторское право и смежные права.....	285
67.1. Понятие и принципы авторского права.....	285
67.2. Объекты авторского права: понятие, виды, общая характеристика.....	286
67.3. Производные и составные произведения как объекты авторского права.....	287
67.4. Аудиовизуальные произведения как объекты авторского права.....	288
67.5. Субъекты авторского права.....	289
67.6. Смежные права.....	290
67.7. Личные неимущественные и имущественные права авторов.....	293
67.8. Организации по управлению правами на коллективной основе.....	294
67.9. Имущественные права исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций.....	296
67.10. Использование произведения без согласия автора и выплаты авторского вознаграждения.....	297
67.11. Срок действия авторского права. Общественное достояние.....	299
67.12. Способы защиты авторских и смежных прав.....	300
Глава 68. Патентное право.....	302
68.1. Понятие и принципы патентного права.....	302
68.2. Общая характеристика объектов и субъектов патентного права.....	304
68.3. Правовой статус патентных поверенных.....	305
68.4. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.....	306

Введение

Настоящий учебник посвящен одной из самых сложных юридических наук – гражданскому праву. Гражданские правоотношения в условиях рыночной экономики подвержены быстрым радикальным изменениям в связи с развитием современных экономических отношений и действующего законодательства. Данный факт закономерен, поскольку гражданское право является юридической формой экономических явлений и процессов. Оно не только придает форму базисным отношениям, так как имеет дело с гражданско-правовым регулированием процессов производства, распределения, обмена и потребления, но и ищет новые формы для развивающихся экономических явлений.

В настоящем учебнике в контексте новейших достижений теории гражданского права, изменений в Гражданском кодексе РФ (ГК РФ) и иных гражданско-правовых актах подробно рассматриваются общеконцептуальные темы, составляющие суть гражданского права как науки и учебной дисциплины, а именно: понятие гражданского права, гражданские правоотношения, субъекты и объекты этого вида правовых отношений, а также основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. При этом значительное внимание уделяется широкой трактовке самого предмета гражданского права как комплексной отрасли права и юридической науки, его принципам и источникам, предпосылкам, составу, содержанию и реализации гражданских правоотношений.

Подробно излагаются темы об осуществлении и защите гражданских прав, представительства и сроков в гражданском праве.

В свете актуальности разрабатываемых в Российской Федерации проблем собственности и других вещных прав детально освещаются темы о вещном праве и праве собственности, а также различные аспекты права на результаты интеллектуальной собственности и средства индивидуализации.

Традиционно, как и в других подобных изданиях, в учебнике раскрываются исходные темы об обязательственном праве, в частности темы о понятии, видах и исполнении обязательств, обеспечении их

исполнения, перемене лиц в обязательстве, ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, прекращении обязательств и общих положениях о договоре.

Отдельные виды обязательств рассмотрены с учетом новаций в гражданско-правовом регулировании отношений в сфере купли-продажи, мены, дарения, подряда, возмездного оказания услуг, перевозки грузов, хранения, страхования, поручения и др. Порядок организации и проведения игр и пари изложен в свете нового законодательства о лотереях.

Специальные главы посвящены обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, и обязательствам вследствие неосновательного обогащения.

Наследственное право исследуется авторами как сложный комплексный институт гражданского права, который характеризуют совокупности норм, регулирующих наследование по завещанию, наследование по закону, а также нормы, касающиеся приобретения наследства и наследования отдельных видов имущества. Отдельно рассмотрены вопросы правового регулирования объектов интеллектуальной собственности.

Раздел I

ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Глава 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

1.1. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО В СИСТЕМЕ ПРАВА РОССИИ

Система права представляет собой обусловленную характером общественных отношений внутреннюю структуру права, выражающуюся в характере взаимосвязи составляющих ее элементов.

Гражданское право является одной из отраслей права, входящих в систему российского права. Это означает, что само гражданское право, его институты применяются не как нечто абсолютно обособленное, а в определенной системе, во взаимодействии с другими отраслями права.

Гражданское право является главной, ведущей отраслью в сфере частного правового регулирования. Этим определяется его место в *системе права* как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования отношений, входящих в предмет частного права.

Общие нормы и принципы гражданского права, а также его отдельные институты в определенных случаях могут применяться не только в сфере гражданско-правового регулирования, но и в сфере других отраслей *частного права*. Основными условиями для этого является пробел (отсутствие специального регулирования) в соответствующем отраслевом законодательстве и учет особенностей регулируемых им отношений, то есть нормы гражданского права применяются здесь в субсидиарном (дополнительном) порядке, восполняя недостаток специальной отраслевой регламентации.

Так, к отношениям между членами семьи, не урегулированным *семейным законодательством*, применяется гражданское законодательство, если это не противоречит существованию семейных отношений (ст. 4

Семейного кодекса РФ). В последующих статьях Семейного кодекса РФ содержатся дополнительные указания по этому вопросу, например изменение и расторжение брачного договора подчинены правилам ГК РФ (ст. 43 Семейного кодекса РФ), как и нормы об исковой давности, когда она предусмотрена для семейных отношений (ст. 9 Семейного кодекса РФ).

Аналогичное положение действует и в сфере *трудового права* (ст. 419 Трудового кодекса РФ). В определенных сферах гражданское право тесно соприкасается с трудовым правом (избрание руководителей хозяйственных обществ, трудовая деятельность в производственных кооперативах, ответственность за причинение вреда работником при исполнении трудовых обязанностей), и в ряде норм ГК РФ содержится указание об их применении к отношениям по трудовому договору.

В сфере *земельного права* возникают имущественные отношения гражданско-правового характера, которые в рамках норм природоресурсного законодательства не могут достаточно полно регулироваться и должны быть подчинены правилам гражданского законодательства. Земельный кодекс РФ предусматривает, что имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено земельным законодательством и специальными законами (п. 3 ст. 3 Земельного кодекса РФ). О тесной связи отношений гражданского и земельного права свидетельствует наличие в ГК РФ специальной главы 17 «Право собственности и другие вещные права на землю». Водный кодекс РФ, предметом которого являются имущественные отношения в сфере водопользования, также широко использует основные понятия гражданского права (собственность, сервитуты, договоры пользования водными объектами) и содержит общую норму, согласно которой имущественные отношения, связанные с оборотом водных объектов, определяются гражданским законодательством в той мере, в какой они не урегулированы Водным кодексом (ст. 4 Водного кодекса). В Лесном кодексе РФ есть прямые указания о применении к лесным отношениям имущественного характера норм гражданского законодательства, если иное не предусмотрено этим кодексом (п. 2 ст. 3 Лесного кодекса РФ).

Нормы гражданского права иногда могут применяться для регулирования имущественных отношений, составляющих предмет публично-правовой сферы, если такое положение прямо предусмотрено законодательством (п. 3 ст. 2 ГК РФ).

В *налоговом (финансовом) праве* по прямому указанию ст. 27, 29, 73–75 Налогового кодекса РФ применяются гражданско-правовые

институты представительства, залога, поручения, неустойки (пени). При этом регулируемые таким образом отношения сами не становятся частноправовыми, для их регламентации лишь используются юридические конструкции, разработанные и содержащиеся в частном (гражданском) праве.

С другой стороны, публично-правовые нормы могут использоваться для необходимого ограничения свободы имущественного (гражданского) оборота в публичных интересах (лицензирование отдельных видов предпринимательства, антимонопольные запреты, исключение недобросовестной конкуренции, определение цен и тарифов на продукцию или услуги естественных монополий и т.д.). Однако в этих случаях речь идет о регулировании публичных (организационно-имущественных) отношений, не являющихся предметом гражданского права, а составляющих предпосылку (условия) гражданско-правовой регламентации имущественного оборота.

Таким образом, все отрасли права в совокупности представляют собой целостный механизм воздействия на общественные отношения.

Гражданскому праву свойственна исторически сложившаяся система изложения и формулирования, которая отражает значение и особенности отдельных групп отношений, являющихся его предметом. Эта система выражена в определенной последовательности разделов и глав ГК РФ, нормы которого распадаются на два крупных правовых блока:

общая часть (понятия и принципы; субъекты (участники гражданских правоотношений); объекты гражданских прав; основания гражданских правоотношений; осуществление и защита гражданских прав; сроки в гражданском праве и др.);

особенная часть (подотрасли) (вещное право; обязательственное право; исключительные права; наследственное право; защита личных немущественных благ).

1.2. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Гражданское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные немущественные отношения, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников, а в случаях, прямо предусмотренных действующим законодательством, – и на властном подчинении одной стороны другой, а также защищаемых неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага.

Предметом гражданского права являются две группы отношений:

1) имущественные отношения;

2) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, а также личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, если иное не вытекает из сути этих отношений.

Имущественные отношения составляют основную группу отношений, регулируемых нормами гражданского права. Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения, отношения, связанные с исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств.

Цивилистическая наука издавна различала личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями, и личные неимущественные отношения, не связанные с ними.

В качестве примера *личных неимущественных отношений*, связанных с имущественными, можно привести отношения авторства на произведения науки, литературы, искусства, изобретения и другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности

Группу *личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными*, составляют отношения, которые лишены материального (имущественного) содержания, неразрывно связаны с личностью их носителя и принадлежат гражданину от рождения.

При этом гражданское право не регулирует, но защищает такие неотчуждаемые права и свободы человека, как, в частности, жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, выбор места пребывания и жительства (ст. 150 ГК РФ).

Метод гражданско-правового регулирования — это совокупность приемов, способов, при помощи которых законодатель воздействует на общественные отношения.

Метод гражданского права обладает следующими отличительными чертами.

Юридическое равенство участников гражданских правоотношений.
Диспозитивность поведения сторон.

Автономия воли — право самостоятельного принятия решений по имущественным вопросам.

Имущественная самостоятельность субъектов гражданского права.

Глава 2

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

2.1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ЕГО СИСТЕМА

Нормы гражданского права находят выражение в статьях различных нормативных правовых актов, которые принято называть источниками гражданского права. Их совокупность традиционно охватывается понятием «гражданское законодательство».

Гражданское законодательство рассматривается в широком смысле как система нормативно-правовых актов, регламентирующих имущественные и личные неимущественные отношения. Все эти нормативные акты в зависимости от юридической силы, расположены в определенной строгой иерархической системе.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации в соответствии со ст. 15 Конституции РФ имеют большую юридическую силу по сравнению с национальным законодательством РФ. Международные договоры применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, если только из самого договора не следует необходимость издания для его применения внутригосударственного акта.

Конституция Российской Федерации содержит ряд норм, регулирующих имущественные отношения, например статьи, устанавливающие принципы неприкосновенности собственности, свободы предпринимательской деятельности и т.д.

Гражданское законодательство включает в себя ГК РФ и принимаемые в соответствии с ним федеральные законы.

Подзаконные нормативные акты – это указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, принимаемые в рамках их компетенции. Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы

Глава 2

ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

2.1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО И ЕГО СИСТЕМА

Нормы гражданского права находят выражение в статьях различных нормативных правовых актов, которые принято называть источниками гражданского права. Их совокупность традиционно охватывается понятием «гражданское законодательство».

Гражданское законодательство рассматривается в широком смысле как система нормативно-правовых актов, регламентирующих имущественные и личные неимущественные отношения. Все эти нормативные акты в зависимости от юридической силы, расположены в определенной строгой иерархической системе.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации в соответствии со ст. 15 Конституции РФ имеют большую юридическую силу по сравнению с национальным законодательством РФ. Международные договоры применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, если только из самого договора не следует необходимость издания для его применения внутригосударственного акта.

Конституция Российской Федерации содержит ряд норм, регулирующих имущественные отношения, например статьи, устанавливающие принципы неприкосновенности собственности, свободы предпринимательской деятельности и т.д.

Гражданское законодательство включает в себя ГК РФ и принимаемые в соответствии с ним федеральные законы.

Подзаконные нормативные акты – это указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативные акты федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, принимаемые в рамках их компетенции. Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы

но предъявленному в суд после этого момента, то в соответствии с общим правилом п. 2 ст. 4 ГК РФ новый закон применяется к правам и обязанностям, которые возникли хотя и после введения его в действие, но на основе существовавших до этого момента правоотношений. Следовательно, требование, предъявленное в суд после введения в действие нового закона, подпадает под действие новых давностных сроков, хотя его основой и служит ранее возникшее правоотношение.

Особые правила предусмотрены для договоров, заключенных до введения в действие нового закона (устанавливающего в этом отношении обязательные, императивные предписания), но исполняемых после этого момента.

С тем чтобы обеспечить точное, надлежащее исполнение взятых на себя сторонами договора обязательств, отражающее важнейший принцип договорного права, закон сохраняет здесь силу за условиями ранее заключенного договора (п. 2 ст. 4, п. 2 ст. 422 ГК РФ) несмотря на их противоречие новым императивным правилам.

Действие гражданского законодательства в пространстве означает, что по общему правилу гражданско-правовые акты распространяют свое действие на всю территорию РФ. Ограничение территориального действия правил, регулирующих имущественный оборот, может вводиться лишь федеральным законом и только в случаях, когда это необходимо в целях:

- обеспечения безопасности государства;
- защиты жизни и здоровья людей;
- охраны природы и культурных ценностей (абзац второй п. 3 ст. 1 ГК РФ).

Действие гражданского законодательства по кругу лиц означает, что правила гражданского законодательства распространяются на соответствующие отношения российских субъектов гражданского права:

- граждан, юридических лиц и публично-правовых образований;
- иностранцев, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц (если иное не предусмотрено федеральным законом (абзац четвертый п. 1 ст. 2 ГК РФ); условия и порядок такого применения регулируются нормами международного частного права (раздел VI ГК РФ).

Федеральный закон может установить ограничения сферы своего применения определенным кругом лиц. Так, Федеральный закон «Об акционерных обществах» до определенного в нем момента не распространяет действие ряда своих правил на акционерные общества, созданные в результате приватизации государственных и муниципальных предприятий (абзац второй п. 5 ст. 1).

Также имеют место случаи, когда в самом нормативном акте установлено или вытекает из его смысла, что он применяется не ко всем, а лишь к определенной группе лиц. Например, в Законе РФ «О защите прав потребителей» установлено, что он распространяет действие только на тех субъектов гражданского права, которые относятся к потребителям и предпринимателям.

Многообразие и сложность гражданско-правовых отношений предполагают возникновение правовых ситуаций, не отрегулированных гражданским законодательством, и данный пробел устраняется с помощью аналогии закона (п. 1 ст. 6 ГК РФ).

Аналогия закона – это способ восполнения пробелов в гражданском законодательстве, когда к соответствующим правоотношениям применяются нормы, регулирующие сходные ситуации. Применение аналогии закона допускается при следующих условиях:

- возникшее правоотношение имеет гражданско-правовой характер;
- данный пробел не может быть урегулирован действующим гражданским законодательством или договором;
- применяется законодательное регулирование сходных правоотношений;
- гражданское законодательство допускает применение аналогии закона к регулированию возникшего правоотношения.

В редких случаях может возникнуть правовая ситуация, когда регулирование возникшего правоотношения осуществляется по аналогии права (п. 2 ст. 6 ГК РФ), когда отсутствуют необходимые нормы гражданского законодательства и возможность применить аналогию закона.

Правовой смысл применения *анalogии права* заключается в том, что определенные конкретные права и обязанности сторон гражданского правоотношения определяются исходя из общих принципов и смысла гражданского законодательства с учетом требования добросовестности, разумности и справедливости.

РАЗДЕЛ II

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВОотношение

Глава 3

ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ И ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВОотношений

3.1. ПОНЯТИЕ И ЭЛЕМЕНТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВОотношения

Гражданские правоотношения – это урегулированные нормами гражданского права имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие между имущественно обособленными и юридически равными участниками, которые являются носителями субъективных гражданских прав и обязанностей. Гражданские правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основе юридических фактов и обеспечиваются возможностью применения средств государственного принуждения.

С целью индивидуализации отдельного гражданского правоотношения отношения наука гражданского права выделяет его элементы: субъекты, объекты, содержание.

Субъекты гражданско-правовых отношений – это лица, принимающие участие в гражданских правоотношениях. Субъект, которому принадлежит право, называется активным субъектом, или субъектом права. Субъект, на которого возложена обязанность, называется пассивным субъектом, или субъектом обязанности.

Как правило, в гражданском правоотношении каждый из участников имеет субъективные права и субъективные обязанности.

Субъектами гражданских правоотношений могут быть:

- граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства;
- российские и иностранные юридические лица;
- Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Объекты гражданских правоотношений – это то, на что направлены субъективное право и субъективная обязанность с целью удовлетворения интересов граждан и организаций, в том числе:

- вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права;
- результаты работ и оказание услуг;
- охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Содержание гражданских правоотношений – это взаимодействие субъектов, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями.

Субъективное гражданское право – это вид и мера возможного (разрешенного) поведения уполномоченного лица, которое обеспечивается исполнением обязанностей другими субъектами и возможностью применения к ним государственного принуждения. Субъективная гражданская обязанность – это мера необходимого поведения обязанного лица для удовлетворения интересов уполномоченного лица.

3.2. ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

В гражданском праве разработаны определенные критерии, согласно которым выделяются следующие виды *гражданских правоотношений*.

По *основанию возникновения* выделяют регулятивные и охранительные правоотношения.

Регулятивные правоотношения – это правоотношения, посредством которых осуществляется регулирование нормальных экономических отношений и личных неимущественных отношений, то есть при помощи регулятивных отношений осуществляется правомерная деятельность граждан и организаций. *Охранительные правоотношения* возникают в случаях нарушения правовых норм и соответствующего субъективного права гражданина или организации, вследствие чего у правонарушителя появляются обязанности, которые он исполняет в пользу потерпевшего.

В зависимости от круга обязанных лиц и степени их конкретизации (то есть по структуре межсубъектной связи) выделяют абсолютные и относительные правоотношения.

В *абсолютных правоотношениях* определена только одна сторона – субъект права, то есть уполномоченное лицо (например, автор произ-

ведения литературы, искусства). Обязанная сторона – это каждый, чья обязанность состоит в воздержании от нарушения этих прав.

В относительных правоотношениях конкретно определены обе стороны: уполномоченная и обязанная. Относительными правоотношениями являются обязательственные правоотношения, в которых стороны вполне конкретны, – кредитор и должник.

По *характеру поведения* обязанной стороны различают активные и пассивные гражданские правоотношения.

К *активным правоотношениям* относятся обязательственные правоотношения. В них должник обязан совершить в пользу уполномоченного лица определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и др.

В *пассивных правоотношениях* содержанием субъективной обязанности является пассивное поведение: обязанная сторона должна воздерживаться от нарушения субъективного права уполномоченной стороны.

По *способу удовлетворения интересов управомоченного лица* выделяют вещные и обязательственные правоотношения.

В *вещных правоотношениях* интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет полезных свойств вещи путем непосредственного взаимодействия с ней. В обязательственных правоотношениях интерес управомоченного лица удовлетворяется за счет определенных действий по предоставлению соответствующих материальных благ, которые должны быть совершены в его пользу обязанным лицом.

По *ограничению во времени* гражданские правоотношения делятся на срочные, то есть ограниченные определенным сроком (например, авторские правоотношения), и *бессрочные*, не ограниченные сроком (например, право собственности).

3.3. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ФАКТОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Юридические факты – это признанные нормами права жизненные обстоятельства, факты реальной действительности, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей, то есть правоотношений.

Основные признаки юридических фактов следующие:

- они характеризуют наличие или отсутствие определенных явлений материального мира (например, наличие правонарушения, отсутствие родства);

- они несут информацию о состоянии общественных отношений (так как фактами могут выступать лишь такие обстоятельства, которые затрагивают прямо или косвенно интересы личности, общества и государства);

- они конкретизируются на уровне правоприменения, то есть предусмотрены нормой права;

- они зафиксированы в установленной законодательством процедурно-процессуальной форме, то есть надлежащим образом оформлены и удостоверены в виде документа и т.п.;

- они вызывают предусмотренные законом правовые последствия.

Юридические факты разнообразны и классифицируются по различным основаниям:

1) по признаку зависимости от воли субъектов:

- действия-обстоятельства, которые зависят от воли людей, совершаются ими (правомерные и неправомерные),

- события-обстоятельства, которые объективно не зависят от воли и сознания людей (например, стихийные бедствия);

2) по характеру последствий:

- правообразующие,

- правоизменяющие,

- правопрекращающие;

3) по продолжительности действия:

- кратковременные (например, штраф),

- длящиеся;

4) по количественному составу:

- простые,

- сложные (юридические составы).

В *юридических фактах-действиях* проявляется воля субъектов – физических и юридических лиц. К ним относятся:

1) правомерные действия – соответствующие требованиям законов, иных правовых актов и принципов права:

юридические акты – правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений (гражданско-правовые сделки, административно-правовые акты, судебные решения),

юридические поступки – правомерные действия субъектов, с которыми закон связывает определенные юридические последствия независимо от того, была ли у субъектов цель достижения того или иного правового результата (находка потерянной вещи, обнаружение клада – эти действия, если даже субъекты не предполагали этого, при определенных условиях порождают у них право собственности на найденную вещь,

обнаруженный клад (п. 1 ст. 228, п. 1 ст. 233 ГК РФ). К юридическим поступкам относятся и создание произведений литературы, науки и искусства, поскольку авторское право на них возникает в силу самого факта их создания. Автор может даже и не знать о комплексе прав, которые возникают у него, но он становится их обладателем при наличии самого факта создания произведения (п. 4 ст. 1259 ГК РФ);

2) **неправомерные действия (правонарушения)** – действия, нарушающие предписания законов, иных правовых актов, условия договоров или принципы права (причинение вреда, нарушение договорных обязательств, действия, приведшие к неосновательному обогащению, злоупотребление правом и т.п.).

Юридические факты-события – это явления реальной действительности, которые происходят независимо от воли человека. Например, такое событие, как землетрясение, является юридическим фактом, порождающим право лица, застраховавшего жилой дом, на получение страхового возмещения (компенсацию ущерба), если вследствие землетрясения произошло разрушение дома. Такое событие, как смерть человека, может породить многочисленные правовые последствия – прекращение обязательств, в которых участвовал умерший гражданин, правоотношения по наследованию имущества и др.

Юридические события делятся на абсолютные и относительные.

Абсолютные события – такие явления, возникновение и развитие которых не связаны с волевой деятельностью субъектов. К их числу относятся стихийные бедствия (например, землетрясения, наводнения) и другие природные явления (например, образование разломов и обвалов).

Относительные события – такие явления, которые возникают по воле субъектов, но развиваются и протекают независимо от их воли.

Разграничение событий на абсолютные и относительные имеет большое значение. Когда гражданско-правовые последствия возникают в результате относительного события, всегда требует решения вопрос о том, находятся ли наступившие последствия в причинно-следственной связи с действием человека, породившим данное событие.

Возникновение, изменение или прекращение правоотношений может быть обусловлено одним юридическим фактом или совокупностью юридических фактов, которая именуется юридическим составом.

В юридические составы могут входить в различных комбинациях как действия, так и события. Так, для возникновения права на страховое возмещение по случаю разрушения жилого дома от землетрясения (события) необходимо наличие и другого юридического факта – действия, а именно заключения договора страхования собственником жилого дома и страховщиком.

3.4. СПОСОБЫ И ПРЕДЕЛЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Осуществление гражданских прав – это обусловленная волеизъявлением управомоченного лица реализация юридических возможностей, содержащихся в гражданском праве, на основе принципа беспрепятственного осуществления гражданских прав, что предусматривает два аспекта:

- в отношении субъективных гражданских прав должны быть созданы условия для их беспрепятственного осуществления;
- осуществление гражданских прав и обязанностей ставится в зависимость от усмотрения управомоченного лица, однако управомоченный субъект не должен забывать об интересах других лиц, общества и государства.

Конституция РФ и ГК РФ устанавливают, что гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, насколько это необходимо для защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Условия осуществления гражданских прав могут быть объективными и субъективными. Объективные условия не зависят от управомоченных лиц и представляют собой систему правовых, политических и экономических гарантий. Субъективные условия зависят от управомоченных лиц и представляют собой способность лица к самостоятельным действиям, то есть дееспособность, а также его психическое отношение к своему поведению.

К особенностям осуществления гражданских прав относятся диспозитивность и инициативность. Диспозитивность означает свободный выбор управомоченным лицом действий, с помощью которых оно осуществляет своё право, а также свободу осуществления или неосуществления своего субъективного права. Инициативность проявляется в активности управомоченных лиц в выборе оптимальных вариантов поведения. Неосуществление гражданского права по общему правилу не влечет его прекращения.

Способы осуществления гражданских прав:

- активное действие управомоченного лица;
- требование соответствующего поведения от обязанных лиц.

Осуществление гражданских обязанностей – обусловленная волеизъявлением обязанного лица реализация юридических требований, заложенных в содержании субъективной гражданской обязанности.

3.4. СПОСОБЫ И ПРЕДЕЛЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Осуществление гражданских прав – это обусловленная волеизъявлением управомоченного лица реализация юридических возможностей, содержащихся в гражданском праве, на основе принципа беспрепятственного осуществления гражданских прав, что предусматривает два аспекта:

- в отношении субъективных гражданских прав должны быть созданы условия для их беспрепятственного осуществления;
- осуществление гражданских прав и обязанностей ставится в зависимость от усмотрения управомоченного лица, однако управомоченный субъект не должен забывать об интересах других лиц, общества и государства.

Конституция РФ и ГК РФ устанавливают, что гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, насколько это необходимо для защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Условия осуществления гражданских прав могут быть объективными и субъективными. Объективные условия не зависят от управомоченных лиц и представляют собой систему правовых, политических и экономических гарантий. Субъективные условия зависят от управомоченных лиц и представляют собой способность лица к самостоятельным действиям, то есть дееспособность, а также его психическое отношение к своему поведению.

К особенностям осуществления гражданских прав относятся диспозитивность и инициативность. Диспозитивность означает свободный выбор управомоченным лицом действий, с помощью которых оно осуществляет своё право, а также свободу осуществления или неосуществления своего субъективного права. Инициативность проявляется в активности управомоченных лиц в выборе оптимальных вариантов поведения. Неосуществление гражданского права по общему правилу не влечет его прекращения.

Способы осуществления гражданских прав:

- активное действие управомоченного лица;
- требование соответствующего поведения от обязанных лиц.

Осуществление гражданских обязанностей – обусловленная волеизъявлением обязанного лица реализация юридических требований, заложенных в содержании субъективной гражданской обязанности.

Глава 4

ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК УЧАСТНИКИ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Субъектом гражданского права может быть только лицо, которое обладает определенным статусом — является правоспособным и дееспособным. Граждане как субъекты гражданского права обладают правоспособностью и дееспособностью.

Гражданская правоспособность — это юридическая способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (п. 2 ст. 17 ГК РФ).

Способность иметь гражданские права следует отличать от обладания этими правами. Наличие правоспособности говорит лишь о том, что лицо может обладать теми или иными гражданскими правами, например правом собственности, но это не значит, что данное лицо в данный момент обладает имуществом на праве собственности. Право собственности как субъективное право возникает у гражданина в результате определенных юридически значимых действий (юридических фактов), например в результате заключения договора купли-продажи.

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 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 самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов

произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданская дееспособность — это юридическая способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

По объему дееспособности граждане подразделяются на четыре группы:

- 1) полностью дееспособные;
- 2) частично дееспособные;
- 3) ограниченно дееспособные;
- 4) недееспособные.

Полностью дееспособные граждане — это граждане, достигшие 18 лет, то есть совершеннолетия (п. 1 ст. 21 ГК РФ). Из этого правила есть два исключения:

- 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;

- если несовершеннолетний работает или занимается предпринимательской деятельностью, он также при определенных условиях может быть признан полностью дееспособным с 16 лет (п. 1 ст. 27 ГК РФ). Полностью дееспособные граждане могут самостоятельно приобретать любые гражданские права, так же как и принимать на себя и исполнять любые гражданские обязанности.

Частично дееспособные граждане — это лица, не достигшие 18 лет, то есть несовершеннолетние. За несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны.

Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки и некоторые другие сделки, например принятие подарка и распоряжение им, если при этом не требуется нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки (п. 2 ст. 28 ГК РФ).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе сами совершать сделки, однако на это требуется письменное согласие родителей, усыновителей или попечителей (ч. 1 ст. 26 ГК РФ). В противном случае сделка, совершенная таким несовершеннолетним, может быть признана судом недействительной (п. 1 ст. 175 ГК РФ).

В то же время несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут совершать ряд сделок самостоятельно, в том числе мелкие бытовые сделки, сделки по распоряжению своими заработком, стипендией и иными

доходами, осуществление прав автора произведения науки, литературы и искусства, изобретения и иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности, внесение вкладов в кредитные организации и распоряжение ими.

Ограничение дееспособности граждан не допускается, за исключением случаев, прямо предусмотренных законом, а именно ограничения судом дееспособности граждан, которые вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставят свою семью в тяжелое материальное положение (п. 1 ст. 30 ГК РФ).

В случае ограничения дееспособности гражданина над ним устанавливается попечительство и он может совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими лишь с согласия попечителя; в противном случае сделка может быть признана судом недействительной.

Недееспособными по решению суда признаются граждане, которые вследствие психического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими (п. 1 ст. 29 ГК РФ). Признание гражданина недееспособным означает, что он не вправе своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности. От имени недееспособного сделки совершает его опекун.

При определенных условиях гражданин может быть признан безвестно отсутствующим (п. 1 ст. 42 ГК РФ) или объявлен умершим (п. 1 ст. 45 ГК РФ).

Акты гражданского состояния подлежат государственной регистрации, в том числе рождение, заключение и расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина.

Глава 5

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК УЧАСТНИКИ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

5.1. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Юридическими лицами признаются организации, которые имеют обособленное имущество и отвечают им по своим обязательствам, могут от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцами и ответчиками в суде (п. 1 ст. 48 ГК РФ).

Юридические лица обладают следующими признаками:

- организационное единство (структура, коллегиальные и единоличные органы, их компетенция);
- наличие обособленного имущества (уставный капитал (фонд), самостоятельный баланс, банковский счет);
- участие в гражданском обороте от своего имени (наименование с указанием на организационно-правовую форму, место нахождения);
- способность нести самостоятельную имущественную ответственность;
- способность быть истцом и ответчиком в суде.

Как субъект гражданских правоотношений юридическое лицо наделяется гражданской правоспособностью (которой по содержанию тождественна дееспособность). Правоспособность юридического лица возникает в момент внесения в Единый государственный реестр юридических лиц сведений о его создании и прекращается в момент внесения в указанный реестр сведений о его прекращении (п. 3 ст. 49 ГК РФ).

Правоспособность юридических лиц может быть универсальной (общей), которая дает возможность участвовать в любых гражданских правоотношениях, и специальной (целевой), предполагающей их участие лишь в определенном, ограниченном круге правоотношений.

Коммерческие юридические лица могут иметь гражданские права и гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых

видов деятельности, не запрещенных законом. В случаях, предусмотренных законом, отдельные виды деятельности юридические лица вправе осуществлять только при наличии специального разрешения (лицензии, членства в саморегулируемой организации или выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ).

Способы возникновения юридических лиц:

- * распорядительный (собственник имущества или уполномоченный им орган принимает решение (распоряжение) о создании организации и утверждает ее устав или положение о ней);

- * нормативно-явочный (условия создания юридического лица зафиксированы в законе в виде общего разрешения государства, но для возникновения конкретной организации необходимы проявление инициативы (явки) ее организаторов и регистрации);

- * разрешительный (одним из необходимых условий возникновения юридического лица является разрешение (согласие) соответствующего органа (например, создание кредитных организаций требует согласия Банка России);

- * договорный (необходимо заключение учредительного договора гражданами или организациями, которые добровольно объединяются для достижения определенных целей).

Правовую основу деятельности юридических лиц образуют не только нормативные акты, но и его учредительные документы, в которых должны быть определены наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также указаны иные сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида.

Большинство юридических лиц имеет один учредительный документ – *устав*. Единственным учредительным документом хозяйственного товарищества является *учредительный договор*. В случаях, предусмотренных законом, некоммерческая организация может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

При наступлении предусмотренных в законе обстоятельств юридическое лицо прекращает деятельность.

Способы прекращения юридических лиц:

- * реорганизация (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование);

- * ликвидация.

Виды юридических лиц:

1) юридические лица, в отношении которых их участники имеют корпоративные права (хозяйственные товарищества и общества, кре-

стьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), нотариальные палаты, товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, а также общины коренных малочисленных народов РФ);

2) юридические лица, на имущество которых их учредители имеют вещные права, но при этом не становятся их участниками (государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения);

3) юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав и не являются их участниками (фонды, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, государственные корпорации, публично-правовые компании).

Для расширения сферы своей деятельности юридические лица создают *филиалы и представительства*. Представительство представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту, то есть совершает для юридического лица определенные юридические действия. Филиал осуществляет все функции юридического лица или их часть, то есть занимается основной деятельностью юридического лица (например, производственной) и в то же время может осуществлять функции его представительства.

5.2. ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ТОВАРИЩЕСТВА: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ

Хозяйственные товарищества – это корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу (п. 1 ст. 66 ГК РФ).

Будучи юридическим лицом, хозяйственное товарищество обладает общими и специальными признаками.

Общие признаки хозяйственного товарищества (ст. 48 ГК РФ):

- 1) имеет обособленное имущество;
- 2) отвечает по своим обязательствам этим имуществом;
- 3) от своего имени осуществляет и приобретает права и обязанности;
- 4) может быть истцом и ответчиком в суде;
- 5) имеет самостоятельный баланс.

Хозяйственное товарищество относится к коммерческим организациям (п. 2 ст. 50 ГК РФ), то есть основная цель его создания – это

извлечение прибыли. В силу п. 2 ст. 48 и ст. 65.1 ГК РФ хозяйственные товарищества являются юридическими лицами, в отношении которых их участники имеют корпоративные права.

Специальные признаки хозяйственного товарищества:

1) хозяйственное товарищество представляет собой договорное объединение нескольких лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности. Данный сущностный признак позволяет провести разграничение между хозяйственными товариществами и хозяйственными обществами: последние есть объединения капиталов лиц, участвующих в создании общества;

2) хозяйственное товарищество как объединение лиц предполагает солидарную ответственность участников по долгам товарищества, а в случае недостаточности его имущества участники (полные товарищи) отвечают всем своим имуществом, на которое может быть обращено взыскание;

3) участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации (п. 5 ст. 66 ГК РФ);

4) учредительным документом товариществ является учредительный договор (ст. 70, 83 ГК РФ). Гражданское законодательство не относит к числу учредительных документов товариществ устав, что вытекает из природы товарищества как договорного объединения лиц;

5) вкладом в имущество может быть все то, что имеет стоимостную оценку: денежные средства, вещи, доли (акции) в уставных (складочных) капиталах, государственные и муниципальные облигации, а также подлежащие денежной оценке исключительные и иные интеллектуальные права, и права по лицензионным договорам (п. 1 ст. 66.1 ГК РФ). Складочный капитал – это вторичный (дополнительный) признак товариществ, что также предопределяется происхождение хозяйственных товариществ в качестве объединения лиц;

6) ведение дел в товариществах осуществляют непосредственно сами участниками (полными товарищами), тогда как в других юридических лицах эти функции выполняют соответствующие органы управления.

Виды хозяйственных товариществ:

полные товарищества (ст. 69–81 ГК РФ);

товарищества на вере (ст. 82–86 ГК РФ).

Полное товарищество – это юридическое лицо, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Характерные черты полного товарищества:

- управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, учредительным договором могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников;
- ведение дел полного товарищества осуществляется каждым участником от имени товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором;
- каждый член полного товарищества имеет право на получение дохода от прибыли товарищества в размерах, установленных учредительным договором;
- участники несут солидарно субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества;
- участник полного товарищества вправе выйти из него, заявив об отказе участия в товариществе.

Товарищество на вере (командитное товарищество) – это юридическое лицо, в котором наряду с полными товарищами участвуют лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью от имени товарищества, но внесшие в него свои вклады и отвечающие по обязательствам товарищества пропорционально этим вкладам.

Характерные черты товарищества на вере:

- управление делами товарищества осуществляется только полными товарищами;
- вкладчики обязаны внести в складочный капитал вклады определенной стоимости, что удостоверяется выдаваемыми им свидетельствами об участии;
- вкладчики вправе получать часть прибыли товарищества, приходящуюся на их долю в складочном капитале.

Хозяйственные товарищества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества или общества иного вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников.

5.3. ХОЗЯЙСТВЕННЫЕ ОБЩЕСТВА: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ

Хозяйственные общества – это корпоративные коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом (п. 1 ст. 66 ГК РФ). Хозяйственные общества представляют собой объединения капиталов и не предполагают (хотя и не исключают) обязательного личного участия учредителей в своих делах.

Особенности организационного устройства хозяйственных обществ:

1) возможно участие в них любых лиц, а не только профессиональных коммерсантов (предпринимателей) (абзац второй п. 5 ст. 66 ГК РФ), включая, следовательно, и некоммерческие организации, и даже государство и другие публично-правовые образования. Закон исключает участие в хозяйственных обществах от своего имени лишь государственных органов и органов местного самоуправления, поскольку они создаются не для участия в имущественном обороте (п. 6 ст. 66 ГК РФ);

2) общества, несмотря на свое название, в современных условиях могут создаваться одним лицом или состоять из одного лица (п. 2 ст. 66 ГК РФ). Для некоторых видов законом предусмотрено максимальное количество участников;

3) создаются специальные исполнительные органы общества и органы управления, подчиняющихся воле общего собрания его участников;

4) необходимым и единственным учредительным документом является устав, однако непосредственно до утверждения устава может быть подписан договор об учреждении (о создании);

5) хозяйственное общество вправе создать дочернее хозяйственное общество, которое не отвечает по долгам основного (ст. 67.3 ГК РФ).

Особенности организации имущественных отношений в хозяйственных обществах и ответственности:

1) общества являются собственниками всего имущества, в том числе вкладов;

2) участники имеют два вида прав: корпоративные и обязательственные;

3) установлены минимальные требования к величине уставного капитала, представляющего собой денежную оценку суммы вкладов учредителей;

4) участники хозяйственного общества вправе заключить между собой корпоративный договор об осуществлении своих корпоративных прав (п. 1 ст. 67.2 ГК РФ);

5) хозяйственное общество отвечает по своим долгам самостоятельно, неограниченно, всем своим имуществом, участники общества несут лишь риски в размере своего вклада.

Виды хозяйственных обществ:

общество с ограниченной ответственностью (ст. 87–94 ГК РФ);

акционерное общество (ст. 96–104 ГК РФ).

Общество с ограниченной ответственностью – хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; его участники не отвечают

по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Характерные черты общества с ограниченной ответственностью:

- максимальное количество участников – 50 человек, общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица;

- единственный учредительный документ – устав, также возможно подписание договора об осуществлении прав участников общества с ограниченной ответственностью;

- размер уставного капитала общества должен быть не менее чем 10 тыс. руб., исключение составляют субъекты с особым правовым статусом (кредитные организации, страховые организации и т.д.);

- величина голоса зависит от доли в уставном капитале;

- продажа либо отчуждение иным образом доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью третьим лицам допускается, если это не запрещено уставом общества, участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли или части доли участника общества.

Акционерное общество – это хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Характерные черты акционерного общества:

- участником является акционер – держатель акции, который наделяется имущественными и неимущественными правами (правом на участие в управлении, правом на дивиденды, правом на ликвидационную квоту и др.);

- учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями, также возможно заключение корпоративного договора (акционерного соглашения);

- уставный капитал общества разделен на определенное число акций;

- различаются права акционеров в зависимости от того, держателями каких акций они являются: простых или привилегированных.

Виды акционерных обществ:

публичное акционерное общество (акции и ценные бумаги, конвертируемые в акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах). Правила о публичных обществах применяются

также к акционерным обществам, устав и фирменное наименование которых содержат указание на то, что общество является публичным (п. 1 ст. 66.3 ГК РФ);

непубличное акционерное общество (не отвечающее установленным для публичного общества признакам (п. 2 ст. 66.3 ГК РФ).

5.4. ПРОИЗВОДСТВЕННЫЕ КООПЕРАТИВЫ

Производственный кооператив (артель) – это добровольное объединение 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 участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и уставом производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Производственный кооператив является корпоративной коммерческой организацией (п. 1 ч. 106.1 ГК РФ).

Определение производственного кооператива, содержащееся в действующем законодательстве, включает в себя следующие *признаки*.

1. Добровольность возникновения.
2. Членство как принцип организации производственного кооператива.
3. Равные права участников независимо от размера пая.
4. Деятельность на основе взаимопомощи и самодеятельности.
5. Организация управления на основе выборности и самоуправления.
6. Совместное осуществление производственной и иной хозяйственной деятельности.

Особенности организации и деятельности производственных кооперативов:

- 1) производственный кооператив является результатом добровольного соглашения его участников;
- 2) учредительным документом производственного кооператива является устав, утвержденный общим собранием его членов;
- 3) имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива;
- 4) прибыль производственного кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом о производственных кооперативах или уставом;

5) члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, которые предусмотрены законом о производственных кооперативах и уставом кооператива;

6) прекращение членства в производственном кооперативе допускается добровольно по решению члена производственного кооператива или принудительно по решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей, а также в случае членства в аналогичном кооперативе.

В обоих случаях такому члену кооператива должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, стоимость которого соответствует стоимости его пая (ст. 106.5 ГК РФ).

Глава 6

ГОСУДАРСТВО И МУНИЦИПАЛЬНЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

К участникам отношений, регулируемых гражданским законодательством, относятся Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Общим для них является то, что они сочетают частноправовые и публично-правовые элементы.

Государство является специфическим субъектом гражданского права, что обусловлено наличием двух моментов:

- равные начала участия в гражданских правоотношениях наряду с иными субъектами – гражданами и юридическими лицами;
- использование властных полномочий для организации гражданского оборота. Таким образом, ряд гражданских правоотношений с участием государства возникает на основе административных актов, что несвойственно для граждан и юридических лиц.

Правоспособность государства является универсальной, в отличие от общей правоспособности граждан и специальной (по общему правилу) правоспособности юридических лиц.

Правоспособность РФ, государственных и муниципальных образований, названная универсальной, позволяет отграничивать ее от правоспособности граждан и юридических лиц. Следует иметь в виду, что некоторые элементы правоспособности последних в принципе не могут составлять содержания правоспособности РФ, ее субъектов и муниципальных образований, например в отношении права быть наследодателем, права наименования юридического лица.

Россия, являясь федеративным государством, включает в себя субъекты, обладающие признаками государственных образований: республики, края, области, города федерального значения, автономную область, автономные округа (п. 1 ст. 124 ГК РФ).

Особенность *муниципальных образований* состоит в том, что их властные полномочия не носят государственно-правового характера, они призваны обеспечивать местное самоуправление.

Принципиально важным является правило, установленное в п. 2 ст. 124 ГК РФ, согласно которому к перечисленным субъектам применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в регулируемых гражданским законодательством отношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Именно этот прием законодательной техники позволяет не упоминать субъектов, указанных в п. 1 ст. 124 ГК, в качестве участников сделок (ст. 153 ГК РФ).

От имени Российской Федерации и ее субъектов выступают *органы государственной власти* в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Участие муниципальных образований в гражданском обороте опосредуется *органами местного самоуправления*.

Даже граждане и юридические лица могут в случаях, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению выступать от имени названных субъектов.

Органы государственной власти и органы местного самоуправления являются юридическими лицами, что вытекает из абзаца третьего п. 4 ст. 66 ГК РФ. Это влечет необходимость разграничения полномочий органов государственной власти и органов местного самоуправления как органов соответствующих образований с одной стороны и как организационно-правовой формы некоммерческой организации в виде учреждения с другой.

Наиболее важная сфера участия РФ, ее субъектов и муниципальных образований в гражданском обороте – *правоотношения собственности* (а также иные вещные права). Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования участвуют и в ряде *относительных правоотношений*, например в наследственных, обязательственных.

В этом аспекте следует упомянуть правила ст. 1069 ГК РФ, устанавливающие ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами.

Среди обязательственных прав РФ, ее субъектов и муниципальных образований необходимо отметить и права в отношении акционерных обществ, собственниками акций которых они являются.

Если во внутреннем обороте властные полномочия РФ, ее субъектов, муниципальных образований сопряжены одновременно с равными началами участия в гражданских правоотношениях, то во внешнем обороте суверенитет сопряжен с иммунитетом (за исключением муниципальных образований).

Суверенитет как верховенство государственной власти внутри страны и ее независимость во внешнеполитической сфере всегда влечет признание за государством, участвующим во внешнеторговом обороте, иммунитета. Он определяет и невозможность распространения государственного суверенитета на иностранное государство, которое действует за пределами своих границ, без его согласия.

Различают судебный иммунитет и иммунитет собственности государства. Ст. 127 ГК РФ содержит правило, согласно которому особенности ответственности РФ, ее субъектов в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности.

Судебный иммунитет может быть определен как неподсудность одного государства судам другого при отсутствии его согласия. Иммунитет собственности государства означает неприкосновенность объектов собственности одного государства, если они находятся на территории другого.

Глава 7

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

7.1. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Объектами гражданских прав признаются материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения, приобретают гражданские права и обязанности.

К объектам гражданских прав закон относит вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права, результаты работ и оказания услуг, охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность), нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ).

Правовой режим объектов гражданских прав – это нормативно установленная совокупность правил, позволяющих определить, может ли тот или иной объект быть предметом сделок и каких именно, по каким основаниям возникают и прекращаются права на него и в каком объеме и пределах они осуществляются.

Объекты гражданских прав подразделяются на две группы:

объекты материальных благ;

объекты нематериальных благ.

К первой группе относят вещи; результаты работ и услуги, имеющие овеществленный либо иной материальный эффект (например, ремонтные работы, услуги по перевозке, хранению вещей), имущественные права требования (такие как денежные средства на банковском счете, доля в имуществе).

Ко второй группе причисляют результаты интеллектуальной деятельности (произведения науки, литературы, искусства, полезные модели и др.), средства индивидуализации товаров и их производителей (товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и т.д.),

личные неимущественные права (право на имя, право на защиту чести и достоинства, право на личную неприкосновенность и др.).

С понятием объектов гражданских прав связано понятие объектов гражданского оборота, но эти понятия не тождественны. Большинство, но не все объекты гражданских прав могут участвовать в обороте. Так, не могут становиться объектами гражданского оборота личные неимущественные права, неотчуждаемые от своего носителя: право на жизнь, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства и др.

Признак оборотоспособности объектов гражданских прав, понимаемый как способность выступать предметом гражданско-правовых сделок, является одним из составляющих правового режима этих объектов и может быть положен в основу их классификации.

Среди объектов гражданских прав особое место занимают вещи — материальные объекты внешнего мира, имеющие стоимостную оценку.

7.2. ЦЕННЫЕ БУМАГИ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Ценная бумага в силу своей природы является специфическим объектом правоотношений, возникающих в гражданском обороте. Ценность данного объекта заключается не в физических свойствах самой ценной бумаги как материального объекта, а в правах, которые она удостоверяет.

Ценные бумаги — это документы, соответствующие установленным законом требованиям и удостоверяющие обязательственные и иные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении таких документов (документарные ценные бумаги).

Ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав (бездокументарные ценные бумаги) (ст. 142 ГК РФ).

Содержанием ценной бумаги являются имущественные права, которые соединены в единое целое с самой ценной бумагой как их носителем.

Одно без другого при определении того, какой документ может считаться ценной бумагой, существовать не может, что обуславливает название такого документа — ценная бумага.

В соответствии с п. 2 ст. 130 ГК РФ ценные бумаги являются движимыми вещами, но при этом выраженные в них права могут касаться как движимого имущества, так и недвижимости.

Признаки документальных ценных бумаг:

1) литеральность – возможность требовать исполнения только того, что прямо указано в ценной бумаге;

2) следование строго формальным реквизитам и требованиям к форме ценной бумаги, установленным законом, при отсутствии хотя бы одного из которых документ не может быть признан ценной бумагой в соответствии со ст. 144 ГК РФ;

3) легитимация субъекта права, выраженного в ценной бумаге, а именно его узаконение в качестве управомоченного по бумаге лица;

4) необходимость презентации ценной бумаги, то есть ее предъявления обязанному лицу, что гарантирует осуществление права управомоченного лица;

5) абстрактность обязательства, закрепленного в ценной бумаге;

6) публичная достоверность: участники правоотношения по ценной бумаге могут довериться ее формальным реквизитам, не принимая во внимание иных обстоятельств.

Отказ от исполнения должником лежащей на нем обязанности, указанной в ценной бумаге, может основываться на нарушении установленных законом требований к форме и реквизитам ценной бумаги либо в случае обнаружения подлога или подделки ценной бумаги (п. 2 ст. 147 ГК РФ).

Виды ценных бумаг:

1) по характеру имущественных прав:

- * денежные (вексель, чек, государственная облигация, депозитарный и сберегательный сертификаты),

- * товарораспорядительные (коносаменты, жилищные сертификаты, товарные облигации, приватизационные ценные бумаги),

- * корпоративные (акции, облигации);

2) по легитимизации правообладателей:

- * ценные бумаги на предъявителя (удостоверенные ими права принадлежат предъявителю таких бумаг),

- * именные ценные бумаги (права, удостоверенные ими, принадлежат названному в бумаге лицу),

- * ордерные ценные бумаги (удостоверенные такими ценными бумагами права принадлежат названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо).

В максимальной степени оборотоспособной является бумага на предъявителя. Управомоченное лицо легитимизируется самим фактом предъявления им такой ценной бумаги. В соответствии с п. 2 ст. 146 ГК РФ для передачи прав по ценной бумаге на предъявителя достаточно

простого вручения такой бумаги ее держателем другому избранному им лицу.

В отношении именных ценных бумаг законом установлен в наибольшей степени формализованный способ передачи прав, удостоверенных ценной бумагой. В соответствии с п. 4 ст. 146 ГК РФ они передаются лицом, на имя которого выдана ценная бумага, другому лицу в порядке уступки требований (цессии).

Права, удостоверенные ордерной ценной бумагой, передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи, называемой индоссаментом (п. 3 ст. 146 ГК РФ).

Бездокументарные ценные бумаги. Наряду с ценными бумагами, существующими в документарной форме, в настоящее время все большее распространение получают так называемые бездокументарные ценные бумаги — прежде всего в сфере применения корпоративных бумаг. Из их названия видно, что в данном случае фиксация прав осуществляется с помощью средств электронно-вычислительной техники, а не на бумажном носителе (документе), который обращается в вещественно-материальной форме на рынке.

Бездокументарные ценные бумаги, так же как и обычные ценные бумаги, удостоверяют права требования, изменяется лишь привычный способ фиксации данных прав. Акционерные общества получают возможность не прибегать к обычной эмиссии, требующей расходов на подготовку специальных бланков акций.

Понятие «бездокументарная ценная бумага» условное, так как документ, которым является ценная бумага, сам по себе не может быть бездокументарным. Подобная замена бумажных носителей свойственна лишь правам, удостоверяемым именными или ордерными, но не ценными бумагами на предъявителя.

7.3. НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА И ИХ ЗАЩИТА

Нематериальные блага — не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителя блага и свободы, признанные и охраняемые действующим законодательством.

К числу нематериальных благ относят жизнь и здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища, личную и семейную тайну, свободу передвижения, свободу выбора места пребывания и жительства, имя гражданина, авторство, иные нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения

или в силу закона, не отчуждаемые и не передаваемые иным способом (п. 1 ст. 150 ГК РФ).

Признаки нематериальных благ:

- * неотделимы от личности гражданина;
- * имеют абсолютный характер, их владельцу противопоставит неограниченный круг лиц, которые не должны нарушать его блага;
- * не распространяется исковая давность;
- * нормы их защиты применяются, когда совершается неправомерное посягательство.

Поскольку нематериальными благами называют объекты прав гражданина, они нуждаются в защитных мероприятиях. В их отношении такие защитные мероприятия являются возможными, когда имеется прецедент нарушенного права и есть прямые последствия.

Защита нематериальных благ осуществляется в соответствии с ГК РФ и другими законами, регулирующими данные правоотношения. Защита применяется в тех случаях и пределах, которые вытекают из существа нарушенного нематериального права, а также последствий такого нарушения.

Гражданско-правовая защита имеет место в двух случаях, когда сущность нарушенного блага (права) и характер последствий нарушения допускают возможность использования общих способов гражданско-правовой защиты, предусмотренных ГК РФ, а также когда ГК РФ или иные законы предусматривают иные способы защиты.

Среди *общих способов защиты* нарушенного права чаще всего используются:

- * возмещение причиненных убытков;
- * компенсация морального вреда.

Специальные способы защиты предусмотрены для защиты чести, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц, защиты права на имя, защиты интеллектуальной собственности, например, опровержение сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

РАЗДЕЛ III

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Глава 8

ПРАВО НА ЗАЩИТУ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Защита гражданских прав – это предусмотренная законом комплексная система мер, применяемых для обеспечения свободной надлежащей реализации субъективных прав, включающая судебную защиту, законодательные и другие средства и мероприятия, а также самозащиту гражданских прав.

Право на защиту – это предоставленная управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права. Право на защиту включает в себя:

- возможность совершения управомоченным лицом собственных положительных действий;
- возможность требования определенного поведения от обязанного лица.

Право на собственные действия в данном случае включает в себя такие меры воздействия на нарушителя, как, например, необходимая оборона, применение так называемых оперативных санкций.

Право требования определенного поведения от обязанного лица охватывает в основном меры воздействия, применяемые к нарушителю компетентными государственными органами, к которым потерпевший обращается за защитой нарушенных прав. Предметом защиты являются не только субъективные гражданские права, но и охраняемые законом интересы.

Формы защиты гражданских прав – это комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Выделяют две основные формы защиты гражданских прав.

1. **Юрисдикционная форма** – деятельность государственных или иных компетентных органов по защите прав лица, обратившегося к ним за помощью.

В рамках юрисдикционной формы выделяют общий и специальный порядок защиты гражданских прав.

Общий порядок защиты гражданских прав представляет собой защиту в судебном органе. По соглашению участников гражданского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В качестве средства судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает по общему правилу иск.

Специальный порядок защиты гражданских прав представляет собой защиту в административных органах, при этом решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

2. **Неюрисдикционная форма** – действия самого управомоченного лица без обращения к государственным и иным компетентным органам. В рамках данной формы можно выделить следующие порядки защиты своих прав:

- самозащита;
- претензионный порядок урегулирования споров;
- обращение к независимому посреднику (медиатору);
- обращение в третейский суд.

Способы защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ) – это материально-правовые меры принудительного характера, при помощи которых производится восстановление или признание нарушенных или оспариваемых прав и воздействие на правонарушителя.

Все меры, составляющие способы защиты гражданских прав, можно подразделить на меры защиты и меры ответственности. Меры ответственности применяются только к виновному правонарушителю и заключаются в установлении определенных ограничений его прав. К мерам ответственности из всех способов защиты относятся только три способа:

- возмещение убытков;
- уплата неустойки;
- компенсация морального вреда.

Самозащита – один из способов защиты гражданских прав. Для него характерно то, что субъект гражданского права защищает себя собственными действиями. По сравнению с другими способами защиты это защита без обращения в суд или иной орган, осуществляющий защиту гражданских прав.

Использование данного способа защиты возможно при наличии в совокупности трех условий (ст. 14 ГК РФ):

нарушение права или возможности (опасности) его нарушения;
необходимость пресечения (предупреждения) нарушения;
применение мер, соответствующих характеру и содержанию правонарушения.

Действия обладателя права в защиту личных и имущественных прав не признаются противоправными, если они совершены в состоянии *необходимой обороны*.

В соответствии со ст. 37 Уголовного кодекса РФ необходимая оборона – это защита личности и прав обороняющегося от общественно опасных посягательств. В соответствии со ст. 1066 ГК РФ вред, причиненный при самозащите в состоянии необходимой обороны без превышения ее пределов, не подлежит возмещению.

Меры самозащиты применяются и в состоянии *крайней необходимости*, которую ст. 1067 ГК РФ трактует как опасность, угрожающую самому обладателю прав или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами.

Одним из проявлений самозащиты можно признать удержание имущества кредитором – несмотря на то что гражданское законодательство трактует это действие как один из способов обеспечения исполнения обязательств (ст. 329, 359, 360 ГК РФ).

Удержание вещи допускается, пока обязательство не будет исполнено, а требования кредитора, удерживающего вещь, могут быть удовлетворены из стоимости этой вещи. В таких случаях обладатель имущественных прав защищает свои права и интересы собственными действиями, не обращаясь к суду.

Глава 9

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

Гражданско-правовая ответственность является видом юридической ответственности, под которой понимается принудительная мера имущественного воздействия на нарушителя гражданских прав с целью восстановления имущественного положения потерпевшего.

Функции гражданско-правовой ответственности:

- восстановительная (компенсационная);
- предупредительно-воспитательная (стимулирующая);
- карательная (репрессивная).

Отличительные признаки гражданско-правовой ответственности, обусловленные спецификой предмета гражданского права:

1) гражданско-правовая ответственность призвана восстановить имущественный статус потерпевшего, она не имеет прямой карательной направленности, поскольку воздействует на имущественную сферу правонарушителя, но не на его личность;

2) размер гражданско-правовой ответственности должен соответствовать понесенным потерпевшим (кредитором) убыткам и не допускать его неосновательное обогащение;

3) восстановление имущественных прав потерпевшего производится за счет лица, отвечающего за наступление вреда (убытков);

4) меры гражданско-правовой ответственности могут быть предусмотрены в законодательстве или установлены самими участниками оборота (только в области деликтных обязательств правила об ответственности носят императивный характер и по общему правилу не могут быть изменены соглашением сторон).

Виды гражданско-правовой ответственности:

1) по признаку сферы возникновения охранительных правоотношений:

- договорная ответственность,
- внедоговорная ответственность,
- ответственность за нарушение правопорядка.

2) по признакам множественности лиц на обязанной стороне и способу исполнения охранительных обязанностей:

- долевая ответственность,
- солидарная ответственность,
- субсидиарная ответственность.

Ответственность должника за действия третьих лиц. В силу ст. 313 ГК РФ исполнение обязательства может быть возложено на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий или существа данного правоотношения не вытекает обязанность должника исполнить его лично.

Условия и основания возникновения гражданско-правовой ответственности. Основание гражданско-правовой ответственности – нарушение субъективного гражданского права.

Условия гражданско-правовой ответственности – признаки, которым должно отвечать это правонарушение, в том числе:

1) *противоправность поведения лица*, нарушающего субъективное право, то есть несоответствие его требованиям закона, иного правового акта, договора. Согласно п. 3 ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, прямо предусмотренных законом (например, в соответствии со ст. 1067 ГК РФ возмещается вред, причиненный в состоянии крайней необходимости);

2) *вред*, под которым понимается уменьшение материального или нематериального блага. Данное условие не является необходимым для взыскания неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами;

3) *причинная связь* между правонарушающим поведением и наступившим результатом, которая является обязательным условием наступления гражданско-правовой ответственности;

4) *вина причинителя* – субъективное условие ответственности. Вина представляет собой психическое отношение правонарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям.

В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя. Потерпевший обязан доказать факт правонарушения, а в необходимых случаях – также наличие вредных последствий и причинной связи. Правонарушитель для освобождения от ответственности должен доказать свою невиновность. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась

по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Формами вины являются *умысел* и *неосторожность* (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

Меры гражданско-правовой ответственности:

- * возмещение убытков (в соответствии со ст. 15 ГК РФ применяется в любых случаях нарушения любых субъективных прав независимо от того, предусмотрена ли законом или договором такая ответственность за совершение конкретного правонарушения;

- * восстановление нарушенного права;

- * взыскание неустойки;

- * взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами;

- * компенсация морального вреда.

В соответствии со ст. 15 ГК РФ *убытки* могут выражаться в двух формах:

- 1) в форме *реального ущерба*, под которым понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества;

- 2) в форме *упущенной выгоды*, то есть неполучения доходов, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Глава 10

СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Осуществление и защита гражданских прав зависят от фактора времени. Однако юридическое значение имеет не сам по себе процесс течения времени, то есть определенная последовательность существования различных связей и объектов, а его отдельные этапы, отрезки, называемые *сроками*.

Наступление или истечение установленного срока влечет за собой правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения правоотношений, то есть является юридическим фактом.

Ст. 190 ГК РФ гласит, что установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется:

- календарной датой;
- истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами;
- указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

Виды сроков в гражданском праве:

1) по характеру определения законом или договором:

- императивные и диспозитивные сроки,
- определенные и неопределенные сроки,
- общие и частные сроки;

2) по назначению (целям):

- сроки возникновения гражданских прав или обязанностей,
- сроки осуществления гражданских прав,
- сроки исполнения гражданских обязанностей,
- сроки защиты гражданских прав.

Исчисление сроков в гражданском праве. Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Окончание срока, определенного периодом времени:

- срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока;

- * срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока;

- * срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока.

К сроку, определенному в полгода, а также исчисляемому кварталами года, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом квартал считается равным 3 месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года. Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до 24 ч последнего дня срока.

РАЗДЕЛ IV

ВЕЩНОЕ ПРАВО

Глава 11

СОБСТВЕННОСТЬ И ЕЕ ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ. СУБЪЕКТЫ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

Право собственности рассматривается в объективном и субъективном смысле:

в объективном смысле это система правовых норм, закрепляющих и охраняющих отношения по владению, пользованию и распоряжению принадлежащих собственнику имуществом;

в субъективном смысле это возможность собственника владеть, пользоваться, распоряжаться тем имуществом, которое у них имеется.

Характерные черты (признаки) права собственности:

- абсолютный характер защиты (его носителю соответствует обязанность неопределенного круга лиц воздерживаться от нарушения прав этого лица);

- присущее ему право следования;
- объект — индивидуально определенная вещь.

Содержание права собственности включает три правомочия:

1) **правомочие владения** означает фактическое обладание вещью, возможность господствовать над вещью;

2) **правомочия пользования** — возможность извлекать из вещи полезные ее свойства в процессе потребления вещи. Это правомочие тесно связано с правомочием владения;

3) **правомочие распоряжения** — возможность устанавливать, изменять, прекращать в отношении вещи правоотношения с помощью определенных юридических фактов (отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом).

Правовые формы собственности:

частная собственность, которая подразделяется на собственность граждан и собственность юридических лиц;

государственная собственность, которая подразделяется на федеральную, принадлежащую Российской Федерации, и собственность, принадлежащую субъектам Федерации: республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам;

муниципальная собственность, которая подразделяется на собственность городов, поселков и других муниципальных образований.

Виды права собственности:

1) в зависимости от формы собственности:

- право частной собственности, которое включает право собственности граждан и право собственности юридических лиц. В свою очередь, право собственности юридических лиц охватывает собственность хозяйственных обществ и товариществ, собственность производственных и потребительских кооперативов, собственность общественных, религиозных и других некоммерческих организаций,

- право государственной собственности, которое состоит из права федеральной собственности, права собственности субъектов Федерации, собственности республики, собственности автономного округа, права муниципальной собственности, которое включает право собственности города и право собственности прочих муниципальных образований;

2) по критерию количества владельцев:

- право собственности, принадлежащее одному лицу,
- право собственности, принадлежащее двум или более лицам, включая долевую собственность и совместную собственность, при этом общая долевая собственность может принадлежать нескольким лицам независимо от того, какую форму собственности каждый из них представляет. Общая совместная собственность возможна только между гражданами. Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность);

3) в зависимости от вида имущества:

- право собственности на движимое имущество;
- право собственности на недвижимое имущество.

Способы возникновения права собственности:

1) *первоначальные способы* – приобретение права собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработ-

ки не принадлежащих ему материалов, обращение в собственность общедоступных вещей (ягод, грибов и др.), приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, безнадзорных животных, находки, приобретение права собственности на клад, приобретательская давность;

2) **производные способы** – национализация, приватизация, приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации и ликвидации, обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника этого имущества, обращение имущества в собственность государства в интересах общества (реквизиция) или в виде санкции за правонарушение (конфискация), выкуп домашних животных при ненадлежащем с ними обращении, выкуп бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей, приобретение права собственности по договору и в порядке наследования.

Прекращение права собственности – с момента возникновения права собственности у третьего лица, то есть при наступлении определенных юридических фактов (отчуждения или отказа собственника от имущества, его уничтожения) либо помимо воли собственника (обращение взыскания по обязательствам собственника, выкуп бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей, домашних животных и т.п.).

Глава 12

ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ОГРАНИЧЕННЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом – собственником.

Российское гражданское законодательство предусматривает несколько групп ограниченных вещных прав:

1) *вещные права некоторых юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника*:

- право хозяйственного ведения,
- право оперативного управления;

2) *вещные права по использованию чужих земельных участков*:

- принадлежащее гражданам право пожизненного наследуемого владения землей,
- право постоянного (бессрочного) пользования землей, субъектом которого могут быть как граждане, так и юридические лица,
- сервитуты (сервитутные права), объектом которых могут быть не только земельные участки, но и здания и сооружения,
- право застройки чужого земельного участка, принадлежащее субъектам прав пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования;

3) *вещные права ограниченного пользования иным недвижимым имуществом*:

- права членов семьи собственника жилого помещения,
- право пожизненного пользования жилым помещением или земельным участком, которое возникает у граждан на основании договора (купли-продажи недвижимости под условием пожизненного содержания с иждивением в соответствии с п. 1 ст. 602 ГК РФ) либо завещательного отказа;

4) *вещные права, обеспечивающие надлежащее исполнение обязательств права залога (залогодержателя) и удержания*:

- залоговое право (если его объектом является вещь, а не имущество – вещное право);
- право удержания (ст. 359 ГК РФ).

Объектом обоих названных прав может являться как недвижимое, так и движимое имущество (вещи), а в их содержание входит возможность принудительной реализации соответствующих вещей помимо воли их собственника, то есть прекращение самого основного вещного права – права собственности.

Залогодержателю принадлежит право удовлетворения своих требований из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами (п. 1 ст. 334 ГК РФ). Это право обременяет предмет залога, следуя за ним вне зависимости от смены его собственника.

Права кредитора, удерживающего у себя вещь должника до исполнения последним соответствующих обязательств, аналогичны правам залогодержателя (ст. 360 ГК РФ).

Глава 13

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Гражданско-правовая защита права собственности и иных вещных прав – это совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, применяемых в связи с совершенными против этих прав нарушениями и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.

Гражданское право предусматривает определенные формы охраны экономических отношений собственности.

Так, одни гражданские нормы охраняют эти отношения путем их признания, другие обеспечивают необходимые условия для реализации вещных прав, третьи устанавливают неблагоприятные последствия для нарушителей вещных прав, то есть непосредственно защищают их от противоправных посягательств.

Способы защиты права собственности и иных вещных прав. В зависимости от характера посягательства на права собственника и содержания предоставляемой защиты можно выделить:

- вещно-правовые способы защиты;
- обязателенно-правовые способы защиты;
- иные способы защиты.

Вещно-правовые способы защиты права собственности имеют абсолютный характер, они направлены на устранение препятствий к осуществлению права собственности. При этом они ориентированы на защиту непосредственно права собственности и не связаны с какими-либо обязательствами между собственником и нарушителем (виндикационные и негаторные иски, а также иски о признании права собственности).

Обязательно-правовые способы защиты права собственности основаны на охране имущественных интересов сторон в гражданской сделке, а также лиц, которые понесли ущерб в результате внедоговорного причинения вреда их имуществу. Предъявляемые собственником иски к правонарушителю, с которым он связан обязательственными правоотношениями (договорными и внедоговорными), направлены

как на устранение препятствий в осуществлении права собственности, так и на возмещение вреда либо убытков.

При этом защита имущественных интересов сторон в обязательственных правоотношениях не имеет абсолютного характера. Ее объем определяется судом посредством оценки степени нарушения права собственности в результате взаимоотношений сторон, основанных на договоре или внедоговорном обязательстве.

К иным гражданско-правовым способам защиты права собственности относятся способы, предоставляемые по искам к органам государственной власти и управления (например, при изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд), иски в случае явки лица, объявленного умершим и т.д.

РАЗДЕЛ V

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ И ДОГОВОРАХ

Глава 14

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

14.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Обязательство — это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.д. — либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (п. 1 ст. 307 ГК РФ).

Структура обязательства, как и структура любого гражданского правоотношения, представлена субъектами, объектами и содержанием.

Субъектами (участниками) обязательственного правоотношения могут выступать физические и юридические лица, государственные и муниципальные образования. Непосредственными участниками обязательства являются должник и кредитор. **Должник** — обязанная сторона, а его обязанность называется долгом. **Кредитор** — управомоченная сторона, его право называется правом требования.

В гражданском законодательстве выделяют обязательственные правоотношения, в которых на стороне должника и кредитора могут выступать не одно, а несколько лиц. Их называют *обязательствами с множественностью лиц*. При активной множественности лиц — несколько лиц на стороне кредитора; при пассивной — несколько лиц на стороне должника; при смешанной — несколько лиц на стороне кредитора и должника.

Объектами обязательственных правоотношений являются определенные действия должника (по передаче денег, имущества, вещей, выполнение работ, оказание услуг) или воздержание от определенных действий.

Содержание обязательственных правоотношений – это субъективные права кредитора и обязанности должника по выполнению обязательства.

Обязательственные правоотношения, как и любые другие гражданские правоотношения, возникают вследствие наступления определенных юридических *фактов* или их совокупности (юридического состава), с которыми закон связывает установление прав и обязанностей лиц.

Виды обязательств:

1) в зависимости от основания обязательства:

- договорные (в основе лежит договор),
- внедоговорные (в основе лежит деликт, неосновательное обогащение или другие юридические факты);

2) в зависимости от характера перемещения материальных благ:

- по передаче имущества в собственность,
- по предоставлению имущества в пользование,
- по перевозке,
- по оказанию услуг,
- по расчетам и кредитованию,
- по страхованию,
- по совместной деятельности,
- смешанные обязательства;

3) в зависимости от количества лиц участвующих в обязательстве:

• долевые (каждый из должников отвечает только за свои долги (с активной или пассивной множественностью)),

• солидарные (каждый из должников может исполнить обязательство как в своей части обязательства, так и в целом с последующим возмещением ему другими должниками своих долей);

4) в зависимости от ответственности должника:

• основные,

• субсидиарные (дополнительные) (в случае неисполнения обязательства основным должником ответственность за исполнение ложится на дополнительного);

5) в зависимости от характера действий должника:

• с положительным содержанием (когда должник должен совершить определенные действия составляющие его обязанность),

• с отрицательным содержанием (когда должник обязан воздержаться от каких-либо действий);

6) в зависимости от прав и обязанностей сторон:

• односторонние (когда у кредитора имеется только право, а у должника только обязанность (договор займа),

- взаимные (обязательства, в которых каждая сторона наделена и правами и обязанностями);
- 7) в зависимости от степени определенности обязанности должника:
 - со строго определенной обязанностью,
 - альтернативные (есть выбор в совершении какого-либо одного действия из нескольких возможных, если иное не предусмотрено договором),
 - факультативные (должник обязан совершить одно действие, основное, составляющее его обязанность, а в случае невозможности – другое, вспомогательное, предусмотренное обязательством (право замены, право возмещения));
- 8) в зависимости от самостоятельности обязательства:
 - главное (основное),
 - дополнительное (акцессорное) (заключенное для обеспечения исполнения основного обязательства (задаток, залог и т.п.);
- 9) в зависимости от правомерности или соответствия закону или соглашению:
 - правомерные (соответствующие закону, иным правовым актам, соглашению сторон или не противоречащие законодательству),
 - противоправные (недобросовестная конкуренция, неосновательное обогащение, деликты).

14.2. СПОСОБЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

К способам обеспечения исполнения обязательств относятся неустойка, залог, удержание вещи должника, поручительство, независимая гарантия, задаток, обеспечительный платеж и другие способы, предусмотренные законом или договором (п. 1 ст. 329 ГК РФ).

Неустойка – определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Размер неустойки прямо указывается в законе или договоре. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Соглашение о неустойке должно быть совершено только в письменной форме, даже если основное обязательство заключено устно (ст. 331 ГК РФ).

Виды неустойки:

- штраф (неустойка, выраженная в конкретной денежной сумме);
- пеня (денежная сумма, определяемая в процентах от суммы долга, взыскиваемая за каждый день просрочки основного обязательства);

- штрафная неустойка (неустойка, взыскиваемая сверх суммы возмещения убытков);
- зачетная неустойка (неустойка, выплачиваемая в части, не покрываемой суммой возмещения убытков);
- альтернативная неустойка (неустойка, дающая кредитору право по своему выбору требовать от должника либо уплаты штрафа, либо возмещения причиненных убытков);
- законная неустойка (неустойка, которую кредитор имеет право требовать независимо от того, предусмотрена она договором или нет).

Залог как способ обеспечения исполнения обязательств состоит в том, что кредитор (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства получить удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (п. 1. ст. 334 ГК РФ).

Существуют два основных вида залога:

- заклад, при котором заложенное имущество поступает во владение залогодержателя;
- залог без передачи заложенного имущества залогодержателю.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме, а в случаях, предусмотренных законом, залог подлежит государственной регистрации, что закреплено в ст. 339.1 ГК РФ. Кредитор вправе удовлетворить свои требования только посредством реализации имущества, на которое наложено взыскание, на основании решения суда путем публичных торгов, что позволяет получить за это имущество наивысшую цену.

Удержание вещи как способ обеспечения исполнения обязательств заключается в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо указанному им лицу, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков, удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п. 1 ст. 359 ГК РФ).

Примером удержания является невыдача груза перевозчиком, когда получатель отказывается или уклоняется от оплаты причитающихся за перевозку груза платежей. Удержание имущества имеет много общих черт с залогом. В ряде случаев удержание перерастает в залог.

Поручительство – это соглашение между кредитором и лицом, отвечающим за исполнение обязательства должника полностью или частично, которое оформляется в виде письменного договора поручительства (п. 1 ст. 361 ГК РФ).

Договор поручительства может быть заключен в обеспечение денежных и неденежных обязательств, а также в обеспечение обязательства, которое возникнет в будущем. Поручитель и должник, за которого он поручился, несут солидарную ответственность перед кредитором, то есть поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, это относится и к ответственности по возмещению кредитором убытков, судебных издержек и т.п., если договором прямо не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Независимая гарантия представляет собой обязательство гаранта, принятое по просьбе другого лица (принципала) уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства (п. 1 ст. 368 ГК РФ). Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

Задаток – денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Задаток как способ обеспечения обязательств применяется только в сделках между физическими лицами. Независимо от суммы задатка соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме.

Обеспечительный платеж – определенная денежная сумма, которая вносится по соглашению одной из сторон обязательства в пользу другой стороны в обеспечение исполнения денежного обязательства, в том числе обязанности возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора (п. 1 ст. 381.1 ГК РФ).

Обеспечительным платежом обеспечивается в том числе и обязательство, которое возникнет в будущем. При ненаступлении обстоятельств, послуживших основанием для внесения обеспечительного платежа, или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительный платеж подлежит возврату по общему правилу.

14.3. ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ

Перемена лиц в обязательстве – это осуществляемый в соответствии с требованиями ГК РФ переход прав и обязанностей участников обязательства от одних лиц к другим. Переход права к другому лицу возможен на основании закона либо по соглашению сторон. На основании закона права кредитора переходят в следующих случаях:

- в результате универсального правопреемства в правах кредитора, например при реорганизации юридического лица, наследовании;
- по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, если возможность такого перевода предусмотрена законом;
- вследствие исполнения обязательства поручителем должника или не являющимся должником по этому обязательству залогодателем;
- при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая;
- в других случаях, предусмотренных законом.

Не переходят на другое лицо права строго личного характера, например право на получение алиментов или возмещение вреда здоровью.

Уступка права требования (цессия) – соглашение между первоначальным и новым кредитором о переходе к последнему права требования по конкретному обязательству. Уступка права требования совершается в той же форме, что и сделка, права по которой уступаются.

Особенности уступки права требования:

- 1) право переходит к новому кредитору в том же объеме и на тех же условиях, если иное не установлено законом или договором;
- 2) по общему правилу требуется не согласие должника, а его простое уведомление;

3) первоначальный кредитор отвечает только за действительность требования, а не за неисполнение его должником, например он не несет ответственности за неисполнение должником своей обязанности вследствие несостоятельности;

4) не допускается уступка требования без согласия должника, если личность кредитора имеет для него существенное значение;

5) не допускается уступка права требования, если она противоречит закону, иным правовым актам или договору;

Перемена должника в обязательстве, не носящем строго личный характер, происходит в случае:

- универсального правопреемства (в этом случае кредитор обычно имеет право требовать досрочного исполнения обязательства, расторжения обязательства и возмещения убытков);
- перевода долга, то есть соглашения между должником и третьим лицом о переходе на последнего долга по конкретному обязательству. Перевод долга допускается только с согласия кредитора.

14.4. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Требование гражданского законодательства о надлежащем и своевременном исполнении обязательств подкрепляется нормами об от-

ответственности за их нарушение. Эти нормы предупреждают, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства для должника наступят невыгодные имущественные последствия.

Гражданско-правовую ответственность за нарушение обязательства можно определить как меру принудительного воздействия на виновного нарушителя обязательства, заключающуюся в наступлении для него невыгодных *имущественных последствий*.

Ответственность за нарушение обязательства обладает следующими отличительными чертами:

1) это всегда имущественная ответственность;
2) она обеспечивается принуждением, причем в одних случаях к неисpravному должнику применяются меры принуждения (например, взыскивается неустойка), а в других существует лишь угроза применения таких мер;

3) меры ответственности в основном характеризуются компенсационной (восстановительной) функцией, то есть в первую очередь направлены на возмещение затрат (потерь) потерпевшего. Они выполняют и предупредительную функцию: должник, опасаясь неблагоприятных последствий (ответственности), исполняет обязательство надлежащим образом;

4) ответственность строится на началах юридического равенства;

5) в установлении и применении мер ответственности действует принцип диспозитивности (можно установить неустойку за неисполнение обязательства, повысить размер неустойки, установленной законом, и т.д.);

6) за нарушение обязательства к ответственности привлекаются не только граждане, но и организации (юридические лица), а также Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования;

7) вина субъекта, нарушившего обязательство, предполагается (презюмируется), поэтому бремя доказательства отсутствия вины лежит на нарушителе обязательства.

По общему правилу ответственность наступает при наличии определенных оснований (ст. 401 ГК РФ):

- необходимо, чтобы имел место факт нарушения обязательства, что само по себе является противоправным;

- необходимо, чтобы были убытки;

- необходимо, чтобы именно правонарушение повлекло за собой убытки на стороне кредитора, то есть чтобы существовала причинная связь между нарушением обязательства и наступившим результатом;

- необходимо, чтобы поведение должника было виновным.

Следует иметь в виду, что любое правонарушение наносит определенный вред. Он может быть имущественным (денежное выражение

вреда именуется убытками) и моральным (физические страдания, нравственные переживания, стресс).

Убытки взыскиваются в полном объеме и бывают двух видов:

- 1) **реальный ущерб** – расходы, произведенные кредитором в связи с неисполнением обязательства, утратой или повреждением его имущества;
- 2) **упущенная выгода** – неполученные доходы, которые кредитор получил бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено.

Российское законодательство допускает взыскание морального вреда в случаях, предусмотренных ст. 151 ГК РФ (при грубых нарушениях прав потребителей, при причинении вреда личности гражданина и др.).

Должник отвечает за нарушение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Под *виной* понимается психическое отношение должника к исполнению обязательства в форме умысла или неосторожности. Должник признается невиновным, если докажет, что принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

Однако для обязательств в сфере предпринимательской деятельности правила об ответственности за их нарушение более строгие. Если законодательством или договором не предусмотрено иное, то лицо, нарушившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия и т.д.).

Законодательство устанавливает ответственность за нарушение обязательств независимо от вины и в ряде других случаев (ответственность воздушного транспортного предприятия за гибель пассажиров, ответственность организации, осуществляющей профессиональное хранение, за утрату и повреждение имущества и др.). Ответственность субъектов в указанных случаях распространяется до пределов непреодолимой силы.

Имеются особенности в ответственности, наступающей в случаях *просрочки исполнения обязательств*. Так, должник, допустивший просрочку, помимо возмещения убытков отвечает перед кредитором также за случайно наступившую во время просрочки (то есть независимо от его вины) невозможность исполнения. Кроме того, если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, последний может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков.

вреда именуется убытками) и моральным (физические страдания, нравственные переживания, стресс).

Убытки взыскиваются в полном объеме и бывают двух видов:

- 1) **реальный ущерб** – расходы, произведенные кредитором в связи с неисполнением обязательства, утратой или повреждением его имущества;
- 2) **упущенная выгода** – неполученные доходы, которые кредитор получил бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено.

Российское законодательство допускает взыскание морального вреда в случаях, предусмотренных ст. 151 ГК РФ (при грубых нарушениях прав потребителей, при причинении вреда личности гражданина и др.).

Должник отвечает за нарушение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Под *виной* понимается психическое отношение должника к исполнению обязательства в форме умысла или неосторожности. Должник признается невиновным, если докажет, что принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.

Однако для обязательств в сфере предпринимательской деятельности правила об ответственности за их нарушение более строгие. Если законодательством или договором не предусмотрено иное, то лицо, нарушившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия и т.д.).

Законодательство устанавливает ответственность за нарушение обязательств независимо от вины и в ряде других случаев (ответственность воздушного транспортного предприятия за гибель пассажиров, ответственность организации, осуществляющей профессиональное хранение, за утрату и повреждение имущества и др.). Ответственность субъектов в указанных случаях распространяется до пределов непреодолимой силы.

Имеются особенности в ответственности, наступающей в случаях *просрочки исполнения обязательств*. Так, должник, допустивший просрочку, помимо возмещения убытков отвечает перед кредитором также за случайно наступившую во время просрочки (то есть независимо от его вины) невозможность исполнения. Кроме того, если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, последний может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков.

Глава 15

СДЕЛКИ

Сделка – это действие граждан и юридических лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Признаки сделки:

- юридический факт;
- волевой акт;
- правомерное юридическое действие;
- направленность на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Состав сделки – это 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.

Условия действительности сделок:

- законность содержания (сделка не должна противоречить никаким нормативным актам);
- правоспособность и дееспособность участников;
- соответствие воли волеизъявлению, то есть лицо реально будет стремиться к достижению результата;
- соблюдение формы.

Виды сделок:

1) по количеству участвующих сторон:

- односторонние (для совершения необходимо выражение воли одной стороны),
- двусторонние (для совершения необходимо выражение воли двух сторон),

• многосторонние (для совершения необходимо выражение воли трех и более сторон);

2) по наличию встречного предоставления за исполнение обязанностей:

• безвозмездные (одна сторона обязуется передать что-либо другой стороне без получения за это встречного удовлетворения (дарение),

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

3) по моменту совершения сделки:

• консенсуальные (сделка считается совершенной с момента достижения соглашения между сторонами (поставка, аренда),

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

4) по значению цели:

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

• абстрактные (основание не указывается, цель совершения неясна (вексель).

5) по сроку действия:

• срочные (момент их действия и прекращения не определяется),

• бессрочные (определен момент вступления сделки в действие либо момент ее прекращения).

Форма сделки – это способ выражения воли сторон к совершению сделки: *устный, письменный*.

Устно могут совершаться любые сделки в случае, когда:

1) законом или соглашением не установлена письменная форма;

2) сделки исполняются при самом их совершении (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, а также сделок, для которых несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность);

3) сделка совершается по исполнению письменного договора и имеется соглашение сторон об устной форме исполнения.

В остальных случаях сделки должны заключаться в письменной форме.

Обязательному нотариальному удостоверению подлежат сделки:

1) в случаях, указанных в законе (договоры ренты, купли-продажи недвижимости, находящейся в долевой собственности);

2) если это предусмотрено соглашением сторон.

Квалифицированная письменная форма (надлежащая письменная с государственной регистрацией) необходима для некоторых сделок,

совершаемых с недвижимым имуществом. Такие сделки обретают юридическое значение только после их государственной регистрации в уполномоченном государственном органе.

Несоблюдение простой письменной формы может влечь за собой недействительность сделки в случаях, указанных в законе. В остальных случаях несоблюдение простой письменной формы 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 (ст. 162 ГК РФ).

Несоблюдение нотариальной формы и требований о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность (ничтожность). Если одна из сторон уклоняется от нотариального удостоверения сделки (полностью или частично исполненной другой стороной) или от государственной регистрации сделки, совершенной в надлежащей форме, суд вправе по требованию другой стороны признать сделку действительной или вынести решение о ее регистрации. Уклонявшаяся сторона в этих случаях обязана возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Глава 16

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ДОВЕРЕННОСТЬ: ЗНАЧЕНИЕ, ВИДЫ

Представительство – гражданское правоотношение, в котором одно лицо (представитель) в силу имеющихся у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и иные юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами.

Признаки представительства:

- представитель действует не от своего имени, а от имени представляемого;
- действия представителя в пределах его полномочий считаются действиями представляемого, следовательно, права и обязанности по сделке, заключенной представителем, возникают, минуя его, непосредственно у представляемого;
- представитель действует строго в рамках предоставленных ему полномочий;
- представитель действует от имени представляемого осмысленно и разумно. Следовательно, представителем по общему правилу может быть либо юридическое лицо, либо полностью дееспособный гражданин.

Нельзя осуществлять через представителя:

- сделки, которые по своему характеру могут быть совершены только лично (вступление в брак и др.);
- иные сделки, прямо указанные в законе (например, составление завещания).

Представитель не может:

- совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично;
- представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства).

Виды представительства:

1) законное представительство, возникающее в силу прямого указания закона вне зависимости от воли представляемого. Законными представителями являются, например, родители, усыновители, опекуны;

2) договорное представительство, осуществляемое на основании договора. Оно отличается тем, что всегда требует специального оформления. Объем переданных представителю полномочий определяется представляемым самостоятельно.

Отдельно выделяется коммерческое представительство, под которым понимается представительство лицом, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Коммерческий представитель может одновременно представлять разные стороны в сделке с их согласия.

Доверенность – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность выступает способом оформления отношений представительства.

Помимо доверенности для отдельных видов представительства также требуются иные документы:

- для коммерческого представительства – договор коммерческого представительства;
- для агентирования – агентский договор.

Выдача и принятие доверенности – две односторонние сделки. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Виды доверенностей:

1) разовые доверенности, то есть доверенности на совершение одной конкретной сделки;

2) специальные доверенности – доверенности на совершение юридически значимых действий в определенной области либо на совершение ряда однородных сделок (например, доверенность на представительство интересов в суде);

3) генеральные доверенности – доверенности на совершение с имуществом доверителя всех возможных сделок.

Срок действия определяется лицом, выдавшим доверенность. Если срок не указан, он считается равным 1 году (кроме доверенностей на совершение действий за рубежом – в этом случае такая доверенность действует до отзыва ее доверителем). Доверенность, в которой не указана дата ее выдачи, ничтожна.

Отношения представительства имеют доверительный характер, поэтому по общему правилу представитель обязан *лично* совершать предусмотренные доверенностью действия.

Передача, то есть передача представителем полномочий другому лицу, допускается только тогда, когда представитель уполномочен на это

доверенностью, либо принужден к этому силой для охраны интересов доверителя.

Передоверие теряет силу с прекращением доверенности.

Действие доверенности прекращается:

- * вследствие истечения срока доверенности;
- * вследствие отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- * вследствие отказа лица, которому выдана доверенность;
- * вследствие прекращения юридического лица, от имени которого

или которому выдана доверенность;

вследствие смерти гражданина, который выдал доверенность (или которому выдана доверенность), признания его недееспособным, ограничено дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее.

Глава 17

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОМ ДОГОВОРЕ

17.1. ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ И ВИДЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ

В правовой доктрине договор можно рассматривать с разных позиций, в частности:

как юридический факт (в этом качестве он выступает основанием возникновения, изменения и прекращения правоотношения);

как само правоотношение (договорное правоотношение, возникающее в результате соглашения);

как сделку (договор будет одним из видов сделок и трактуется как двухсторонняя или многосторонняя сделка). Исходя из указанного мы приходим к выводу о том, что термины «сделка» и «договор» соотносятся друг с другом как родовое и видовое понятия;

как форму обязательства (договор представляет собой документ, фиксирующий акт возникновения обязательства по воле всех его участников).

Договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК РФ).

Содержание договора образует совокупность его условий, которые по общему правилу формируются по усмотрению сторон договора (ст. 421 ГК РФ). Условия любого договора делятся на три основные группы:

1) **существенные условия договора** — условия, без согласования которых договор считается не заключенным. В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;

2) **обычные условия договора** — условия, типичные для договора данного вида, предусмотренные законодательством и обязательные

для участников договора. По общему правилу они определяются диспозитивными нормами, и стороны вправе отступить от них;

3) *случайные условия договора* – согласованные сторонами условия, принимаемые в дополнение к обычным условиям и отражающие особенности взаимоотношения сторон, а также специфические требования к предмету договора, порядку его исполнения, ответственности за неисполнение (например, условие о введении неустойки на случай нарушения договора).

Условия договора подчиняются общим принципам и конкретным нормам ГК РФ и других федеральных законов, а также соглашению самих сторон. В частности, в силу *принципа свободы договора* (п. 1 ст. 1, ст. 421 ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора по общему правилу не допускается. Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Поскольку большинство гражданско-правовых договоров являются возмездными, гражданским законодательством закреплена презумпция *возмездности договора*, пока не доказано иное.

Важно заметить, что одновременно закон определяет *правила установления цены договора* (ст. 424 ГК РФ). Исполнение договора оплачивается по цене, устанавливаемой соглашением сторон, при этом в предусмотренных законом случаях должны применяться цены (тарифы, расценки, ставки и т.д.), устанавливаемые или регулируемые государством.

Формы договора:

устная форма договора имеет место, когда законом либо соглашением сторон не установлена иная форма;

простая письменная форма предусматривает, что стороны договора составляют и подписывают единый документ;

нотариальная форма договора обязательна в случаях, прямо указанных в законе, либо когда это предусмотрено соглашением сторон.

Виды гражданско-правовых договоров. Систематизация многочисленных видов гражданско-правовых договоров происходит по различным основаниям. Среди критериев систематизации имеются как традиционные, так и новые. К числу традиционных относятся такие критерии, как число сторон, форма, экономическое содержание договора, момент возникновения договорных прав и обязанностей.

Традиционные виды договоров: *двухсторонние* и *многосторонние*; *устные* и *письменные*; *возмездные* и *безвозмездные*; *консенсуальные* и *реальные*; *договоры в пользу третьего лица*.

Особенности отдельных видов договоров:

смешанный договор содержит элементы различных договоров;

публичный договор указывает на обязанность лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, заключить данный договор с любым лицом (ст. 426 ГК РФ);

договор присоединения предусматривает, что условия определены одной стороной в стандартных формах, другая сторона принимает его путем присоединения (ст. 428 ГК РФ);

предварительный договор содержит указание на обязательство сторон заключить в будущем основной договор на определенных условиях;

рамочный договор (договор с открытыми условиями) определяет общие условия обязательственных правоотношений сторон, которые затем могут быть конкретизированы и уточнены в конкретных договорах (ст. 429.1 ГК РФ);

опционный договор предусматривает, что одна сторона приобретает право потребовать в установленный срок от другой стороны свершение предусмотренных действий (ст. 429.3 ГК РФ);

авоантеский договор — договор с исполнением по требованию периодических платежей или иного предоставления за право требовать предоставления обусловленного договором исполнения (ст. 429.4 ГК РФ).

17.2. ЗАКЛЮЧЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРОВ

Заключение договора — это порождение взаимных прав и обязанностей сторон. Заключение договора означает, что стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора.

Порядок заключения договоров:

- 1) общий порядок заключения договоров;
- 2) заключение договора в обязательном порядке, то есть сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, которое для нее обязательно, может быть к этому принуждена;
- 3) заключение договора на торгах.

Договор заключается посредством направления оферты одной из сторон и ее акцепта другой стороной.

Оферта — это адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение заключить договор. Оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. Оферта публичная — это содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в оферте условиях с любым, кто отзовется на данную оферту.

Акцент — это ответ лица, которому была адресована оферта, о ее полном и безоговорочном принятии.

Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, такая оферта считается неполученной. По общему правилу оферта считается безотзывной, то есть полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцента. Иное может быть оговорено в самой оферте либо вытекать из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Молчание не является акцентом, если иное не вытекает из закона, обычаев или из прежних деловых отношений сторон.

Выполнение лицом в установленный срок в оферте условий договора считается ее акцентом, если иное не предусмотрено законом или не указано в оферте.

Если извещение об отзыве акцента поступило лицу, направившему оферту, ранее акцента или одновременно с ним, такой акцент считается неполученным. Когда своевременно направленное извещение об акценте получено с опозданием, он не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцента с опозданием.

Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцента, полученного с опозданием, такой договор считается заключенным. Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, признается отказом от акцента, и в то же время является новой офертой.

Договор вступает в силу с момента его заключения, действует до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства. Окончание срока действия договора не влечет прекращения договорных обязательств, кроме случаев прямого указания на это в законе или в договоре.

Местом заключения договора может быть признано место жительства гражданина, место нахождения юридического лица, и иное место заключения договора, не противоречащее законодательству и иным правовым актам.

Моментом заключения договора признается момент получения лицом, направившим оферту, ее акцента, либо момент передачи соответствующего имущества по договору, либо момент государственной регистрации договора, если иное не установлено законом.

Сущность заключения договора на торгах (ст. 447–449 ГК РФ) состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшем торги (аукцион или конкурс).

Данным способом может быть заключен любой договор, если иное не вытекает из его существа. Некоторые же договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов, например приватизация государственного и муниципального имущества может осуществляться путем его продажи на аукционе или коммерческом конкурсе.

Основания изменения и расторжения договоров:

- * по закону;
- * по соглашению сторон;
- * по решению суда;
- * при существенном нарушении договора;
- * при существенном изменении обстоятельств;
- * в иных случаях, предусмотренных законодательством или договором.

Существенным признается нарушение договора, которое влечет для другой стороны такой ущерб, при котором она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении данного договора.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда обстоятельства измениться настолько, что, если бы стороны договора могли бы знать ранее об этом (предвидеть данное изменение обстоятельств), договор вообще не был бы заключен или был бы заключен на значительно отличающихся (других) условиях.

Соглашение об изменении и расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора, обычаев.

Закон также устанавливает претензионный порядок разрешения вопроса об изменении или расторжении договора. Он заключается в том, что до обращения в суд, заинтересованная сторона должна направить другой стороне по договору свои предложения об изменении его условий или расторжении договора (п. 2 ст. 452 ГК РФ).

РАЗДЕЛ VI

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В СОБСТВЕННОСТЬ

Глава 18

ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ, РАЗНОВИДНОСТИ И СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ ДОГОВОРА КУПЛИ-ПРОДАЖИ

Согласно части 1 ст. 454 ГК РФ по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

По юридической природе договор купли-продажи является консенсуальным (считается заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям), взаимным (как продавец, так и покупатель имеют права и несут обязанности, предусмотренные законом и договором), возмездным (договором, по которому одна сторона (продавец) должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей от другой стороны (покупателя)).

Основным источником правового регулирования договора купли-продажи является глава 30 ГК РФ. К отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) общие положения о купле-продаже (§ 1 главы 30 ГК) применяются, если иное не предусмотрено правилами ГК РФ об этих видах договоров (п. 5 ст. 454 ГК).

Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель. В качестве продавца могут выступать физические, юридические лица, а также публично-правовые образования. Продавцом по договору купли-продажи может быть как собственник вещи (ст. 212 ГК РФ), так и лицо, не являющееся собственником, но обладающее правом распоряжения

вещью, товаром (правом хозяйственного ведения, правом оперативного управления). Покупателем по договору купли-продажи выступает лицо, признаваемое субъектом гражданских прав и обязанностей.

Выделяют следующие существенные условия договора купли-продажи: предмет договора, цена договора, срок договора, форма договора.

В состав предмета договора купли-продажи входят вещи, товар, имущественные права, ценные бумаги и т.д. Товаром могут выступать как движимые, так и недвижимые вещи, которые определены родовыми признаками, потребляемые и непотребляемые, делимые и неделимые (в том числе сложные вещи). Не могут быть предметом договора купли-продажи деньги за исключением иностранной валюты.

Вещи, как правило, на момент продажи принадлежат продавцу и после заключения договора купли-продажи переходят на праве собственности покупателю. Возможно заключение договора купли-продажи еще не приобретенных продавцом вещей. Вещи, которые являются предметом договора купли-продажи, должны быть разрешены к продаже, реализация изъятых из оборота вещей запрещена. Продажа вещей, ограниченных в обороте, возможна только в том случае, если не нарушает специальный правовой режим.

Цена договора. Ст. 486 ГК РФ закреплено, что покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено гражданским законодательством, другим законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства. Если договором купли-продажи не предусмотрена рассрочка оплаты товара, покупатель обязан уплатить продавцу цену переданного товара полностью.

Если покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с договором купли-продажи товар, продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо – существующей в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства.

Качество товара. Качество товара должно соответствовать договору купли-продажи. Оно может быть определено образцом и (или) описанием. Обязательные требования к качеству могут быть предусмотрены законом. Соглашением сторон могут быть установлены повышенные требования к качеству.

Гарантия качества представлена законной и договорной. По законной гарантии качества товар должен быть в пределах разумного срока пригоден для целей, для которых такие товары обычно используются.

Качество определяется на момент передачи товара, если договором не определено иное. При договорной продавец предоставляет гарантию качества в течение определенного договором времени. Гарантийный срок – это срок, в течение которого продавец гарантирует пригодность использования товара для целей, установленных договором. Данный срок начинает течь с момента передачи товара. Он может быть продлен, если товар не может быть использован вследствие обнаруженных недостатков при условии оповещения об этом продавца.

Комплектность товара – это определенный набор товаров. Обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров одновременно, если иное не вытекает из договора или из существа обязательства.

К отдельным видам договора купли-продажи относятся розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия.

Форма договора. Договор купли-продажи может быть заключен в устной и письменной форме.

Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи (ст. 457 ГК РФ). В соответствии со ст. 458 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент:

- 1) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;
- 2) предоставление товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара.

Глава 19

ДОГОВОР ПОСТАВКИ: ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ

Договором поставки признается договор купли-продажи, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК РФ).

Юридическая природа договора поставки:

- двусторонний договор;
- консенсуальный договор;
- возмездный договор;
- sinalлагматический договор.

Квалифицирующие признаки договора поставки:

- особый субъектный состав (в качестве поставщика и покупателя, как правило, может выступать только индивидуальный предприниматель или коммерческая организация; некоммерческие организации могут выступать в качестве таковых, только если такого рода деятельность разрешена их учредителями и осуществляется в рамках их целевой правоспособности);

- предмет договора — товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием;

- преобладающее значение имеют не разовые сделки по передаче товаров, а долгосрочные договорные связи между поставщиками и покупателями.

Сторонами договора поставки являются:

- поставщик (продавец) (лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью);
- покупатель.

Содержание договора поставки как соглашения (сделки) составляет совокупность согласованных его сторонами условий, в которых закре-

вляются права и обязанности контрагентов, составляющие содержание договорного обязательства.

К числу *существенных условий* договора поставки относятся:

- 1) предмет договора;
- 2) срок осуществления поставки.

Предмет договора поставки считается установленным, если его содержание позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК РФ).

Срок осуществления поставки, то есть срок исполнения поставщиком обязанности передать товар покупателю, определяется в пределах общего срока действия договора и может быть определен календарной датой или периодом времени.

Зачастую договор предполагает не одnorазовую передачу товара, а регулярную поставку товара партиями. При этом общее количество товара делится на определенные части и контрагенты согласовывают сроки поставки отдельных партий (периоды поставки). Так, могут быть квартальные, месячные, декадные и иные периоды поставки.

Цена товара устанавливается свободно, по усмотрению сторон. В предусмотренных правовыми актами случаях в отношении отдельных видов товара применяются цены, устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

В соответствии с общим правилом, если в договоре нет прямого указания на цену и она не может быть определена из условий договора, оплата должна производиться по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Форма договора поставки. ГК РФ не содержит специальных указаний относительно формы рассматриваемого договора, поэтому для ее определения необходимо руководствоваться общими правилами о форме гражданско-правовых сделок (главы 9, 28 ГК РФ).

Согласно ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. В соответствии со ст. 161 ГК РФ форма договора поставки должна быть преимущественно письменной.

Исполнение договора поставки. Поставка должна осуществляться путем отгрузки (передачи) товаров покупателю по договору или лицу, указанному в нем в качестве получателя (третьего лица). Если договором предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров конкретным получателям (отгрузочные разрядки), отгрузка товаров должна производиться поставщиком тем получателям, которые указаны в отгрузочной разрядке. Содержание отгрузочной разна-

рядки и сроки ее направления покупателем поставщику определяются договором (ст. 509 ГК РФ).

При наличии в договоре условия о поставке товаров по отгрузочным разрядкам покупателя обязанности поставщика следует рассматривать как выполняемые в порядке встречного исполнения (ст. 328 ГК РФ). Непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо приостановить отгрузку товаров.

Неисполнение поставщиком обязанности по поставке товаров покупателю либо просрочка в исполнении этой обязанности влечет применение ответственности в форме *возмещения убытков или взыскания неустойки* (если таковая предусмотрена законом или договором).

Покупатель, как это предусмотрено общими положениями о купле-продаже (ст. 486 ГК РФ), обязан оплатить полученные товары в срок, предусмотренный договором поставки, а при его отсутствии – непосредственно до или после получения товаров. Оплата товаров должна производиться с соблюдением порядка и формы безналичных расчетов, предусмотренных договором, а если они не определены, то расчеты должны осуществляться платежными поручениями (п. 1 ст. 516 ГК РФ).

Одним из последствий неисполнения либо ненадлежащего исполнения договора поставки при определенных условиях может служить реализация соответственно поставщиком или покупателем прав на односторонний отказ от исполнения договора. Это допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон. К числу таких нарушений ст. 523 ГК РФ относит:

- * со стороны поставщика – неоднократное нарушение сроков поставки товаров или поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;
- * со стороны покупателя – неоднократное нарушение сроков оплаты товаров или неоднократная невыборка товаров.

При наличии указанных нарушений соответствующая сторона (поставщик или покупатель) получает право требовать возмещения убытков, причиненных расторжением или изменением договора (п. 5 ст. 453 ГК РФ).

При этом в соответствии со ст. 524 ГК РФ, если в разумный срок после расторжения договора вследствие нарушения обязательства контрагентом добросовестная сторона приобретет товары у другого продавца по более высокой цене (покупатель) либо продаст товары по более низкой цене (поставщик), чем было предусмотрено договором, она вправе

потребовать от контрагента, нарушившего обязательства, возмещения убытков в виде разницы между ценой договора и ценой по совершенной взамен него сделке (конкретные убытки).

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (п. 1 ст. 525 ГК РФ).

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

Государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Для государственного или муниципального заказчика, разместившего заказ, заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, если иное не установлено законом. Для поставщика является обязательным заключение контракта, если речь идет о возмещении убытков.

Глава 20

ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ НЕДВИЖИМОСТИ

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (п. 1 ст. 549 ГК РФ).

По своей *юридической природе* договор продажи недвижимости:

- консенсуальный (порождающий гражданские права и обязанности с момента достижения сторонами соглашения; последующая передача вещи или совершение иных действий осуществляется уже с целью их исполнения);

- возмездный;

- двусторонний (порождающий обязательства у обеих сторон);

- синалагматический (взаимно обязывающий, каждое из двух встречных обязательств является условием для другого, опосредующий обмен встречными обязательствами-предоставлениями).

Объектами купли-продажи могут быть только недвижимые вещи, в отношении которых осуществлен государственный кадастровый учет.

К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба для их назначения невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

К недвижимым вещам также относятся подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество (например, жилые помещения, машино-места и пр.).

Продавец при заключении договора купли-продажи обязан предоставить покупателю имеющуюся у него информацию об обремененных недвижимости и ограничениях ее использования.

Сторонами договора купли-продажи недвижимости могут быть физические и юридические лица, Российская Федерация, субъекты Федерации и муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Существенными условиями договора купли-продажи недвижимости являются:

- предмет договора;
- цена договора.

Предметом договора является земельный участок, здание, сооружение, квартира или другое недвижимое имущество.

По договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

Цена договора обязательно должна быть предусмотрена сторонами. При отсутствии в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор о ее продаже считается незаключенным.

Если иное не предусмотрено законом или договором продажи недвижимости, установленная в нем цена здания, сооружения или другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее.

Если цена недвижимости в договоре продажи недвижимости установлена на единицу ее площади или иного показателя ее размера, общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества.

Договор продажи недвижимости заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. В установленных законом случаях договор требует нотариального удостоверения. Несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность.

Переход права собственности на недвижимость по договору продажи недвижимости к покупателю подлежит государственной регистрации.

Передача недвижимости продавцом и принятие ее покупателем осуществляются по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче.

Если иное не предусмотрено законом или договором, обязательство продавца передать недвижимость покупателю считается исполненным после вручения этого имущества покупателю и подписания сторонами соответствующего документа о передаче.

Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимости на условиях, предусмотренных договором, считается отказом соответственно продавца от исполнения обязанности пере-

дать имущество, а покупателя — от исполнения обязанности принять имущество.

Продажа жилых помещений имеет свои особенности:

1) существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением;

2) договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Глава 21

ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ ПРЕДПРИЯТИЯ

По договору *продажи предприятия* продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК РФ).

Исходя из того, что предприятие представляет собой единый имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, продажа предприятия означает передачу земельных участков, зданий, сооружений, оборудования, имущественных и неимущественных прав и обязанностей продавца (ст. 132 ГК РФ).

В роли *продавца предприятия* по общему правилу могут выступать: гражданин-предприниматель; юридическое лицо, которым предприятие принадлежит на праве собственности; уполномоченный государственный орган (при продаже имущественного комплекса, принадлежащего унитарному государственному или муниципальному предприятию на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления), выступающий от имени соответствующего публичного образования как собственника продаваемого имущества.

Покупателями предприятия могут быть: граждане-предприниматели; юридические лица; государство; муниципальные образования.

Определяя *предмет договора продажи предприятия*, необходимо исключать из имущественного комплекса те права и обязанности, которые продавец не вправе передавать другим лицам (например, лицензии на занятие соответствующей деятельностью).

Особенность данного договора, отличающая его от договора продажи недвижимости, заключается в том, что продажа предприятия сопровождается, с одной стороны, уступкой прав требований продавца покупателю, а с другой – переводом на него долгов, что требует согласия кредиторов.

Уведомление кредиторов по обязательствам, включенным в состав предприятия, должно быть совершено в письменной форме до передачи

предприятия продавцом покупателю. Ответ кредитора также должен быть дан в письменной форме (п. 2 ст. 391, п. 1 ст. 389 ГК).

Передача предприятия осуществляется по передаточному акту, в котором указываются данные о составе предприятия, об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, о выявленных недостатках переданного имущества, а также перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты (п. 1 ст. 563 ГК РФ). Предприятие считается переданным со дня подписания передаточного акта обеими сторонами.

Если иное не предусмотрено договором продажи предприятия, право собственности на предприятие переходит к покупателю и подлежит государственной регистрации непосредственно после передачи предприятия покупателю (ст. 564 ГК РФ).

Глава 22

ДОГОВОР ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ

Договор энергоснабжения – это соглашение сторон, по которому 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.

Для заключения данного договора у абонента должна быть установлена отвечающее установленным техническим требованиям энергопринимающее устройство, присоединенное к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребления энергии.

Предметом данного договора является энергия, в том числе электричество, газ, вода и др.

Сторонами по договору выступают энергоснабжающая организация – юридическое лицо и абонент, которым может быть как гражданином, так и юридическим лицом.

Если 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 и может быть изменен или расторгнут.

Договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Если же договор заключается с организацией, то его необходимо заключить в письменной форме, закрепив в нем все необходимые условия поставки.

При данном договоре на *энергоснабжающую* организацию возлагаются следующие обязанности.

1. Энергия должна подаваться в должном количестве и с соблюдением должного режима. Согласно закону энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной абоненту и использованной им энергии определяется в соответствии с данными учета о ее фактическом потреблении. Если абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе использовать энергию в необходимом ему количестве.

2. Энергоснабжающая организация должна подавать энергию определенного качества. Качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными обязательными правилами или предусмотренным договором энергоснабжения. В случае нарушения энергоснабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, абонент вправе отказаться от оплаты такой энергии.

На *абонента* в договоре энергоснабжения также возлагается ряд обязанностей:

1) содержание и эксплуатация сетей, приборов и оборудования. Абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, о пожарах, неисправностях приборов учета энергии и об иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией. Если абонентом по договору энергоснабжения является гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами;

2) оплата энергии. Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Расторжение договора энергоснабжения. Если абонентом по договору энергоснабжения является гражданин, использующий энергию для бытового потребления, он вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии уведомления об этом энергоснабжающей организации и полной оплаты использованной энергии. Если абонентом по договору энергоснабжения является юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, за исключением случаев, когда неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан.

Прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом — юридическим лицом, но с соответствующим его предупреждением допускается в установленном законом или иными правовыми актами порядке в случае нарушения указанным абонентом обязательств по оплате энергии.

Глава 23

ДОГОВОР КОНТРАКТАЦИИ

По *договору контрактации* производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (ст. 535 ГК РФ).

К отношениям по договору контрактации, не урегулированным правилами специальных норм, применяются правила о договоре поставки (ст. 506–524 ГК РФ) и о поставке товаров для государственных нужд (ст. 525–534 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: взаимный, консенсуальный, возмездный.

Стороны договора:

- продавец – производитель сельскохозяйственной продукции;
- покупатель – заготовитель.

Предмет договора контрактации – продукция сельскохозяйственного производства, выращенная или произведенная (растениеводства, животноводства, звероводства, в том числе пушного и т.д.), которая характеризуется мерой, весом и количеством.

Цена не является существенным условием договора контрактации, ее определение производится по общим правилам, которые предусмотрены для купли-продажи. **Срок договора** – существенное условие, отсутствие которого влечет незаключенность договора.

Договор контрактации заключается в письменной форме и содержит указание на наименование, качество, ассортимент, цену продукции, порядок, условия доставки, пункты и сроки сдачи-приемки продукции;

Обязанности заготовителя:

- 1) принятие сельскохозяйственной продукции у производителя по месту ее нахождения и обеспечение ее вывоза;
- 2) возвращение производителю по его требованию отходов от переработки сельскохозяйственной продукции с оплатой по цене, определенной договором (такая обязанность может и не предусматриваться договором).

Обязанностью производителя является передача заготовителю выращенной (произведенной) сельскохозяйственной продукции в количестве и ассортименте, предусмотренным договором контрактации.

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

Производитель, доказавший отсутствие своей вины в неисполнении или ненадлежащем исполнении договора, освобождается от ответственности.

Ответственность заготовителя наступает на общих для предпринимателей основаниях – строится на началах риска.

Ответственность устанавливается в виде неустойки, пени, штрафа, возмещения убытков.

Глава 24

ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

По *договору дарения* одна сторона (даритель) безвозмездно передаст или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность, имущественное право (требование) к себе или третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить одаряемого от имущественной ответственности (п. 1 ст. 572 ГК РФ).

Юридическая характеристика: двусторонний, безвозмездный, реальный или консенсуальный (подразумевающий обещание подарить в будущем) договор.

Предмет договора дарения – следующие юридические действия: прощение долга; перевод долга; принятие на себя исполнения обязательства. В качестве предмета данного договора могут также выступать различные имущественные права, которые имеют двойкий характер: либо обязательственный (права требования к какому-либо лицу), либо вещный.

Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный вид вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно.

Стороны договора: даритель и одаряемый (граждане, юридические лица и государство).

Форма договора зависит от предмета, субъектов и цены. Договор дарения недвижимого имущества заключается в письменной форме и подлежит обязательной регистрации. Обязательная письменная форма требуется в следующих случаях:

- 1) если дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает 3 тыс. руб.;
 - 2) если договор содержит обещание дарения в будущем;
- Все другие договоры дарения могут заключаться в устной форме. Закон запрещает дарение на случай смерти (наследование).

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара односторонне расторгнуть договор и отказаться от принятия дара. Если договор дарения был заключен в письменной форме, даритель вправе требовать

от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар.

Запрещается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 3 тыс. руб.:

1) от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законных представителей;

2) работникам образовательных, медицинских организаций, организаций, оказывающих социальные услуги, и аналогичных организаций, в том числе организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан;

3) лицами, замещающими государственные должности РФ, государственные должности субъектов РФ, муниципальные должности, государственным служащим, муниципальным служащим, служащим Банка России в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей;

4) в отношениях между коммерческими организациями.

Даритель вправе отказаться от исполнения договора дарения в случае:

1) изменения его имущественного, семейного положения, состояния здоровья после заключения договора настолько, что его исполнение приведет к существенному снижению уровня его жизни;

2) при умышленном преступлении против жизни, здоровья дарителя, членов его семьи, близких родственников.

В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты.

В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение, если он переживет одаряемого.

Пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям и другим учреждениям культуры, общественным и религиозным организациям, а также государству и другим субъектам гражданского права.

На принятие пожертвования не требуется чье-либо разрешения или согласия.

Пожертвование имущества гражданину должно быть обусловлено со стороны жертвователя использованием этого имущества по определенному назначению, а в отношении юридических лиц пожертвование может быть обусловлено этим. При отсутствии такого условия пожертвование имущества гражданину считается обычным дарением, а в остальных случаях пожертвованное имущество используется одаряемым в соответствии с назначением имущества.

Юридическое лицо, принимающее пожертвование, для использования которого установлено определенное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по использованию пожертвованного имущества.

Если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится вследствие изменившихся обстоятельств невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица — жертвователя по решению суда.

Использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением или изменение этого назначения с нарушением правил дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования.

Глава 25

ДОГОВОР УЧАСТИЯ В ДОЛЕВОМ СТРОИТЕЛЬСТВЕ МНОГОКВАРТИРНЫХ ДОМОВ И ИНЫХ ОБЪЕКТОВ НЕДВИЖИМОСТИ

По договору участия в долевом строительстве одна сторона (застройщик) обязуется в предусмотренный договором срок своими силами и (или) с привлечением других лиц построить (создать) многоквартирный дом и (или) иной объект недвижимости и после получения разрешения на ввод в эксплуатацию этих объектов передать соответствующий объект долевого строительства участнику долевого строительства, а другая сторона (участник долевого строительства) обязуется уплатить обусловленную договором цену и принять объект долевого строительства при наличии разрешения на ввод в эксплуатацию многоквартирного дома и (или) иного объекта недвижимости.

Договор не регулируется ГК РФ, но он широко распространен на практике. Данные отношения регулируются Федеральным законом от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ».

Правовая природа договора — двухсторонний, возмездный, консенсуальный договор.

Особенности договора:

1) особый субъектный состав: субъектом с одной стороны является застройщик (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, имеющий в собственности или на праве аренды, земельный участок и привлекающий денежные средства участников долевого строительства для создания на этом участке многоквартирных домов и иных объектов недвижимости; другой стороной являются участники долевого строительства (участниками могут быть любые субъекты);

2) *множественность лиц в отношении участников:* с каждым дольщиком заключается отдельный договор;

3) *цель договора* — привлечение застройщиком денежных средств для строительства;

4) *предмет договора*: по данному договору застройщик обязан обеспечить строительство и передать каждому дольщику конкретное жилое или нежилое помещение, а дольщик обязуется принять и оплатить;

5) *ограничение сферы действия договора*: данный договор может заключаться только в отношении строительства многоквартирных домов, имеющих в своем составе жилые и нежилые помещения;

6) *наличие дополнительных мер защиты прав и интересов дольщика*: дольщик приобретает право залога на земельный участок и на объект недвижимости в силу прямого указания закона; к данным отношениям применяется Закон РФ «О защите прав потребителей» в том случае, когда дольщиком выступает гражданин-потребитель.

Особенностью данного договора также является наличие предварительных обязанностей застройщика, которое является обязательным условием заключения договора долевого участия, в частности:

- 1) оформление прав на землю (государственная регистрация);
- 2) получение разрешения на строительство;
- 3) публикация проектной декларации.

Застройщик обязан передать помещение дольщику только после получения разрешения на ввод в эксплуатацию дома.

Форма договора письменная, первый договор о долевом участии застройщик может заключить не ранее 14 дней после публикации в средствах массовой информации проектной документации.

Существенные условия договора:

- * объект строительства (место расположения, земельный участок, этажность, площадь и т.д.);
- * сроки передачи дольщику помещения;
- * цена и сроки оплаты;
- * гарантийный срок, который должен быть не менее 5 лет со дня передачи объекта.

Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента государственной регистрации. Государственная регистрация с первым дольщиком осуществляется на основании совместного заявления застройщика и дольщика, застройщик обязан предоставить всю документацию. Остальные договоры регистрируются на основании заявления одной стороны – дольщика, и эти договоры вносятся в единую папку по застройке.

К документам для государственной регистрации необходимо приложить документы на землю, разрешение на строительство, проектную декларацию, план объекта с указанием его места нахождения, количества жилых и не жилых помещений и планируемую площадь каждого из них.

Содержание договора включает в себя права и обязанности его участников. Обязанности застройщика:

1) обязанность построить и передать объект в целом (ввести в эксплуатацию) – это общая обязанность, которая связана со строительством дома;

2) конкретные обязанности перед каждым дольщиком, которые связаны с передачей объекта (ввести дом в эксплуатацию, письменно уведомить всех дольщиков об окончании строительства и вводе в эксплуатацию и в течение 2 месяцев с момента ввода в эксплуатацию передать помещения дольщикам).

На застройщика по договору возлагается риск случайной гибели или повреждение объекта до его передачи дольщику. Риск может быть покрыт страхованием.

Обязанности дольщика – оплатить и принять объект в установленные сроки.

Глава 26

ДОГОВОР МЕНЫ

По *договору мены* каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 567 ГК РФ).

К договору мены применяются правила о купле-продаже, если это не противоречит существу мены. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен.

Юридическая характеристика договора: консенсуальный, взаимный, возмездный.

Предмет договора – любые вещи, кроме изъятых из оборота или ограниченных в обороте. Объекты, изъятые из оборота, – это прямо указанные в законе объекты, нахождение которых в обороте не допускается; ограниченными в обороте признаются объекты, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается лишь по специальному разрешению.

Сторонами договора могут выступать граждане и юридические лица.

На каждую сторону накладываются обязанности продавца по передаче товара, предусмотренного договором мены, свободного от прав третьих лиц, в соответствии документами, в определенный по договору срок по его передаче, в определенном количестве, соответствующего качества и т.д.

Обязанности покупателя: принять передаваемый товар (за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора), оплатить товар путем передачи другого встречного товара.

Цена договора – стоимость каждого из встречных товаров. По общему правилу обмениваемые товары предполагаются равноценными. Если стороны признают обмен неравнозначным, производится уплата разницы в ценах. Срок договора определяется по соглашению сторон.

Договор мены, исполняемый в момент совершения, а также сделки между гражданами на сумму менее 10 минимальных размеров оплаты

труда (МРОТ) могут заключаться в устной форме. Все остальные договора мены должны облекаться в письменную форму.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Договор в письменной форме может быть заключен не только путем составления одного документа, подписанного сторонами, но и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Если законом или договором мены не предусмотрено иное, право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами.

Глава 27

РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

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 ренты в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме. Таким образом, сторонами в договоре ренты выступают получатель ренты и плательщик ренты, причем какие-либо дополнительные требования к сторонам не предъявляются.

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.

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

Предметом договора ренты является то имущество, которое отчуждается для получения ренты. Имущество, которое отчуждается под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно.

Если договором ренты предусматривается передача имущества за плату, к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже, а если такое имущество передается бесплатно, правила о договоре дарения применяются постольку, поскольку иное не установлено правилами ГК РФ.

Постоянная рента. Получателями постоянной ренты могут быть только граждане, а также некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности. Права получателя ренты по договору постоянной ренты могут передаваться лицам путем уступки требования и переходить по наследству либо в порядке право-

преимущества при реорганизации юридических лиц, если иное не предусмотрено законом или договором.

Постоянная рента выплачивается в деньгах в размере, устанавливаемом договором. Договором постоянной ренты может быть предусмотрена выплата ренты путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, соответствующих по стоимости денежной сумме ренты.

Если иное не предусмотрено договором постоянной ренты, размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению установленного законом МРОТ. Если иное не предусмотрено договором постоянной ренты, постоянная рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала.

Плательщик постоянной ренты вправе отказаться от дальнейшей выплаты ренты путем ее выкупа. Такой отказ действителен при условии, что он заявлен плательщиком ренты в письменной форме не позднее, чем за 3 месяца до прекращения выплаты ренты, или за более длительный срок, предусмотренный договором постоянной ренты.

Пожизненная рента. Пожизненная рента может быть установлена на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты, либо на период жизни другого указанного им гражданина. Допускается установление пожизненной ренты в пользу нескольких граждан, доли которых в праве на получение ренты считаются равными, если иное не предусмотрено договором пожизненной ренты.

В случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается.

Договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту заключения договора, ничтожен.

Пожизненная рента определяется в договоре как денежная сумма, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение его жизни. Размер пожизненной ренты, определяемый в договоре, в расчете на месяц должен быть не менее МРОТ, установленного законом, а в случаях, когда речь идет о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, по договору пожизненного содержания, ее размер подлежит увеличению. Если иное не предусмотрено договором пожизненной ренты, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца.

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты — гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика

ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц).

Пожизненное содержание с иждивением. Обязанность плательщика ренты по предоставлению содержания с иждивением может включать обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина, то и уход за ним. Договором пожизненного содержания с иждивением может быть также предусмотрена оплата плательщиком ренты ритуальных услуг.

В договоре пожизненного содержания с иждивением должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением. При этом стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее 2 МРОТ, установленных законом.

При разрешении спора между сторонами об объеме содержания, которое предоставляется или должно предоставляться гражданину, суд должен руководствоваться принципами добросовестности и разумности.

Договором пожизненного содержания, с иждивением может быть предусмотрена возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах.

РАЗДЕЛ VII

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В ПОЛЬЗОВАНИЕ

Глава 28

ДОГОВОР АРЕНДЫ: ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Предметом договора аренды могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, то независимо от срока, должен быть заключен *в письменной форме*. Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Законом допускается досрочное расторжение договора аренды, причем это право предоставлено как арендатору, так и арендодателю. По требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более 2 раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитального ремонта имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя, например при существенном нарушении договора другой стороной. Арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок.

Глава 29

АРЕНДА ЗДАНИЙ И СООРУЖЕНИЙ, АРЕНДА ПРЕДПРИЯТИЙ

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК РФ).

Предмет договора является существенным условием и предусматривает передачу зданий и сооружений. По данному договору одновременно передаются права на земельный участок, необходимый для использования здания или сооружения, либо его часть. Если земельный участок не принадлежит арендодателю на праве собственности, аренда зданий и сооружений допускается без согласия собственника земельного участка, если это не противоречит условиям пользования этим участком, установленным законом или договором с его собственником.

Существенным условием договора является также цена договора — арендная плата, размер которой должен быть предусмотрен договором. Она включает также плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено.

Согласно п. 1 ст. 654 ГК РФ, если условие о размере арендной платы в письменной форме не согласовано, договор считается незаключенным. Арендная плата устанавливается в виде определенной суммы за единицу площади объекта недвижимости.

Площадь объекта недвижимости, указанная в документах (технической инвентаризации, кадастровом паспорте), может не совпадать с фактической площадью объекта недвижимости в силу ошибок, возникающих при замерах, поэтому законодателем в п. 3 ст. 654 ГК РФ установлено правило, согласно которому, если арендная плата устанавливается за единицу площади, она определяется исходя из фактического размера переданного арендатору здания или сооружения.

Форма договора письменная, договор оформляется путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение данной формы влечет недействительность договора. Если договор заключен на срок не менее года, он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Передача здания или сооружения и принятие его арендатором осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче, подписываемому сторонами.

Уклонение одной из сторон от подписания акта или иного документа о передаче недвижимости рассматривается как отказ арендодателя от исполнения обязанностей по передаче имущества, а арендатора – как отказ от принятия имущества.

Подписание акта приема-передачи имеет важное правовое значение, потому что это означает, что арендатор исполнил свою обязанность по передаче арендодателю имущества и прекратилась обязанность по уплате арендных платежей.

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное пользование и владение предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Существенные условия:

- предмет договора;
- цена договора.

Предмет договора – предприятие как единый имущественный комплекс, относящийся к недвижимому имуществу и включающий основные и оборотные средства, права пользования природными ресурсами, исключая права, а также права требования и долги. Состав и стоимость предприятия определяются на основе инвентаризации, аудиторского заключения о его стоимости, баланса, отражающего активы и пассивы предприятия, а также перечня обязательств, в частности долгов.

Цена договора – арендная плата.

Договор заключается в *письменной форме* путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы влечет его недействительность. Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Обязанности арендодателя:

1) предоставить имущество арендатору в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества, путем составления передаточного акта;

2) возместить арендатору стоимость произведенных неотделимых улучшений арендного имущества независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения, если иное не предусмотрено договором.

Арендодатель может быть освобожден судом от такой обязанности, если докажет, что издержки на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно повышению

его качества и улучшения эксплуатационных свойств или что при осуществлении таких улучшений нарушены принципы добросовестности и разумности.

Обязанности арендатора:

1) в течение всего срока действия договора поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, в том числе производить его текущий и капитальный ремонт;

2) нести расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия, если договор не предусматривает иное;

3) при прекращении договора возвратить арендованный имущественный комплекс в том же состоянии, в каком оно было получено, по передаточному акту.

Если это не влечет уменьшения стоимости предприятия, арендатор может без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование и взаймы материальные ценности, сдавать их в субаренду, если иное не предусмотрено договором. Данное правило не применяется в отношении земли и природных ресурсов.

Глава 30

ФИНАНСОВАЯ АРЕНДА (ЛИЗИНГ)

В соответствии с Федеральным законом от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» (далее – Закон «О лизинге») лизинг – это вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его на основании договора лизинга физическим или юридическим лицам за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях, обусловленных договором, с правом выкупа имущества лизингополучателем. Лизинговая деятельность зависит от государственной политики в области инвестиций, в частности от налоговых и амортизационных льгот.

Таким образом, под лизинговой сделкой понимают совокупность договоров, необходимых для реализации договора лизинга между лизингодателем (арендодателем), лизингополучателем (арендатором) и продавцом (поставщиком) предмета лизинга. Лизинговые отношения могут быть оформлены трехсторонней сделкой с участием лизингодателя, лизингополучателя и продавца.

Согласно ст. 665 ГК РФ по договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. В данном случае арендодатель не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца. Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем.

Юридическая характеристика договора: двусторонний, взаимный, консенсуальный, возмездный, срочный.

Сторонами договора финансовой аренды (лизинга) являются лизингодатель (арендодатель), лизингополучатель (арендатор) и продавец (поставщик).

Лизингодатель (арендодатель) – это физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных или собственных денежных средств приобретает в ходе реализации лизинговой сделки в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга.

Будучи видом инвестиционной деятельности, лизинговая деятельность имеет целью получение дохода. Исключительной она не является, поэтому ею вправе заниматься лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность и имеющие соответствующую лицензию. Исходя из сказанного лизингодателями могут быть коммерческие организации, кроме имеющих специальную правоспособность, если законом лизинговая деятельность последних не предусмотрена как допустимая, а также граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

Лизингополучатель (арендатор) – это физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и пользование. Лизингополучатель владеет и пользуется предметом лизинга в предпринимательских целях. В роли лизингополучателя помимо лиц, которые могут быть лизингодателями, вправе выступать некоммерческие организации, так как они вправе осуществлять коммерческую деятельность, если она служит достижению целей, ради которых организации созданы, и соответствует этим целям.

Продавец (поставщик) – это физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает ему в обусловленный срок производимое (закупаемое) им имущество, являющееся предметом лизинга. Продавец (поставщик) обязан передать предмет лизинга лизингодателю или лизингополучателю в соответствии с условиями договора купли-продажи.

Предметом договора лизинга являются непотребляемые движимые и недвижимые вещи, в том числе предприятия и другие имущественные комплексы. Предметом лизинга не могут быть земельные участки, прочие природные объекты, а также имущество, которое федеральными законами запрещено для свободного обращения или для которого установлен особый порядок обращения.

Срок договора лизинга является основанием выделения следующих трех типов лизинга. Долгосрочный лизинг осуществляется в течение

3 и более лет; среднесрочный лизинг – в течение срока от 1,5 до 3 лет; краткосрочный лизинг – в течение менее чем 1,5 лет.

П. 1 ст. 7 Закона «О лизинге» выделяет следующие формы лизинга: внутренний и международный. При внутреннем лизинге лизингодатель, лизингополучатель и продавец являются резидентами РФ. Лизинг имеет международный характер, если одна из сторон договора лизинга является нерезидентом РФ.

Форма договора лизинга независимо от срока – письменная.

Содержание договора. Договор финансовой аренды (лизинга) должен содержать следующие существенные положения: о передаваемых лизингополучателю правомочиях собственника; перечень, объем и стоимость дополнительных услуг, предоставляемых лизингодателем; обстоятельства, которые стороны считают бесспорным и очевидным нарушением обязательств и которые ведут к прекращению действия договора лизинга и имущественному расчету; процедура изъятия (возврата) предмета лизинга.

Общая сумма договора лизинга – это сумма, которую лизингодатель должен получить от лизингополучателя в ходе реализации инвестиции. Она включает в себя общую сумму возмещения инвестиционных затрат и вознаграждение (доход) лизингодателя.

Под инвестиционными затратами понимаются расходы и затраты (издержки) лизингодателя, связанные с приобретением и использованием предмета лизинга лизингополучателем. Инвестиционные затраты (издержки) должны быть обоснованы.

Вознаграждение лизингодателя (доход) – денежная сумма сверх возмещения инвестиционных затрат (издержек), определяемая договором лизинга. Взаиморасчеты лизингодателя и лизингополучателя производятся в форме лизинговых платежей.

Ответственность за сохранность предмета лизинга от всех видов имущественного ущерба, а также за риски, связанные с его гибелью, утратой, порчей, хищением, преждевременной поломкой и иные имущественные риски с момента фактической приемки предмета лизинга несет лизингополучатель, если иное не предусмотрено договором лизинга. Таким образом, все риски, связанные с правом собственности, при лизинге возлагаются на пользователя.

Риск несостоятельности продавца (поставщика) несет сторона договора лизинга, которая его выбрала, если иное не предусмотрено договором лизинга (п. 2 ст. 22 Закона «О лизинге»).

По общему правилу риск несоответствия предмета лизинга целям использования этого предмета по договору лизинга несет сторона, которая выбрала предмет лизинга (п. 3 ст. 22 Закона «О лизинге»).

Досрочное расторжение лизингодателем договора лизинга возможно в беспорядке в случаях, установленных законом и договором лизинга.

Лизингодатель имеет право беспорядного взыскания денежных сумм и беспорядного изъятия предмета лизинга в следующих случаях:

1) если условия пользования предметом лизинга лизингополучателем не соответствуют условиям договора лизинга или назначению предмета лизинга;

2) если лизингополучатель осуществляет сублизинг без согласия лизингодателя;

3) если лизингополучатель не поддерживает предмет лизинга в исправном состоянии, что ухудшает его потребительские качества;

4) если лизингополучатель более 2 раз подряд по истечении установленного договором лизинга срока платежа не вносит плату за пользование предметом лизинга (п. 1 ст. 13 Закона «О лизинге»).

Исполнение лизингополучателем обязательств в беспорядке не лишает его права на обращение в суд в целях удовлетворения его законных имущественных интересов.

Расторжение договора лизинга лизингополучателем происходит по соглашению сторон, если иное не предусмотрено самими договором лизинга, а также по решению суда. По инициативе арендатора договор лизинга может быть досрочно расторгнут судом в случае, когда:

1) имущество, являющееся предметом договора лизинга, по обстоятельствам, за которые отвечает арендодатель, не передано арендатору в указанный в договоре срок, а если он не указан, то в разумный срок (п. 2 ст. 668 ГК);

2) арендодатель не производит являющийся его обязанностью ремонт имущества в установленный договором лизинга срок, а если такой срок не указан, то в разумный срок (п. 3 ст. 620 ГК).

Глава 31

ДОГОВОР АРЕНДЫ ТРАНСПОРТНОГО СРЕДСТВА С ЭКИПАЖЕМ. ДОГОВОР АРЕНДЫ ТРАНСПОРТНОГО СРЕДСТВА БЕЗ ЭКИПАЖА

По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на заключение договора аренды на новый срок к договорам аренды транспортного средства не применяются.

Договор должен быть заключен только в письменной форме независимо от его срока путем составления одного документа, подписанного сторонами, или обмена документами посредством связи.

Предмет договора – транспортное средство любого вида транспорта, то есть сложное техническое устройство по перевозке грузов, пассажиров и багажа, движущееся в пространстве.

Арендодатель обязан осуществлять управление и техническую эксплуатацию транспортного средства своими силами, поддерживать надлежащее состояние сданных в аренду транспортных средств, производить текущий и капитальный ремонт, передать необходимые принадлежности, обеспечить нормальную безопасную эксплуатацию транспортного средства, нести расходы по оплате услуг экипажа, страховать транспортное средство или ответственность за ущерб, который может быть причинен этим транспортным средством.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель. Он вправе предъявить арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель представляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации. Он должен быть заключен в письменной форме независимо от его срока.

Арендатор обязан в течение всего срока договора поддерживать надлежащее техническое состояние транспортного средства, осуществлять текущий и капитальный ремонт, своими силами осуществлять управление арендованным транспортным средством и его эксплуатацию, нести расходы на содержание транспортного средства, его страхование, включая страхование своей ответственности, а также расходы, связанные с его эксплуатацией, если иное не предусмотрено договором, нести ответственность за вред, причиненный третьим лицам в процессе эксплуатации.

Арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать транспортное средство в субаренду, если иное не предусмотрено договором.

Глава 32

ДОГОВОР СОЦИАЛЬНОГО НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ И ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОГО НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

Договор найма жилого помещения — традиционный институт гражданского права, он оформился как самостоятельный договор из договора имущественного найма.

В настоящий момент основными нормативными актами, регулирующими правоотношения по жилищному найму, являются ГК РФ и Жилищный кодекс РФ.

По *договору найма жилого помещения* одна сторона — собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) — обязуется предоставить другой стороне — нанимателю — жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем (ст. 671 ГК РФ). Результатом достигнутого соглашения служит передача собственником или управомоченным им лицом двух правомочий: владения и пользования — и в некоторой мере распоряжения предметом договора (например, правом на вселение членов семьи, поднаймателей и др.).

По своей юридической природе договор найма жилого помещения консенсуальный, поскольку он считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям, взаимный, так как каждая сторона, наниматель и наймодатель, имеет права и несет обязанности, возмездный, поскольку жилое помещение предоставляется нанимателю в пользование за плату.

Договор коммерческого найма жилого помещения заключается с собственником жилого помещения или управомоченным им лицом и гражданином на основе их свободного волеизъявления и равноправного положения в гражданском обороте и является единственным основанием возникновения жилищных правоотношений. Предоставляемое жилое помещение по такому договору должно находиться в частном жилищном фонде или государственном и муниципальном фонде, не предназначенном для социального использования.

Социальное использование жилищного фонда имеет место только в домах государственного и муниципального жилищного фонда. Жилищный фонд социального использования предназначен для предоставления жилых помещений малоимущим слоям населения: малоимущим гражданам, инвалидам, ветеранам войны и т.д. — на основании договора найма жилого помещения. Заключение такого договора происходит на условиях очередности, по правилам вселения, установленным жилищным законодательством.

Жилое помещение по договору социального найма предоставляется гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий. Нуждающимися в улучшении жилищных условий признаются граждане, имеющие обеспеченность жилой площадью на одного члена семьи ниже уровня, установленного правительством соответствующего субъекта РФ, проживающие в жилом помещении (доме), не отвечающем установленным санитарным и техническим требованиям, проживающие в квартирах, занятых несколькими семьями, если в составе семьи имеются больные, страдающие тяжелыми формами некоторых хронических заболеваний и т.д.

На основании п. 1 ст. 671 ГК РФ сторонами договора найма жилого помещения являются наймодатель и наниматель.

В качестве *наймодателя* по договору коммерческого найма могут выступать граждане и юридические лица, имеющие право частной собственности на жилое помещение, и государственные и муниципальные образования, владеющие жилищным фондом на основе права государственной или муниципальной собственности.

Наймодателем в договоре социального найма может быть только Российская Федерация, субъект РФ или муниципальное образование. От их имени приобретать и осуществлять права и обязанности могут органы государственной власти и органы местного самоуправления в рамках их компетенции (п. 1 и 2 ст. 125 ГК РФ).

В договорах коммерческого и социального найма нанимателем является только физическое лицо (гражданин), поскольку жилое помещение предназначено для проживания. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основании договора аренды или иного договора. Использовать жилое помещение юридическое лицо может только с целью предоставления его гражданам для проживания (п. 2 ст. 671 ГК РФ).

Договоры социального и коммерческого найма жилого помещения заключаются в *письменной форме*. Нарушение письменной формы не влечет недействительности договора, но лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские

показания (ст. 162, 167 ГК РФ). Государственная регистрация для таких договоров не требуется. Письменный договор найма жилого помещения является единственным документом, дающим нанимателю право на вселение в жилое помещение. Договор социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищных фондов социального использования заключается на основе типового договора.

Предмет договора найма жилого помещения в одних случаях первоначально указывается в договоре (социальный наем), в других определяется соглашением сторон (коммерческий наем). Однако законодатель предусмотрел, что для каждого договора найма предметом может являться жилой дом, квартира, часть квартиры или жилого дома, комната. Эти помещения должны быть изолированными (иметь отдельный вход), благоустроенными применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям, то есть быть пригодными для постоянного проживания.

Существенное значение при предоставлении жилого помещения коммерческого найма имеет социальная норма жилой площади. Социальная норма площади жилья равна минимальному размеру предоставления на данной территории жилых помещений, определяемому органами государственной власти субъектов РФ в зависимости от достигнутого уровня жилищной обеспеченности, состава семьи, применяемых типов жилых помещений в домах жилищного фонда социального использования и других факторов.

Срок договора найма жилого помещения имеет существенное значение в любой из его разновидностей. Бессрочный характер имеют правоотношения, вытекающие из договора социального найма. Договор коммерческого найма жилого помещения заключается на срок до 5 лет. При отсутствии в договоре указания на срок его действия, договор считается заключенным на 5 лет (п. 1 ст. 683 ГК). По истечении срока договора наниматель имеет право на возобновление договора на новый срок.

Одним из существенных условий, определяющих характер рассматриваемого обязательства, является цена. В договоре коммерческого найма размер платы за жилое помещение и сроки платежей устанавливаются соглашением сторон. Оплата жилья в жилищном фонде социального использования осуществляется по ставкам, утвержденным органами местного самоуправления с учетом качества жилищного фонда.

Закон не уточняет круг граждан, постоянно проживающих с нанимателем по договору коммерческого найма. В него могут входить не только

супруг, дети, родители, иждивенцы, но и иные лица, состоящие с нанимателем в дружеских, приятельских или иных отношениях.

Жилищный кодекс РФ иначе решает вопрос о вселении иных граждан в занимаемое нанимателем жилое помещение по договору социального найма. Их круг сужен: это супруг (супруга), дети, родители, другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы и иные лица. Иные лица в исключительных случаях могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с ним и ведут общее хозяйство. На вселение указанных граждан требуется обязательное письменное согласие всех совершеннолетних членов семьи. Исключение, как и в договоре коммерческого найма, составляют несовершеннолетние дети.

Граждане, включенные в договоры коммерческого и социального найма в качестве соответственно постоянно проживающих или членов семьи, имеют равные с нанимателем права пользования жилым помещением.

Иначе распределяется их ответственность. Включенные в договор социального найма совершеннолетние члены семьи нанимателя несут с ним солидарную ответственность по обязательствам, вытекающим из договора. Характер такой ответственности не может быть изменен соглашением сторон, так как предусмотрен жилищным законодательством.

В договоре коммерческого найма наниматель возлагает на себя ответственность за действия постоянно проживающих с ним граждан, нарушающих условия договора (п. 3 ст. 677 ГК РФ). Солидарная ответственность постоянно проживающих граждан допускается только на основании заключенного с нанимателем договора о несении такой ответственности. В этом случае такие граждане являются сонанимателями (п. 4 ст. 677 ГК РФ).

РАЗДЕЛ VIII

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРОИЗВОДСТВУ РАБОТ

Глава 33

ПОНЯТИЕ И ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРА ПОДРЯДА

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (п. 1 ст. 702 ГК РФ).

Виды договора подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных или муниципальных нужд.

Юридическая характеристика: договор подряда является консенсуальным, двусторонним, возмездным.

Сторонами договора являются заказчик и подрядчик, в их качестве могут выступать как граждане, так и организации.

Подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязанностей субподрядчиков, при этом он становится генеральным подрядчиком, который несет ответственность перед заказчиком за ненадлежащее исполнение обязательств по договору субподрядчиком и перед субподрядчиком за ненадлежащее исполнение договора заказчиком.

Заказчик вправе с согласия генерального подрядчика заключать договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. Законом или договором может быть предусмотрена обязанность подрядчика выполнить работу лично. На стороне подрядчика могут одновременно выступать несколько лиц.

Предметом договора является выполнение определенной работы. Договор подряда заключается на изготовление или переработку вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Цена работы и способ ее определения указываются в договоре. В случае ее отсутствия она определяется посредством составления сметы. При выполнении подрядных работ в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, она имеет силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком. При определении цены в нее включается возмещение издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение. Смета может быть приблизительной или твердой. *Приблизительной* является смета, от которой в ходе выполнения работ возможны отступления. *Твердой* именуется смета, от которой такие отступления не допускаются. Закон устанавливает презумпцию согласования сторонами твердой сметы.

В договоре предусматриваются начальный и конечный сроки выполнения работы. По соглашению также могут быть предусмотрены сроки завершения отдельных этапов работы. За просрочку сроков выполнения работ подрядчик несет ответственность, в том числе за просрочку промежуточных сроков.

Порядок выполнения работы определяет, каким образом будет производиться работа. Работа выполняется из материалов подрядчика его силами и средствами, возможно выполнение подряда из материалов заказчика.

Глава 34

ПОНЯТИЕ И ЭЛЕМЕНТЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО КОНТРАКТА НА ВЫПОЛНЕНИЕ ПОДРЯДНЫХ РАБОТ ДЛЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ НУЖД

В соответствии с п. 2 ст. 763 ГК РФ по *государственному или муниципальному контракту* на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному или муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

Сторонами государственного или муниципального контракта являются государственный или муниципальный заказчик и подрядчик.

Государственными заказчиками могут быть государственные органы, государственные внебюджетные фонды, а также бюджетные учреждения, иные получатели средств федерального бюджета и уполномоченные органами государственной власти субъектов РФ на размещение заказов на выполнение подрядных работ для нужд субъектов РФ бюджетные учреждения, иные получатели средств бюджетов субъектов РФ при размещении заказов на выполнение таких работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

В качестве *муниципальных заказчиков* выступают органы местного самоуправления, а также уполномоченные этими органами на размещение заказов на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд бюджетные учреждения и иные получатели бюджетных средств при размещении заказов на выполнение таких работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

В качестве подрядчика может выступать юридическое или физическое лицо (п. 1 ст. 764 ГК РФ).

Согласно ст. 765 ГК РФ основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных

работ для государственных или муниципальных нужд определяются в соответствии с положениями ст. 527, 528 ГК РФ.

Государственный или муниципальный контракт заключается на основе заказа на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд, размещаемого в установленном порядке, путем проведения торгов, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством.

Существенными являются следующие условия государственного или муниципального контракта:

- * об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы;
- * о сроках ее начала и окончания;
- * о размере и порядке финансирования и оплаты работ;
- * о способах обеспечения исполнения обязательств (п. 1 ст. 766

ГК РФ).

Глава 35

ДОГОВОР СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА: ПОНЯТИЕ, ЭЛЕМЕНТЫ, ОСОБЕННОСТИ

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

Договор строительного подряда является консенсуальным, двусторонним и возмездным.

Стороны договора:

- заказчик – любое физическое или юридическое лицо;
- подрядчик – строительная, строительномонтажная организация, индивидуальный предприниматель, имеющие лицензию на строительную деятельность.

Предмет договора – результат выполненных работ по строительству, реконструкции, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Договор может заключаться и по поводу капитального ремонта сооружения.

Цена и срок – существенные условия договора.

Особенности договора строительного подряда:

1) в случае гибели или повреждения объекта строительства до его передачи заказчику вследствие недоброкачества переданных заказчиком материалов или ошибочности указаний заказчика по способу выполнения работ подрядчик при условии, что он исполнил свои обязанности по предупреждению заказчика, вправе требовать оплату работ в полном объеме по смете;

2) переход права собственности на объект от подрядчика и заказчику происходит только после государственной регистрации такого перехода;

3) обязательные приложения к договору – смета и техническая документация, определяющая объем, характер и другие характеристики работ;

4) при обнаружении необходимости производства не учтенных в технической документации работ подрядчик обязан приостановить выполнение работ и уведомить об этом заказчика, который в течение 10 дней должен сообщить подрядчику о принятом решении. При пропуске указанного срока у подрядчика возникает право требовать возмещения убытков, причиненных простоем.

Подрядчик обязан:

- 1) застраховать соответствующие риски гибели объекта и материалов;
- 2) осуществить строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией и сметой;
- 3) своими средствами построить объект;
- 4) обеспечить строительство материалами и оборудованием;
- 5) обеспечить надлежащее качество выполняемых работ;
- 6) исполнить поручения и указания заказчика.

Подрядчик вправе:

1) требовать оплаты всей предусмотренной сметой стоимости работ в случае гибели или повреждения объекта до его принятия заказчиком вследствие недоброкачества предоставленного заказчиком материала, оборудования, указаний заказчика при условии, что он предупредил заказчика и до получения от него указаний приостановил работу;

2) требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10%;

3) требовать возмещения разумных расходов, которые понесены им в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации;

4) отказаться от договора и потребовать от заказчика уплаты цены договора пропорционально выполненной части работ.

Обязанности заказчика:

- 1) оплатить выполнение работы подрядчика;
- 2) вовремя предоставить земельный участок;
- 3) передать здание, сооружение, обусловленное договором, обеспечить подрядчика водой, электроэнергией и др.;

4) в случае консервации – заплатить за выполненную работу, возместить расходы, понесенные подрядчиком в связи с консервацией;

5) при получении извещения об окончании работ – немедленно приступить к приемке выполненной работы;

6) передать материалы, оборудование, техническую документацию, необходимые для исполнения договора;

7) содействовать подрядчику в выполнении работ.

Права заказчика:

- 1) в любое время проверять качество и ход работы;

2) отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения, если подрядчик выполняет работу медленно и не успевает выполнить работу в срок;

3) назначить разумный срок для устранения недостатков;

4) отказаться от договора, выплатив вознаграждение пропорционально выполненной работе;

5) принимать результаты незавершенной работы с компенсацией подрядчику затрат на выполнение работ.

Сдача результата работ подрядчиком и его приемка заказчиком оформляются актом, подписанным обеими сторонами. При отказе одной из сторон от подписания акта в нем делается отметка об этом и акт подписывается другой стороной.

В случаях, когда это предусмотрено законом или договором строительного подряда либо вытекает из характера работ, выполняемых по договору, приемке результата работ должны предшествовать предварительные испытания.

Заказчик вправе отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

Глава 36

ДОГОВОРЫ НА ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО- КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

В соответствии с п. 1 ст. 769 ГК РФ по договору на выполнение научно-исследовательских работ (НИР) исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ (ОКР) – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

По юридической природе такой договор является консенсуальным, двусторонним и возмездным.

Стороны договора на выполнение НИР и ОКР именуется *исполнителем* и *заказчиком*.

На стороне заказчика могут выступать любые субъекты гражданского права – юридическое лицо, физическое лицо, органы власти РФ, субъектов РФ и муниципальных образований, нуждающиеся в проведении соответствующих исследований и разработок.

Если заказчиком по договору выступает государство в лице уполномоченного федерального органа исполнительной власти либо муниципальное образование в лице органа местного самоуправления, то согласно ст. 778 ГК РФ к государственным (муниципальным) контрактам на выполнение НИР и ОКР для государственных (муниципальных) нужд применяются правила ст. 763–768 ГК РФ, регламентирующие выполнение работ для государственных нужд.

Исполнителями научно-исследовательских, опытно-конструкторских, технологических работ являются, как правило, юридические лица – научные институты, исследовательские, конструкторские, технологические центры, учебные заведения. В то же время исполнителем могут выступать любые юридические и физические лица. Лицензирование деятельности по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ не предусмотрено.

При выполнении ОКР исполнитель вправе самостоятельно, если иное не предусмотрено договором, привлечь к его исполнению третьих лиц. Что касается научных исследований, то их специфика требует, чтобы исполнитель проводил их лично. Он вправе привлечь к исполнению договора о выполнении НИР третьих лиц только с согласия заказчика (п. 1 ст. 770 ГК РФ).

Предметом договора на выполнение НИР является проведение научных изысканий, договора на выполнение ОКР – разработка конструктивного решения изделия, создание образца изделия, воплощающего это решение, либо новых приемов, операций и методов работы, то есть новой технологии.

Научно-исследовательская деятельность – общая родовая категория, объединяющая исследования фундаментального и прикладного характера. Сами эти исследования отличаются друг от друга уровнем творческого осмысления стоящих перед исполнителем проблем. Среди основных видов результатов научно-исследовательской деятельности следует выделить изобретения и произведения науки.

Опытно-конструкторские и технологические работы всегда подразумевают результат, имеющий конкретное прикладное значение. Законодатель четко определяет, в чем должен выражаться их результат, – это образец нового изделия, конструкторская документация или технология. В рамках опытно-конструкторских, технологических работ могут создаваться такие объекты исключительных прав, как изобретения, полезные модели, промышленные образцы.

Особенность предмета договоров о выполнении НИР и ОКР состоит в том, что он обусловлен техническим заданием заказчика, которое, однако, нередко разрабатывается самим исполнителем. Техническое задание для опытно-конструкторских и технологических работ включает в себя:

- технические характеристики и технико-экономические показатели образца;
- требования, предъявляемые к подлежащей разработке документации и (или) технологии;
- требования к отчету о проведенных испытаниях образца.

Поскольку заказчик нередко заинтересован в конечном результате целого комплекса работ, договор с исполнителем может охватывать весь их цикл от проведения исследований до ОКР и изготовления образца изделия (п. 2 ст. 769 ГК РФ).

Еще одним условием данного договора является *цена* договора на проведение НИР и ОКР. В соответствии со ст. 778 ГК РФ и содержащейся в ней отсылкой к ст. 709 ГК РФ цена работ может определяться по общим

правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ, то есть не является существенным условием договора, поскольку в случае ее отсутствия возможно применение правила о цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные работы.

Существенным условием договора на проведение НИР и ОКР является *срок договора на проведение НИР и ОКР* (ст. 773 ГК РФ). Длительность проведения работ зависит от сложности, объема, трудоемкости и ряда других факторов.

Поскольку в ходе выполнения НИР и ОКР могут быть получены новые и коммерчески ценные знания, стороны обязаны обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов, если иное не предусмотрено договором (ст. 771 ГК РФ).

В связи с непредсказуемостью результатов НИР и ОКР риск случайной невозможности их исполнения возлагается на заказчика (п. 3 ст. 769 ГК РФ).

При обнаружении после начала ОКР возникшей не по вине исполнителя невозможности или нецелесообразности продолжения работ заказчик также обязан оплатить понесенные исполнителем затраты (ст. 776 ГК РФ).

В п. 1 ст. 777 ГК РФ установлена ответственность исполнителя только за вину (п. 1 ст. 401 ГК РФ). При этом отсутствие его вины должен доказать исполнитель.

РАЗДЕЛ IX

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ ФАКТИЧЕСКИХ И ЮРИДИЧЕСКИХ УСЛУГ

Глава 37

ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК РФ по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Юридическая характеристика договора: консенсуальный, возмездный, двусторонний.

Сторонами данного договора выступают:

- услугодатель, именуемый исполнителем;
- услугополучатель, именуемый заказчиком.

В ГК РФ отсутствуют какие-либо конкретные указания относительно субъектного состава этого вида договоров, поэтому при его определении следует ориентироваться на общие правила участия граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

В соответствии со ст. 780 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором, исполнитель обязан оказать услуги лично. Следовательно, если стороны прямо не согласовали в договоре обратное, не применяется принцип генерального подряда.

Единственное существенное условие договора возмездного оказания услуг – это его предмет. Предметом является либо совершение исполнителем определенных действий (отправка и доставка корреспонденции, предоставление телефонных и других каналов при оказании услуг связи, выполнение операций и различных лечебно-профилактических процедур при оказании медицинских услуг и т.д.), либо осуществление им определенной деятельности (например, аудиторских проверок,

дача консультаций по определенному кругу вопросов, предоставление определенной информации, оказание услуг по обучению и т.д.). В качестве же объекта данного вида договоров выступает полученный при этом заказчиком полезный эффект.

Требования к качеству оказываемых услуг определяются по тем же правилам, что и требования к качеству выполняемых работ в договоре подряда. Согласно ст. 721 ГК РФ качество оказанной исполнителем услуги, то есть достигнутого им результата, должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии или неполноте его условий – требованиям, обычно предъявляемым к услугам такого рода.

Как и в договоре подряда, гарантии качества услуги можно подразделить на законные, то есть предусмотренные законом, иными правовыми актами или обычаями, и договорные, то есть принятые на себя исполнителем в силу договора и предусмотренные в нем (ст. 722 ГК РФ).

Цена подлежащих оказанию услуг или способы ее определения должны быть определены в договоре. При отсутствии в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ. Если объем и количество видов услуг велики, цена может быть определена путем составления сметы.

К числу важных условий договора возмездного оказания услуг также относится *срок*. Согласно ст. 708 ГК РФ в договоре возмездного оказания услуг должны указываться начальный и конечный сроки оказания услуги, а по соглашению сторон могут устанавливаться и сроки завершения оказания отдельных видов или выполнения отдельных этапов оказания услуг.

Основная *обязанность исполнителя* заключается в оказании по заданию заказчика услуг (ст. 779 ГК). В отличие от подрядчика исполнитель оказывает услуги заказчику не на свой риск. По общему правилу риск невозможности исполнения договора возмездного оказания услуг несет заказчик. Именно он обязан возместить исполнителю фактически понесенные им расходы в случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна сторона не отвечает (ст. 781 ГК РФ).

За ненадлежащее качество оказанных услуг исполнитель несет такую же ответственность, как и подрядчик за ненадлежащее качество выполненных работ. Поскольку услуги оказываются исполнителем в соответствии с заданием заказчика, последний имеет право во всякое время проверять ход и качество оказания услуг, не вмешиваясь, однако, в оперативно-хозяйственную деятельность исполнителя.

Основная *обязанность заказчика* – оплата оказанной услуги в сроки и в порядке, указанные в договоре возмездного оказания услуг (ст. 781 ГК РФ).

По завершении оказания услуг заказчик должен оценить его результат. При обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат оказания услуги, или иных недостатков он должен немедленно заявить об этом исполнителю. Заказчик, обнаруживший недостатки в полученном от исполнителя результате оказания услуги в момент его окончания, вправе сослаться на них только в тех случаях, когда они были оговорены им либо стороны пришли к соглашению о возможности последующего предъявления требования об их устранении. Заказчик, не выполнивший этих требований, лишается права сослаться на недостатки исполнения, которые могли быть установлены при обычном способе использования результата оказания услуги.

При обнаружении после окончания оказания услуги отступлений от договора или иных недостатков, которые не могли быть установлены в момент окончания ее оказания при обычном способе использования достигнутого результата (скрытых недостатков), в том числе таких, которые были умышленно скрыты исполнителем, заказчик обязан известить об этом исполнителя в разумный срок после их обнаружения. В случае возникновения между заказчиком и исполнителем спора по поводу недостатков или их причин по требованию любой из сторон договора должна быть назначена экспертиза.

Договор возмездного оказания услуг может быть расторгнут по желанию любой из сторон. При этом заказчик вправе отказаться от исполнения данного договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель же имеет право отказаться от исполнения обязательств по такому договору только при условии полного возмещения заказчику убытков (ст. 782 ГК РФ).

Глава 38

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРОВ ПОРУЧЕНИЯ, КОМИССИИ И ИЗ АГЕНТСКОГО ДОГОВОРА

38.1. ПОРУЧЕНИЕ. ДЕЙСТВИЕ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ

Договор поручения – это соглашение сторон, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (п. 1 ст. 971 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: консенсуальный, двусторонне обязывающий, возмездный или безвозмездный.

Предмет договора поручения – юридические действия, которые должны быть определены в договоре поручения. Договор поручения служит основанием возникновения у поверенного полномочия, в силу которого в результате совершения поверенным юридических действий, соответствующие этим действиям права и обязанности возникают, изменяются или прекращаются непосредственно у доверителя.

Стороны договора поручения: доверитель и поверенный. В качестве доверителя и поверенного могут выступать как физические, так и юридические лица.

Содержание договора представляют права и обязанности участников.

Поверенный обязан: лично исполнять данное ему поручение; сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения; передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения; по исполнению поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором: возмещать поверенному понесенные издержки; обеспечивать поверенного

средствами, необходимыми для исполнения поручения; без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения; уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без указания такого срока.

Если договор поручения связан с осуществлением его сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, то такой договор поручения предполагается возмездным, однако размер вознаграждения не относится к числу существенных условий договора. Когда договор является возмездным, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения.

Условия действительности указаний доверителя — их правомерность, осуществимость и конкретность. Указания доверителя, не отвечающие этим критериям, не влекут юридических последствий.

Отступление от указаний доверителя без его согласия может быть обусловлено лишь интересами доверителя. Обязанность уведомления доверителя о допущенных отступлениях является для обычного поверенного императивной. Для поверенного, действующего в качестве коммерческого представителя, она установлена диспозитивно и может быть устранена договором.

Действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных неспротивоправных интересах (*действия в чужом интересе*) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (п. 1 ст. 980 ГК РФ).

Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и ждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий, если только такое ожидание не повлечет серьезного ущерба для заинтересованного лица. Не требуется специально сообщать заинтересованному гражданину о действиях в его интересе, если эти действия предпринимаются в его присутствии.

Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о *договоре поручения* или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий.

Действия в чужом интересе, совершенные после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом, не влекут для последнего обязанностей ни в отношении совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц.

Действия с целью предотвращения опасности для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо – против воли того, на ком лежит эта обязанность.

Как правило, право на вознаграждение за действия в чужом интересе не возникает. Условием возникновения такого права в силу закона, обычая или договора является положительный результат действий в чужом интересе.

Если действия в чужом интересе заключаются в совершении сделки с третьим лицом, то для перехода к заинтересованному лицу прав и обязанностей по такой сделке необходимо его прямое одобрение этой сделки и отсутствие возражений со стороны третьего лица против замены лица в обязательстве. В данном случае молчание третьего лица рассматривается как выражение им согласия на перевод долга на заинтересованное лицо.

38.2. ПОНЯТИЕ И СФЕРА ПРИМЕНЕНИЯ ДОГОВОРА КОМИССИИ, ЕГО ОТЛИЧИЯ ОТ СМЕЖНЫХ ДОГОВОРОВ

Договор комиссии – это соглашение, в силу которого одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок (но не юридических действий в отличие от агентирования и поручения) от своего имени, но за счет комитента (п. 1 ст. 990 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: двусторонний, консенсуальный, возмездный или безвозмездный.

Как и договор поручения, договор комиссии является посредническим договором оказания услуг (юридических действий). Предпринимательская направленность и возмездность комиссионных отношений не допускает лично-доверительный характер соглашения о комиссии, присущий поручению.

В отличие от договора поручения, по комиссионной сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязательным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. Наиболее широкое распространение договор комиссии

получил в торговом обороте, так как в качестве коммерческого посредника – комиссионера выступает профессиональный предприниматель, обеспечивающий реализацию товаров комитента на наиболее выгодных для последнего условиях.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия.

Существенным условием договора комиссии является его предмет.

Предмет договора комиссии, в отличие от предмета договора поручения (юридические действия), меньше по объему – его составляют сделки, совершаемые комиссионером от своего имени, но по поручению и за счет комитента.

Содержание договора комиссии составляют права и обязанности его участников.

Комиссионер обязан:

- * совершать сделки купли-продажи по поручению другой стороны;
- * исполнить поручение на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента (в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями);
- * представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии.

Комитент обязан:

- * уплатить комиссионеру вознаграждение (ст. 991 ГК РФ);
- * помимо уплаты комиссионного вознаграждения, а в соответствующих случаях и дополнительного вознаграждения за делькредере возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение комиссионного поручения суммы (ст. 1001 ГК РФ);
- * принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии;
- * осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках;
- * освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения (ст. 1000 ГК РФ).

Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере).

Закон предусматривает специальные права комиссионера, обеспечивающие возможность получения им комиссионного вознаграждения.

Комиссионер, в частности, вправе удерживать находящиеся у него вещи или деньги, которые подлежат передаче комитенту (или полученные от него) (ст. 996, 997 ГК РФ).

Закон предоставляет сторонам возможность заключения разного вида договоров комиссии, в частности: с указанием или без указания территории его исполнения; с закреплением обязательства комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого закрепления; с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии.

По общему правилу комиссионер должен исполнить поручение комитента *в соответствии с его указаниями*. Закон предусматривает возможность отступления от указаний комитента, если по обстоятельствам это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил ответ на свой запрос в разумный срок. Комиссионеру-предпринимателю договором может быть предоставлена возможность отступления от указаний без предварительного согласия комитента, но с обязательным уведомлением при первой возможности.

Особенностью договора комиссии является положение о том, что вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего (ст. 996 ГК РФ). В связи с этим все риски ложатся на комитента.

Дополнительная выгода, полученная веледствие деятельности комиссионера, делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон. По общему правилу убытки, возникшие в результате действий комиссионера, продавшего вещь по более низкой цене или купившего по более высокой цене, относятся на счет комиссионера (ст. 995 ГК РФ).

Комиссионер вправе в целях исполнения этого договора заключить *договор субкомиссии* с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом.

38.3. ПОНЯТИЕ АГЕНТСКОГО ДОГОВОРА, СФЕРА ЕГО ПРИМЕНЕНИЯ, ОТЛИЧИЯ ОТ СМЕЖНЫХ ДОГОВОРОВ

Агентский договор – это соглашение, в силу которого одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала (п. 1 ст. 1005 ГК РФ).

По сделке, совершенной агентом с третьим лицом от своего имени и за счет принципала, приобретает права и становится обязанным агент; по сделке, совершенной агентом с третьим лицом от имени и за счет принципала права и обязанности возникают непосредственно у принципала.

Юридической природы агентского договора: консенсуальный; возмездный; двусторонний.

В отношении субъектов агентского договора законодательство не предъявляет специальных требований к статусу его участников, следовательно, ими могут выступать любые субъекты гражданских правоотношений.

Агентский договор заключается в *простой письменной форме*, причем в договоре достаточно указания на общие, не конкретизированные полномочия агента. Свидетельством агентских отношений может выступать и надлежащим образом оформленная доверенность.

Единственным существенным условием агентского договора является условие о его *предмете*, под которым понимаются совершаемые агентом и имеющие длящийся характер юридические и иные действия.

Хотя агентский договор имеет некоторое внешнее сходство с договорами поручения и комиссии, отождествлять их не следует вследствие следующих существенных различий.

1. Предметом агентского договора может быть совершение как юридических действий (заключение договоров и др.), так и действий фактического характера, то есть не влекущих правовых последствий (изучение конъюнктуры рынка, поиск потенциальных контрагентов, ведение деловой переписки и др.). Предмет договоров поручения и комиссии значительно уже. По договору поручения поверенный уполномочивается исключительно на совершение юридических действий. Что касается договора комиссии, то его предметом может быть совершение только одного вида юридических действий – сделок. Кроме того, по договорам поручения и комиссии круг действий поверенного или комиссионера обычно четко определен. При совершении их надлежащим образом договорные обязательства прекращаются.

2. Для агентского договора характерно предоставление агенту более обширных возможностей при совершении действий в интересах принципала. В договоре может быть указана лишь общая цель, для достижения которой агент вправе совершать любые действия. Так, если производителем определенного товара поручено расширить рынок его сбыта, агент вправе проводить рекламную кампанию, маркетинговые исследования, заключать сделки купли-продажи и др. Подобная деятельность, как правило, предполагает установление между агентом и принципалом более длительных отношений, нежели складывающиеся при поручении и комиссии, то есть

специфика агентского договора заключается в многократности оказания услуг в сочетании с их многообразием.

Агентский договор может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия.

Содержание агентского договора – права и обязанности сторон договора. Помимо прав и обязанностей общего характера, вытекающих из норм, регулирующих отношения поручения и комиссии, на стороны агентского договора распространяются и иные обязательства.

Агент обязан:

- в соответствии с соглашением совершать юридические и иные действия от своего имени или от имени принципала, но всегда в интересах и за счет принципала;
- представлять принципалу отчеты в предусмотренные договором сроки или по мере исполнения либо по окончании действия агентского договора;
- не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с указанной в договоре территорией, если такая обязанность прямо предусмотрена агентским соглашением.

Если иное не предусмотрено агентским договором, агент вправе (а если предусмотрено в договоре – обязан) в целях исполнения договора заключить субагентский договор с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субагента перед принципалом.

Принципал обязан:

- уплатить агенту вознаграждение в размере и в порядке, установленных в агентском договоре (или в течение недели с момента представления агентом отчета в размере, который при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичную деятельность (ст. 1006 ГК РФ);
- помимо уплаты вознаграждения возместить агенту израсходованные им на исполнение поручения суммы;
- не заключать аналогичные агентские договоры с другими агентами, действующими на определенной в договоре территории, либо воздерживаться от осуществления на этой территории аналогичной самостоятельной деятельности, если такая обязанность прямо предусмотрена договором.

Агентский договор прекращается на основании отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия, вследствие смерти агента, признания его недееспособным, ограничено дееспособным или безвестно отсутствующим, признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом).

ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

Договор доверительного управления имуществом — это соглашение сторон, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (п. 1 ст. 1012 ГК РФ).

Договор доверительного управления имуществом *реальный*, по общему правилу *безвозмездный* и *односторонне обязывающий*, хотя в предусмотренном договором случае может быть возмездным и в силу этого *двусторонне обязывающим*.

Стороны договора — учредитель, являющийся собственником передаваемого в доверительное управление имущества, и доверительный управляющий. Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, за исключением унитарного предприятия. Если доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения.

Предмет договора доверительного управления имуществом — юридические и фактические действия доверительного управляющего в отношении переданного в управление имущества.

Существенными условиями договора доверительного управления являются:

- состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- срок действия договора.

По общему правилу, договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий 5 лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор.

При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, которые были предусмотрены договором.

Управление имуществом может осуществляться как в интересах учредителя управления, так и в интересах указанного им выгодоприобретателя.

Форма договора письменная (ст. 1017 ГК РФ). Договор доверительного управления недвижимым имуществом должен быть заключен в виде единого документа, подписанного сторонами, с обязательной государственной регистрацией. Передача имущества осуществляется по передаточному акту.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве доверительного управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка «Д.У.».

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Объектами доверительного управления могут быть любые объекты гражданских прав, могущие иметь денежную оценку и быть предметом гражданского оборота, за исключением денег. Так называемые безналичные деньги представляют собой права требования и могут быть объектом доверительного управления именно в этом качестве.

Как правило, договора доверительного управления имуществом заключается в *простой письменной форме*, за исключением случая передачи в доверительное управление недвижимого имущества. Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом влечет его ничтожность.

Доверительный управляющий несет ответственность перед выгодоприобретателем в размере упущенной выгоды, а перед учредителем управления — в полном объеме причиненных убытков.

Наличие причинной связи убытков с обстоятельствами непреодолимой силы или действиями выгодоприобретателя или учредителя управления освобождают доверительного управляющего от ответственности. Бремя доказывания наличия таких оснований освобождения от ответственности лежит на доверительном управляющем.

Риск превышения доверительным управляющим своих полномочий в сделках с лицами, которые не знали и не должны были знать о факте превышения полномочий, несет учредитель управления, который вправе потребовать от доверительного управляющего возмещения причиненных убытков.

Право на вознаграждение доверительный управляющий имеет лишь в случае, если это специально предусмотрено договором, а право на возмещение необходимых расходов — независимо от наличия такого условия в договоре, однако размер вознаграждения и возмещения необходимых расходов ограничен размером полученных от использования имущества доходов.

Глава 40

ТРАНСПОРТНЫЕ И ЭКСПЕДИЦИОННЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

40.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ДОГОВОРОВ ПЕРЕВОЗКИ

Транспортные обязательства – это обязательства по перевозке грузов, пассажиров и багажа, а также иные обязательства по оказанию транспортных услуг, связанных с перевозками.

В силу обязательства перевозки перевозчик обязуется доставить груз или пассажира в указанный пункт назначения, а отправитель груза (багажа), пассажир или иное лицо обязуются уплатить вознаграждение за оказанные транспортные услуги (внести провозную плату).

Перевозки могут быть классифицированы по различным признакам.

Различают следующие виды перевозок:

1. В зависимости от вида транспорта: железнодорожные, речные, морские, воздушные, автомобильные перевозки.
2. В зависимости от числа перевозчиков: а) перевозки в местном сообщении (которые осуществляются одним видом транспорта и в пределах одного транспортного предприятия – железной дороги, речного пароходства); б) перевозки в прямом сообщении (которые осуществляются по одному документу несколькими перевозчиками одного вида транспорта (двумя железными дорогами); в) перевозки в прямом смешанном сообщении (которые осуществляются разными видами транспорта несколькими перевозчиками (железной дорогой и воздушным транспортом).

На морском транспорте осуществляются:

- перевозки в малом каботаже (перевозки между двумя российскими портами, расположенными в одном море);
- перевозки в большом каботаже (перевозки между двумя портами России, располагающимися в разных морях);
- перевозки в заграничном сообщении (перевозки, которые осуществляются в иностранные порты или из них).

На воздушном транспорте осуществляются:

- внутренние воздушные перевозки (пункты отправления, назначения и все пункты посадок расположены на территории России);
- международные воздушные перевозки (пункты отправления и назначения расположены на территории двух государств или на территории одного государства, если предусмотрен пункт посадки на территории другого государства).

На автомобильном транспорте различают перевозки во внутреннем сообщении и в международном сообщении.

В зависимости от того, что перевозится, различают договоры перевозки грузов, перевозки багажа, перевозки пассажиров.

Правовое регулирование перевозок осуществляется в основном: ГК РФ, Кодексом торгового мореплавания РФ, Кодексом внутреннего водного транспорта РФ, Воздушным кодексом РФ, транспортными уставами железных дорог и соответствующими подзаконными нормативно-правовыми актами.

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

Предметом договора являются доставка, хранение, выдача, погрузка и выгрузка груза.

Сторонами договора признаются:

- перевозчик (транспортная организация, юридическое лицо, железная дорога, автопредприятие, пароходство, имеющие лицензию на осуществление перевозок);
- грузоотправитель (юридическое или физическое лицо);
- грузополучатель (третье лицо, которому направлен груз).

Договор заключается в письменной форме путем составления единого документа, который оформляет перевозку груза, это может быть транспортная накладная или коносамент (на морском транспорте).

Моментом заключения договора считается момент вручения груза с сопроводительными документами.

Срок договора – это срок, в течение которого груз должен быть доставлен, он считается соблюденным, если груз выгружен или подан под разгрузку до истечения срока доставки.

Цена договора. За перевозку грузов взимается провозная плата, установленная соглашением сторон или определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами.

Как было отмечено выше, заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента) или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом.

Перевозочные документы – это оформленные в соответствии с предусмотренными правилами документы, необходимые при перевозке грузов.

При воздушной перевозке договор воздушной перевозки груза удостоверяется грузовой накладной. Форма грузовой накладной устанавливается специально уполномоченным органом в области гражданской авиации. При перевозке железнодорожным, автомобильным транспортом перевозки осуществляются на основании транспортной накладной, оформленной на весь маршрут следования груза. При перевозке морским транспортом после приема груза для перевозки перевозчик по требованию отправителя обязан выдать отправителю коносамент.

Для заключения договора перевозки необходимы предпосылки организационного характера. Такими предпосылками могут быть заявки (заказы) грузоотправителей, договоры об организации перевозок (годовые, навигационные и др.), административно-плановые акты.

40.2. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ДОГОВОРА ПЕРЕВОЗКИ. ПРЕТЕНЗИИ И ИСКИ, СВЯЗАННЫЕ С ПЕРЕВОЗКАМИ ГРУЗОВ

Ответственность перевозчика по договору перевозки строится по принципу вины и наступает в следующих случаях:

- 1) несохранность груза;
- 2) нарушение сроков доставки;
- 3) утрата груза (перевозчик не может выдать его в течение 30 дней, при смешанных перевозках – в течение 4 месяцев со дня приема груза и перевозки; авиатранспорт – в течение 10 дней), при перевозках автотранспортом в пригородном сообщении – в течение 10 дней). Если груз не выдается, он признается утраченным. Если по истечении этого срока груз найден, грузополучатель может принять этот груз;
- 4) порча груза – снижение его качества (изменение химического или биологического состава);
- 5) повреждение груза;
- 6) недостача (наличие разницы в весе и количестве принятого и доставленного груза).

Перевозчик несет ответственность за несохранность груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, уполномоченному им лицу или лицу, уполномоченному на получение багажа, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

В законодательстве закреплена презумпция виновности перевозчика, следовательно, он должен доказывать свою невиновность.

Обстоятельства, превращающие презумпцию виновности в презумпцию невиновности:

- * для железнодорожного транспорта — прибытие груза в исправном составе и с исправными пломбами;
- * недостача в связи с естественными свойствами, связанными с перевозкой в открытом подвижном составе;
- * сопровождение груза представителем грузоотправителя.

Обстоятельства, освобождающие перевозчика от ответственности (ст. 108 Устава железнодорожного транспорта РФ): особые естественные свойства груза; повышенная влажность груза.

Перевозчик несет ответственность лишь в размере стоимости имущества. Упущенная выгода не возмещается. Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:

- * в случае утраты или недостачи груза или багажа — в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;
- * в случае повреждения (порчи) груза или багажа — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа — в размере его стоимости;
- * в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, — в размере объявленной стоимости груза или багажа.

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Перевозчик наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза или багажа, возвращает отправителю (получателю) провозную плату, изысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза.

Документы о причинах несохранности груза или багажа (коммерческий акт, акт общей формы и т.д.), составленные перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора оценке судом наряду с дру-

гими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза или багажа.

Особенностью предъявления требований к перевозчику груза является *претензионный порядок*. Отсутствие письменной претензии, предъявленной в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, делает невозможным заявление к перевозчику судебного иска (п. 1 ст. 797 ГК РФ). Обязательная претензионная процедура дает перевозчику возможность своевременно расследовать допущенные нарушения, собрать необходимые доказательства, что во многих случаях ведет к удовлетворению требований грузовладельца без обращения в судебные органы, существенной экономии средств и времени.

Претензии, вытекающие из перевозки груза, предъявляют отправитель, получатель, а также по общему правилу страховщик, выплативший страховое возмещение в связи с ненадлежащим исполнением перевозчиком своих обязательств.

Претензии заявляются как правило транспортной организацией (ее филиалу), осуществлявшей перевозку или выдавшей груз в месте назначения. От претензии следует отличать заявление с просьбой о розыске груза, не прибывшего в пункт назначения, поскольку его содержание не удовлетворяет требованиям, установленным для претензий.

Транспортным законодательством предусмотрены требования о представлении документов, которыми заявитель должен обосновать свою претензию. Претензии необходимо заявлять, как правило, по каждой отправке с приложением подлинника транспортного документа, коммерческого акта или жалобы на отказ в его составлении, обоснования и расчета суммы претензии.

В случае полного или частичного отклонения претензии грузовладельца или неполучения на нее ответа в 30-дневный срок к перевозчику может быть предъявлен иск (п. 2 ст. 797 ГК). ГК РФ не определяет срока на заявление самой претензии. Этот вопрос решается транспортными уставами и кодексами по-разному (установлены сроки 6 месяцев, 1 год).

40.3. ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРОВ ПЕРЕВОЗКИ ПАССАЖИРОВ И БАГАЖА

Договор перевозки пассажиров и багажа — это соглашение, в силу которого перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа доставить в пункт назначения его багаж и выдать его управомоченному на получения багажа лицу. Пассажир обязуется уплатить провозную плату и плату за багаж.

Договор является *консенсуальным* (если отдельно заключается и на провоз багажа, то он является реальным), *возмездным* и *двусторонне обязывающим*. При перевозке транспортом общего пользования договор является *публичным*, а при нерегулярных перевозках он является *свободным*.

Договор заключается в устно-конклюдентной форме, единственным доказательством заключения договора является провозной документ, форма и реквизиты которого утверждаются Министерством транспорта РФ.

Цена и иные существенные условия перевозок определяются перевозчиком самостоятельно.

В публичных договорах перевозки эти условия должны быть одинаковыми для всех, исключения — правила транспортного законодательства. На железнодорожном и внутреннем водном транспорте пассажир может бесплатно провезти ребенка в возрасте до 5 лет без предоставления отдельного места, а ребенка в возрасте от 5 до 10 лет — по льготному тарифу. На воздушном и морском пассажир может бесплатно провезти ребенка в возрасте до 2 лет, ребенка в возрасте от 2 до 12 — по льготному тарифу.

Пассажир вправе сдавать вещи в качестве багажа с оплатой по установленному тарифу для доставки их к месту назначения под ответственность перевозчика в специальных багажных помещениях или отделениях. При этом пассажир вправе объявить ценность сданного багажа, но за это уплачивается дополнительный тариф. Как правило, багаж доставляется тем же рейсом и транспортом, что и сам пассажир.

Перевозчик может устанавливать нормы бесплатного провоза багажа по весу. Несданные в багаж вещи пассажир может провозить при себе, но при условии, что по своим габаритам, размеру и весу они могут быть размещены в специально отведенных местах транспортного средства.

Перевозчик обязан доставить пассажира в указанное в провозном документе место и только при невозможности такой доставки — в другое место. В процессе отправки и перевозки может иметь место вынужденный отказ пассажира от перевозки (тяжелая болезнь, задержка отправки

ления), при этом перевозчик обязан полностью возратить провозную плату полностью.

Пассажир может продлить годность провозного документа, а не отказываться от него вообще. Если на одно пассажирское место вследствие ошибки работников перевозчика или его представителей было продано два провозных документа (билета), приоритет имеет тот пассажир, который приобрел его раньше по времени. Другому пассажиру может быть предложено место меньшей стоимости при условии возврата ему разницы, а если он не согласен, перевозчик обязан вернуть всю сумму провозной платы.

Пассажир вправе расторгнуть договор в любой момент до начала перевозки или в пути следования, получив стоимость провозной платы обратно за вычетом установленного сбора или за вычетом той части тарифа, которая соответствует пройденному расстоянию.

Перевозчик несет ответственность:

- * за просрочку доставки пассажира и багажа;
- * за причинение вреда жизни или здоровью пассажира в пути следования;
- * за гибель или повреждения его имущества, сданного в багаж.

В силу п. 1 ст. 795 ГК РФ за задержку отправления пассажира или опоздания его прибытия в пункт назначения за исключением перевозок в городском и пригородном сообщении перевозчик обязан уплатить штраф, если не докажет отсутствие своей вины. Обстоятельствами, которые освобождают перевозчика от ответственности, являются:

- * действие непреодолимой силы;
- * устранение неисправности транспортного средства, которая угрожает жизни пассажиров;
- * военные действия, блокада путей, эпидемии;
- * запрещение и ограничение перевозок по определенным маршрутам следования.

Перевозчик принимает на себя обязанность по сохранности багажа с момента его сдачи, при этом за вещи, не сданные в багаж, перевозчик не отвечает, то есть риск утраты лежит на пассажире, за исключением случаев, когда гибель или повреждение ручной клади произошли вследствие транспортного происшествия. В случае повреждения багажа сумма возмещения пропорциональна сумме понижения его стоимости, а в случае гибели багажа применяется правило перевозки груза. На воздушном транспорте дополнительным пределом ответственности перевозчика является возмещение уплаты 2 МРОТ за 1 кг веса сданного багажа и 10 МРОТ за все оставленные при себе вещи. Также возвращается провозная плата за не сохраненный багаж.

В случае причинения пассажиру вреда его жизни или здоровью ответственность перевозчика согласно отсылочной норме ст. 800 ГК РФ определяется по правилам главы 59 ГК РФ «Обязательства из причинения вреда», в частности подлежат применению нормы ст. 1079 ГК РФ, которые закрепляют имущественную ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

В силу п. 1 данной ст. любое самодвижущееся транспортное средство является источником повышенной опасности, а это значит, что перевозчик как владелец такого источника отвечает за причиненный пассажиру вред независимо от наличия вины в полном объеме.

40.4. ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ

Договор транспортной экспедиции – это соглашение, в силу которого одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента – грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (п. 1 ст. 801 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: взаимный, возмездный, консенсуальный (если экспедитор организует выполнение экспедиционных услуг) или реальный (если экспедитор организует выполнение экспедиционных услуг с вверенным ему грузом).

Стороны договора: клиент – субъект, которому оказываются услуги; экспедитор – субъект, оказывающий услуги клиенту.

В качестве клиентов по договору могут выступать любые лица (прежде всего отправитель и получатель груза, а также его собственник), заинтересованные в получении экспедиционных услуг.

Экспедитором может быть только предприниматель (коммерческая организация или физическое лицо), получивший лицензию на осуществление транспортно-экспедиционной деятельности. Экспедитором может быть как специализированная организация, так и обычный перевозчик (например, структурное подразделение транспортного предприятия). Экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц, если иное не предусмотрено договором экспедиции.

Предмет договора – услуги, связанные с перевозкой груза, которые делятся на основные (по организации перевозок, включая заключение договора перевозки) и дополнительные, которые могут охватывать любые вопросы, касающиеся транспортировки груза.

Договор может быть заключен как на полное, так и на частичное транспортно-экспедиционное обслуживание. Договоры могут быть разовые и длительные, которые заключаются при наличии постоянной потребности в транспортно-экспедиционном обслуживании.

Договор заключается в простой письменной форме.

Срок договора определяется соглашением сторон. Клиент должен выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей. Ценой договора является вознаграждение экспедитора, которое определяется соглашением сторон.

Ответственность сторон за неисполнение или за ненадлежащее исполнение договора является полной, основанием ее может быть предпринимательский риск, а не вина стороны, а также наличие общих условий, предусмотренных для ответственности за неисполнение обязательств.

Прекращение договора имеет особенность: оно возможно в результате одностороннего отказа любой стороны, но с обязательным предупреждением об этом другой стороны в разумный срок и возмещении стороной, заявившей об отказе, другой стороне убытков, вызванных расторжением договора.

Глава 41

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРА ХРАНЕНИЯ

По *договору хранения* одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК РФ).

Договор хранения часто является самостоятельным договором, но может быть и составной частью иных соглашений – договоров перевозки, подряда, поставки и др. В таких случаях хранение дополняет элемент других обязательств.

Юридическая характеристика договора:

1) договор является реальным, поскольку обязанность хранителя по оказанию услуг возникает с момента передачи имущества другой стороной – поклажателем; он может быть консенсуальным, когда сторонами предусматривается передача имущества на хранение в предусмотренный договором срок. При этом консенсуальные договоры можно заключать не со всеми хранителями, а только с профессиональными;

2) договор является возмездным (с профессиональными хранителями) и безвозмездным (который чаще заключается в быту);

3) договор является двухсторонним обязывающим или односторонним. Односторонним является реальный безвозмездный договор.

Стороны договора:

- хранитель,
- поклажатель.

Хранитель – любое юридическое или физическое лицо. Юридическое лицо вправе быть хранителем, если в учредительных документах нет соответствующей записи, запрещающей заниматься подобной деятельностью.

В качестве профессионального хранителя может выступать коммерческая или некоммерческая организация, для которой хранение является одной из целей деятельности. Профессиональными хранителями являются товарные склады, ломбарды, камеры хранения и т.д.

В качестве непрофессионального хранителя могут выступать граждане, некоммерческие организации (например, хранение вещей в гардеробах организации).

Поклаждатель – обычно собственник имущества, однако возможна сдача имущества на хранение иными лицами, но согласие собственника необходимо для передачи вещи на хранение (перевозчиком, залогодержателем, ссудополучателем и т.п.).

Единственным существенным условием договора является его предмет.

Предмет договора – индивидуально определенные движимые вещи, а также ценные бумаги. Исключение из общего правила закреплено в ст. 926 ГК РФ, которая устанавливает, что на хранение в порядке секвестра может быть передано и недвижимое имущество, а также вещи, определенные родовыми признаками (хранение вещей с обезличением (ст. 890 ГК РФ)). Предметом договора хранения не могут выступать животные.

Договор заключается в простой письменной форме, выдается документ (расписка, квитанция, бланк установленной формы), и жетон, а также иной знак, подтверждающий факт заключения договора при условии, если подобные способы предусмотрены законом, иными правовыми актами или являются обычными для данного вида хранения.

Обязанности поклаждателя:

- 1) взять вещь обратно по истечении обусловленного срока хранения;
- 2) выплатить вознаграждение или возместить расходы, связанные с хранением;
- 3) при сдаче вещи на хранение предупредить хранителя об опасных свойствах вещи.

Обязанности хранителя:

- 1) принять вещь на хранение;
- 2) обеспечить сохранность вещи в течение всего обусловленного договором срока или до востребования вещи поклаждателем;
- 3) предпринимать действия, направленные на сохранение вещи и (или) ее полезных свойств как минимум в том объеме, в каком бы он заботился о сохранении своих вещей;
- 4) оказывать услуги по хранению лично, если иное не предусмотрено договором или другим способом не согласовано с поклаждателем;
- 5) не пользоваться вещью, переданной поклаждателем без его согласия;
- 6) незамедлительно уведомлять поклаждателя о необходимости изменить условия хранения, предусмотренные договором;
- 7) вернуть сданную на хранение вещь управомоченному лицу по первому требованию.

Изменение условий хранения допускается с согласия поклажедателя, за исключением случаев, когда изменения необходимы для устранения опасности утраты, недостачи или повреждения вещи. Передача хранителем полученной вещи для хранения третьему лицу без согласия поклажедателя по общему правилу не разрешается (ст. 892 ГК РФ).

Ответственность сторон. Хранитель по безвозмездному договору обязан возместить стоимость утраченной вещи, по возмездному – убытки в полном объеме. За повреждение вещей он несет ответственность в размере суммы, на которую снизилась стоимость, если использование ее по назначению невозможно, возмещается стоимость вещи, а также убытки, если иное не предусмотрено законом или договором. Профессиональный хранитель отвечает за несохранность всегда (исключение составляет форс-мажор), непрофессиональный хранитель – только при наличии вины.

Поклажедатель возмещает убытки в полном объеме, если он не уведомил в разумный срок, что хранение не состоится.

Выделяют следующие виды хранения: в ломбардах, камерах хранения транспортных организаций, гардеробах, гостиницах, на товарных складах, в банках. Особым видом хранения является секвестр, то есть хранение вещей, являющихся предметом спора.

РАЗДЕЛ X

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

Глава 42

ДОГОВОР СТРАХОВАНИЯ

Страхование представляет собой разновидность гражданско-правового обязательства.

В силу *страхового обязательства* одна сторона (страхователь) обязуется вносить другой стороне (страховщику) установленные платежи (страховую премию, взносы), а страховщик обязуется при наступлении предусмотренного события (страхового случая) выплачивать при имущественном страховании страховое возмещение, а при личном страховании сумму.

В ГК РФ нет единого понятия страхования, закреплено определение договора личного и имущественного страхования.

Юридическая характеристика договора: возмездный, двусторонне обязывающий, реальный (вступает в силу с момента уплаты первого взноса или страховой премии). В редких случаях он может быть консенсуальным, если стороны договорились об иных, чем уплата страховой премии, условиях его вступления в силу.

Стороны договора страхования:

- *страхователь* (любой участник гражданских правоотношений);
- *страховщик* (юридическое лицо, которое имеет лицензию на осуществление страхования соответствующего вида);
- *выгодоприобретатель* (участник, в пользу которого заключается договор).

В условиях рыночной экономики важную роль играют страховые посредники, в качестве которых выступают страховые агенты и брокеры.

Страховой агент — физическое или юридическое лицо, действующее

от имени страховщика и по его поручению в соответствии с предоставленными полномочиями. **Страховой брокер** – юридическое или физическое лицо, зарегистрированное в установленном законом порядке в качестве предпринимателя, осуществляющий посредническую деятельность по страхованию от своего имени на основании поручений страхователя, либо страховщика.

Предметом договора страхования является установление прав и обязанностей сторон, связанных с предоставлением страховщиком страховой защиты имущественных интересов страхователя.

Объектами договора могут быть имущественные интересы, связанные:

1) с жизнью, здоровьем, трудоспособностью, пенсионным обеспечением страхователя или застрахованного лица (личное страхование);

2) с владением, пользованием, распоряжением имуществом (имущественное страхование);

3) с возмещением страхователем причиненного им вреда личности или имуществу физического лица, вреда, причиненного юридическому лицу (страхование ответственности).

Существенные условия договора имущественного страхования:

- об определенном имуществе либо имущественном интересе, являющемся объектом страхования;

- о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страховой случай);

- о размере страховой суммы;

- о сроке действия договора.

Существенные условия личного страхования:

- о застрахованном лице;

- о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страховом случае);

- о размере страховой суммы;

- о сроке действия договора.

Форма договора – письменная, составляется один документ либо на его основании страхователю вручается страховой полис (свидетельство, сертификат, квитанция), подписанного страховщиком, на основании письменного или устного заявления страхователя.

Обязанности страхователя:

1) уплатить страховую премию, размер которой определяется в договоре страхования по соглашению сторон. Может вноситься как одновременно, так и в рассрочку (страховыми взносами);

2) сообщить страховщику известные обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления

(страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику;

3) сообщить о наступлении страхового случая в сроки, установленные договором, иначе страховщик может отказать в выплате страхового возмещения.

Обязанности страховщика:

1) ознакомить с правилами страхования (должны быть отражены в договоре);

2) определить размер страховой суммы или страхового возмещения;

3) сохранять тайну страхования;

4) при наступлении страхового случая произвести страховую выплату в установленный срок.

Договор страхования прекращается досрочно, если после его вступления в силу возможность наступления страхового случая отпала или существование страхового риска прекратилось по обстоятельствам иным, чем страховой случай (например, гибель в результате наводнения имущества, застрахованного от пожара). При досрочном прекращении договора страховщик имеет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование.

Страхователь (выгодоприобретатель) вправе отказаться от договора страхования в любое время. При досрочном отказе от договора уплаченная страховщику страховая премия не подлежит возврату, если договором не предусмотрено иное.

Глава 43

ДОГОВОР ЗАЙМА И КРЕДИТА: ПОНЯТИЕ, ФОРМА, СОДЕРЖАНИЕ

По договору займа одна сторона (займодавец) передает или обязуется передать в собственность другой стороне (заемщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заемщик обязуется возвратить займодателю такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг. (п. 1 ст. 807 ГК РФ).

Юридическая квалификация договора: односторонне обязывающий, реальный, договор может быть возмездным или безвозмездным. Договор считается безвозмездным, если в нем прямо не предусмотрено иное, и он заключен между гражданами (не являющимися предпринимателями) на сумму менее 50 МРОТ, а также если предметом договора являются вещи, определенные родовыми признаками (весом, объемом, длиной, количеством) (п. 3 ст. 809 ГК РФ). Во всех остальных случаях займодавец имеет право на получение с заемщика процентов.

Существенным условием договора является предмет.

Предметами договора являются деньги (в том числе иностранная валюта), вещи, определяемые родовыми признаками.

Стороны договора: займодавец и заемщик. Ими могут быть любые субъекты гражданского права (в качестве заемщика по договору государственного или муниципального займа может выступать либо РФ, субъекты РФ, либо муниципальные образования).

Форма договора:

1) устная (между гражданами, если сумма займа не превышает 10 тыс. руб.);

2) простая письменная, если:

- сумма договора превышает 10 тыс. руб.;
- займодавец является юридическим лицом (независимо от суммы).

В подтверждение договора может быть выдана расписка или иной документ, удостоверяющий передачу заемщику денежной суммы или вещей.

Последствия несоблюдения письменной формы состоят в том, что стороны лишаются права ссылаться на свидетельские показания, однако не лишаются права приводить письменные и другие доказательства (переписку, подтверждающую факт займа, документы о переводе займодавцем заемщику денежных средств и т.д.).

Срок договора не является существенным условием; если он не установлен договором, он определяется моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

Досрочное исполнение договора (п. 2 ст. 810 ГК РФ) возможно только с согласия займодавца (если договор возмездный). Беспроцентный заем может быть возвращен заемщиком досрочно по его усмотрению.

Заемщик вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от займодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре.

Договор займа может быть прекращен досрочно как по инициативе заемщика, так и по инициативе займодавца в случаях, установленных в законе или договоре.

Кредитный договор может рассматриваться в качестве разновидности договора займа (глава 42 ГК РФ). Различие договоров состоит в составе сторон, а также в предмете договора.

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

Юридическая квалификация договора: консенсуальный, возмездный, взаимный.

Стороны договора:

- кредитор (банк и иная кредитная организация);
- заемщик (любое лицо).

Существенные условия договора: предмет, проценты за кредит, срок договора, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, порядок расторжения договора.

Предмет договора — денежные средства (наличные, безналичные, российские рубли, иностранная валюта). Плата за кредит выражается в процентах, которые включают в себя ставку рефинансирования Центрального банка РФ и вознаграждение самого кредитора (банковскую маржу).

Форма договора простая письменная, иначе договор ничтожен (ст. 820 ГК РФ). Если в кредитный договор включены условия о залоге недвижимости, то такой договор должен быть зарегистрирован в соответствии с Федеральным законом «Об ипотеке (залоге) недвижимости».

Структура кредитного договора законом не регламентируется, и на практике он, как правило, имеет следующие разделы: вводную часть, общие положения, предмет договора, условия предоставления кредита, условия и порядок расчетов, права и обязанности сторон, прочие условия, юридические адреса, реквизиты и подписи сторон.

Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа. Его особенность — возможность одностороннего расторжения договора кредитором или заемщиком.

Виды кредитов:

товарный кредит (ст. 822 ГК РФ);

коммерческий кредит (ст. 823 ГК РФ);

ипотечный кредит (на приобретение и строительство жилья, земельных участков);

бланковый кредит предоставляется без обеспечения в виде залога, гарантии поручительства, то есть на основе доверия к клиенту. Процентная ставка устанавливается на более высоком уровне, чем по другим кредитам. Данный кредит является кратковременным, сроком от одного до трех месяцев.

Глава 44

ФИНАНСИРОВАНИЕ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ

По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (клиент) обязуется уступить другой стороне – финансовому агенту (фактору) денежные требования к третьему лицу (должнику) и оплатить оказанные услуги, а финансовый агент (фактор) обязуется совершить не менее двух следующих действий, связанных с денежными требованиями, являющимися предметом уступки:

- 1) передача клиенту денежных средств в счет денежных требований, в том числе в виде займа или предварительного платежа (аванса);
- 2) учет денежных требований клиента к третьим лицам (должникам);
- 3) осуществление прав по денежным требованиям клиента, в том числе предъявление должникам денежных требований к оплате, получение платежей от должников и произведение расчетов, связанных с денежными требованиями;
- 4) осуществление прав по договорам об обеспечении исполнения обязательств должников (п. 1 ст. 824 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: консенсуальный или реальный, взаимно обязывающий, возмездный, публичный (следовательно, данный договор является договором присоединения), каузальный.

Уступка денежного требования может быть осуществлена в качестве способа обеспечения исполнения какого-либо обязательства клиента перед финансовым агентом. В таком случае это денежное требование переходит к финансовому агенту только при неисполнении клиентом обеспеченного данным требованием обязательства.

Договор финансирования под уступку денежного требования может предусматривать условия о ведении финансовым агентом бухгалтерского учета, обработки счетов, о контроле оплаты выставляемых счетов, оказании иных финансовых услуг клиенту.

Переуступка денежного требования действительна и при наличии ее запрета в договоре клиента с третьим лицом (должником), на котором

основано его денежное требование. В этом случае должник лишь получает право требовать возмещения убытков и возложения на клиента иной предусмотренной законом или договором ответственности за нарушение условий договора. Последующая уступка денежного требования финансовым агентом допускается, только если это прямо предусмотрено договором факторинга.

Стороны договора:

- * финансовый агент (фактор);
- * клиент.

Финансовым агентом может быть банк или иная кредитная организация либо любая коммерческая организация, получившая разрешение (лицензию) на занятие соответствующей деятельностью.

Клиентом может быть любой субъект гражданского права, обладающий тем или иным видом дееспособности;

Предметом договора финансирования под уступку денежного требования может быть:

- * существующее денежное требование, то есть требование, по которому наступил срок платежа;
- * будущее требование, которое считается перешедшим к финансовому агенту с момента возникновения права на получение денежных средств с должника;
- * несколько денежных требований.

Финансовый агент вправе отказаться от требований, оплата которых вызывает сомнение. Уступке подлежат только конкретные денежные требования с указанием их сумм, сроков выплаты, иных признаков.

Срок договора определяется соглашением сторон.

Цена — это стоимость уступаемого требования клиента к должнику.

Требования к оформлению договора финансирования под уступку денежного требования соответствуют общим правилам об устной и письменной форме.

Особенности исполнения денежного требования должником:

1) должник обязан произвести платеж финансовому агенту при условии, что он получил письменное уведомление от клиента или финансового агента об уступке денежного требования, содержащее сведения об уступленном требовании и финансовом агенте, которому следует произвести платеж;

2) в случае получения уведомления от финансового агента должник вправе потребовать от него предоставления доказательств уступки требования, а при их неполучении в разумный срок — произвести платеж клиенту;

3) платеж финансовому агенту освобождает должника от обязательств перед клиентом;

4) финансовый агент приобретает право на все суммы, которые он получит от должника по исполнению требования, даже если они значительно превышают его расходы, а клиент не несет ответственности перед финансовым агентом за то, что полученные им суммы могут оказаться меньше цены, за которую он приобрел требование, если договором факторинга не предусмотрено обратное;

5) при осуществлении платежа финансовому агенту должник вправе предъявить к зачету свои денежные требования, основанные на договоре с клиентом, которые уже имелись у должника ко времени, когда им было получено уведомление об уступке требования финансовому агенту;

6) в случае нарушения клиентом обязательств перед должником, дающих последнему право отказаться от платежа, он вправе потребовать от клиента (но не от финансового агента) возвращения уже уплаченных сумм;

7) финансовый агент обязан возвратить полученные по уступленному ему требованию платежи, если он не оплатил требование или оплатил его после того, как узнал о праве должника отказаться от платежа по уступленному требованию.

Клиент несет ответственность за недействительность уступаемого требования, но не за его неисполнение, если договором не предусмотрено иное.

Требование считается недействительным, если обстоятельства, дающие должнику право отказаться от платежа, были известны клиенту к моменту уступки требования.

В противном случае ответственность клиента наступает только при наличии условия о возможности регрессного требования финансового агента к клиенту.

Глава 45

РАСЧЕТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

В соответствии с п. 1 ст. 140 ГК РФ платежи на территории РФ осуществляются путем наличных и безналичных расчетов.

При расчетах *наличными деньгами* не возникает каких-либо самостоятельных обязательств по расчетам. Передача денег обычно представляет собой действия должника по исполнению соответствующего денежного обязательства, являющегося частью гражданско-правового обязательства по передаче товаров, выполнению работ или оказанию услуг, поэтому в настоящее время правовое регулирование расчетов наличными деньгами в его гражданско-правовой части ограничивается лишь установлением предельного размера суммы платежа наличными деньгами в отношениях между юридическими лицами и гражданами-предпринимателями.

Под *безналичными расчетами* понимаются расчеты по гражданско-правовым сделкам и иным основаниям (например, по уплате налогов и иных обязательных платежей в бюджет и внебюджетные фонды) с использованием для этого остатков денежных средств на банковских счетах. Суть безналичной формы расчетов состоит в том, что вместо передачи наличных денег осуществляется списание или зачисление на счет клиента соответствующих денежных сумм.

Непосредственно в ГК РФ предусмотрены и регулируются следующие *формы безналичных расчетов*.

1. Платежные поручения.
2. Аккредитив.
3. Инкассо.
4. Чеки.

5. Иные формы, предусмотренные законом, банковскими правилами или применяемыми в банковской практике обычаями.

Расчеты платежными поручениями (банковский перевод). В соответствии с п. 1 ст. 863 ГК РФ при расчетах платежными поручениями банк плательщика обязуется по распоряжению плательщика перевести находящиеся на его банковском счете денежные средства на банковский

счет получателя средств в этом или ином банке в сроки, предусмотренные законом, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определен применяемыми в банковской практике обычаями.

Согласно п. 1 ст. 865 ГК РФ исполнение платежного поручения состоит в том, что принявший его банк обязан перечислить соответствующую денежную сумму банку получателя средств для ее зачисления на указанный в поручении счет этого лица. Непосредственное перечисление денежной суммы по поручению клиента обслуживающим его банком банку получателя платежа возможно лишь тогда, когда эти банки связывают корреспондентские отношения. В остальных случаях получивший платежное поручение банк вправе привлечь другие банки для выполнения операций по перечислению денежных средств на счет, указанный в поручении клиента (п. 2 ст. 865 ГК РФ).

При приеме к исполнению платежного поручения банк обязан удостовериться в праве плательщика распоряжаться денежными средствами, проверить соответствие платежного поручения установленным требованиям, достаточность денежных средств для исполнения платежного поручения, а также выполнить иные процедуры приема к исполнению распоряжений, предусмотренные законом, банковскими правилами и договором.

Расчеты по аккредитиву. При расчетах по аккредитиву банк-эмитент, действующий по поручению плательщика, обязуется перед получателем средств произвести платежи или акцептовать и оплатить переводной вексель, выставленный получателем средств, либо совершить иные действия по исполнению аккредитива по представлении получателем средств предусмотренных аккредитивом документов и в соответствии с условиями аккредитива (абзац первый п. 1 ст. 867 ГК РФ).

Особенность аккредитивной формы расчетов состоит в том, что при ее применении денежные средства не переводятся на счет получателя, а выделяются, «бронироваться» для производства расчетов с получателем средств в будущем. Для определения условий получения этих средств (*условий аккредитива*) между плательщиком и получателем средств заключается договор, причем данные условия дублируются в поручении плательщика банку на открытие аккредитива. Для исполнения аккредитива, то есть для выплаты соответствующей денежной суммы, ее получатель должен представить в банк, открывший аккредитив, или в другой (исполняющий) банк, документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива (например, документы, подтверждающие выполнение работ по конкретному договору, за которые производится расчет в аккредитивной форме).

Расчеты по инкассо. При расчетах по инкассо банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за его счет действия по получению от плательщика платежа или акцепта платежа (п. 1 ст. 874 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 874 ГК для выполнения поручения клиента банк-эмитент вправе привлечь иной банк (исполняющий банк).

Исполнение инкассового поручения состоит в том, что осуществляющий его исполнение банк представляет плательщику документы взыскателя в той форме, в которой они были получены, за исключением отметок и надписей банков, необходимых для оформления инкассовой операции. Документы, выставленные взыскателем на инкассо, должны соответствовать установленным законом или банковскими правилами требованиям к их содержанию и форме. Такими документами являются чеки, векселя, платежные требования, платежные требования-поручения и др.

Расчеты чеками. Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (п. 1 ст. 877 ГК РФ).

Основными участниками отношений по расчетам чеками являются чекодатель, чекодержатель и плательщик. **Чекодателем** считается лицо, выписавшее чек, **чекодержателем** – лицо, являющееся владельцем выписанного чека, **плательщиком** – банк, производящий платеж по предъявленному чеку. Кроме того, в данных отношениях могут участвовать **индоссант** – чекодержатель, передающий чек другому лицу посредством передаточной надписи (индоссамента), и **авалист** – лицо, давшее поручительство на оплату чека, оформляемое гарантийной надписью на нем (*аваль*). В качестве плательщиков по чеку могут выступать исключительно банки или иные кредитные организации, имеющие лицензию на занятие банковской деятельностью.

Чекодателем может быть выписан *ордерный, именной или предъявительский чек*.

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ВКЛАДА И ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЕТА

По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором. Если иное не предусмотрено законом, по просьбе вкладчика-гражданина банк вместо выдачи вклада и процентов на него должен произвести перечисление денежных средств на указанный вкладчиком счет (ст. 834 ГК РФ).

Предметом договора банковского вклада является денежная сумма (вклад), которая может быть выражена в российских рублях или в иностранной валюте. Вклад может быть внесен как в наличной, так и в безналичной форме. Отношения по банковскому вкладу регламентируются главой 44 ГК РФ. На правоотношения сторон по договору с участием граждан распространяется действие Закона РФ «О защите прав потребителей».

Юридическая характеристика договора: односторонне обязывающий, реальный, возмездный.

Сторонами договора являются банк и вкладчик. Вкладчиком может быть любое юридическое или физическое лицо. Банк обязан иметь лицензию на совершение банковских операций, предусматривающую его право на привлечение денежных средств во вклады (п. 1 ст. 835 ГК РФ).

Вклад может быть внесен на условиях выдачи его по первому требованию вкладчика (вклад до востребования) и на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад).

Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме (ст. 836 ГК РФ). Несоблюдение формы депозитного договора влечет его ничтожность с последствиями.

Сберегательная книжка — это документ, оформляющий заключение договора банковского вклада с гражданином и удостоверяющий поступление и движение денежных средств на его счете по вкладу.

Реквизиты сберегательной книжки установлены в п. 1 ст. 843 ГК РФ. Она должна содержать следующие сведения: а) наименование и место нахождения банка или его филиала, принявшего вклад; б) номер счета по вкладу; в) сведения о движении денежных средств по счету.

Сберегательный (депозитный) сертификат является именной или предъявительской ценной бумагой, удостоверяющей сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат.

Банк обязан возвратить вкладчику сумму вклада с уплатой обусловленных договором процентов. Проценты представляют собой плату за пользование заемными средствами, предоставленными вкладчиком банку. Их размер обычно устанавливается в договоре. Периодичность выплат процентов по требованию вкладчика ежеквартальная, если иное не установлено соглашением сторон. Невостребованные в срок проценты увеличивают сумму вклада. При возврате вклада выплачиваются все начисленные к этому моменту проценты (ст. 839 ГК РФ).

По *договору банковского счета* банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету (п. 1 ст. 845 ГК РФ).

Банк может использовать имеющиеся на счете денежные средства, гарантируя право клиента беспрепятственно распоряжаться ими (п. 2 ст. 845 ГК РФ). Договор банковского счета является консенсуальным, двусторонне обязывающим, возмездным.

Сторонами договора банковского счета являются банк или иная кредитная организация, обладающая лицензией на право совершения банковских операций, и клиент (владелец счета). В качестве клиентов могут выступать любые юридические и физические лица.

Предмет договора – находящиеся на банковском счете клиента денежные средства, с которыми осуществляются операции, обусловленные договором. В зависимости от содержания правоспособности клиента и круга операций с денежными средствами принято выделять несколько видов счетов.

Договор банковского счета заключается в простой письменной форме.

Содержание договора банковского счета составляют права и обязанности банка и клиента.

Основными обязанностями банка являются надлежащее выполнение операций по счету, предусмотренных законом, банковскими правилами, обычаями и договором банковского счета, и хранение банковской тайны.

В обязанности клиента входит соблюдение банковских правил при совершении операций по счету и оплата расходов банка на совершение этих операций, когда это прямо предусмотрено договором банковского счета. В таком случае клиент оплачивает услуги банка за совершение операций с его денежными средствами. Плата за услуги банка может взиматься поквартально за счет денежных средств клиента, находящихся на счете, если иное не предусмотрено договором.

По инициативе клиента договор банковского счета может быть расторгнут в любое время без объяснения причин. По инициативе банка этот договор может быть расторгнут в случаях, установленных законом, с обязательным письменным уведомлением об этом клиента (по истечении 60 дней со дня направления банком клиенту уведомления), а также в судебном порядке в двух определенных в законе случаях:

1) когда сумма денежных средств, находящихся на счете клиента, оказывается ниже минимума, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

2) когда при отсутствии операций по счету в течение года, если иное не предусмотрено договором (ст. 859 ГК РФ).

РАЗДЕЛ XI

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРИОБРЕТЕНИЮ И РАСПОРЯЖЕНИЮ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

Глава 47

ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау) (п. 1 ст. 1027 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: консенсуальный, двусторонне обязывающий, возмездный.

Сторонами договора являются правообладатель и пользователь, в качестве которых могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Договор заключается в *простой письменной форме*, несоблюдение которой влечет его недействительность, и подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 1028 ГК РФ).

Предмет договора – комплекс исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

РАЗДЕЛ XI

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРИОБРЕТЕНИЮ И РАСПОРЯЖЕНИЮ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫМИ ПРАВАМИ

Глава 47

ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау) (п. 1 ст. 1027 ГК РФ).

Юридическая характеристика договора: консенсуальный, двусторонне обязывающий, возмездный.

Сторонами договора являются *правообладатель и пользователь*, в качестве которых могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Договор заключается в *простой письменной форме*, несоблюдение которой влечет его недействительность, и подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 1028 ГК РФ).

Предмет договора – комплекс исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

7) информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии.

Ограничения прав сторон по договору коммерческой концессии:

- * обязательство правообладателя не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для их использования на закрепленной за пользователем территории либо воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории;

- * обязательство пользователя не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора;

- * отказ пользователя от получения по договорам коммерческой концессии аналогичных прав у конкурентов (потенциальных конкурентов) правообладателя и др.

Правообладатель несет *субсидиарную ответственность* по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии. По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

Договор коммерческой концессии действует в течение срока, на который он заключен, а если договор заключен без указания срока – до его прекращения в установленном законом порядке. В период действия договора он может быть изменен или досрочно прекращен (расторгнут) по основаниям, предусмотренных законом (ст. 1036, 1037 ГК РФ).

РАЗДЕЛ XII

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ МНОГОСТОРОННИХ И ИЗ ОДНОСТОРОННИХ ДЕЙСТВИЙ

Глава 48

ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

Договор простого товарищества (договор о совместной деятельности)— это договор, по которому 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 (п. 1 ст. 1041 ГК РФ).

Особенности договора простого товарищества, заключаемого для осуществления совместной инвестиционной деятельности (инвестиционного товарищества), устанавливаются Федеральным законом «Об инвестиционном товариществе».

Юридическая характеристика договора: двусторонний или многосторонний, консенсуальный, возмездный.

Предмет договора — совместная деятельность, направленная на достижение общей цели (цели коммерческого, некоммерческого товарищества).

Субъекты договора определяются в зависимости от целей, которые преследуют товарищи. В коммерческом простом товариществе ими выступают только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации, в некоммерческом простом товариществе — любые субъекты.

Договор простого товарищества заключается в *устной* или *простой письменной форме* в соответствии с общими положениями гражданского законодательства.

Срок обычно обусловлен целью, возможно указание конкретной даты. При отсутствии условия о сроке договор считается заключенным на неопределенный срок.

Содержание договора складывается из прав и обязанностей его участников.

Обязанности товарища:

- * внесение вклада (деньги, вещи, имущественные и неимущественные права, профессиональные знания, деловая репутация, деловые связи и др.), при этом вклады признаются равными, если иное не предусмотрено договором;
- * ведение совместной деятельности.

Права товарища:

- * участие в управлении общими делами (руководство совместной деятельностью);
- * право по ведению общих дел (представительство интересов вне товарищества), которое может осуществляться каждым на основании доверенности;
- * право на информацию (знакомство с документацией по ведению дел).

Правовой режим имущества: все имущество (как внесенное, так и полученное в результате деятельности), принадлежит товарищам на праве общей долевой собственности.

Распределение прибыли, полученной товарищами в результате совместной деятельности, осуществляется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей (ст. 1048 ГК РФ).

Покрытие расходов и возмещение убытков осуществляется за счет общего имущества, а недостающие суммы раскладываются между участниками. Возможно отступление от правил пропорциональности распределения прибыли и расходов (оговорка в договоре), однако полное устранение от участия в распределении прибыли и освобождение от покрытия расходов невозможно.

Ответственность участников зависит от цели заключения договора:

1) если договор не связан с осуществлением предпринимательской деятельности, каждый отвечает по общим договорным обязательствам пропорционально стоимости его вклада, а по общим обязательствам, возникшим не из договора, — солидарно;

2) если договор связан с осуществлением предпринимательской деятельности, товарищи несут ответственность солидарно независимо от оснований их возникновения.

Основания прекращения договора:

- * прекращение правосубъектности одного из товарищей, если не предусмотрено сохранение договора с остальными товарищами;

- * объявление кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом);
- * смерть товарища или ликвидация либо реорганизация юридического лица, являющегося товарищем, если не предусмотрено сохранение договора с остальными товарищами;
- * отказ кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества;
- * истечение срока договора;
- * достижение цели договора, являвшейся его отменительным условием.
- * выделение доли товарища по требованию его кредитора.

В результате прекращения договора вещи, переданные в общее владение и (или) пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения. С момента прекращения договора простого товарищества участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц.

Раздел имущества, находившегося в общей собственности товарищей, и возникших у них общих прав осуществляется по правилам о выделе доли. Товарищ, внесший в общую собственность индивидуально определенную вещь, вправе при прекращении договора простого товарищества требовать в судебном порядке возврата ему этой вещи при условии соблюдения интересов остальных товарищей и кредиторов.

Возможно негласное товарищество, если его существование не раскрывается для третьих лиц. Особенностью является то, что общие дела ведутся каждым отдельно. Каждый самостоятельно несет ответственность по заключенным им сделкам всем своим имуществом, но в тоже время обязательства, принятые товарищами в процессе совместной деятельности, являются общими.

Глава 49

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОРГАНИЗАЦИИ ИГР И ПАРИ

Односторонние действия могут привести к возникновению обязательств как у лица, совершившего действия, так и у лица, не совершавшего никаких действий.

Публичное обещание награды – это обращенное к неопределенному кругу лиц обещание имущественного вознаграждения за достижение обусловленного результата тому, кто достигнет этого результата.

Признаки данного основания возникновения обязательств:

- публичность обещания;
- имущественный характер вознаграждения;
- указание результата, который необходимо достигнуть;
- указание лица, которым оно дано и которое будет являться должником по возникшему обязательству.

Лицо, давшее публичное обещание награды, связывается обязательством выплатить вознаграждение лицу, выполнившему соответствующие действия (ст. 1055 ГК РФ).

Лицо, обещавшее награду, может отменить обещание тем же способом, которым оно было дано, при этом возместив ущерб лицам, которые приступили к совершению указанных в объявлении действий (ст. 1056 ГК РФ).

Публичный конкурс, в отличие от награды, предполагает выплату вознаграждения за достижение лучших результатов. Конкурс должен устраиваться для достижения общественно полезных целей (п. 2 ст. 1057 ГК). Лицо, объявившее конкурс, может отказаться от его проведения лишь в первой половине срока конкурса. При этом оно должно возместить расходы, понесенные участниками конкурса для достижения поставленных целей.

Еще одним отличием публичного конкурса от награды является более формальный характер. Согласно п. 4 ст. 1057 ГК РФ объявление о публичном конкурсе должно содержать по крайней мере условия, предусматривающие существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их

представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Кроме того, публичный конкурс должен быть направлен на достижение общественно полезных целей. Иначе говоря, не только результат, признанный наилучшим, но и организация конкурса и вся совокупность действий, совершенных «отозвавшимися» лицами с целью достижения обусловленного результата, должны быть подчинены решению гуманитарных или научно-технических задач, имеющих общественное значение.

Договор о проведении игр и пари — основанное на риске соглашение ее участников о получении одним или несколькими из них выигрыша в зависимости от наступления не известного заранее результата игры. Выигрыш может выражаться в предоставлении выигравшему как определенной денежной суммы, так и иных отчуждаемых объектов гражданских прав.

Азартная игра — это соглашение, основанием которого является возможность приобретения кем-либо из участников имущественной выгоды (выигрыша) за счет другого при наступлении определенных правилами игры случайных условий.

Пари представляет собой специальный вид игры, в котором участники делают противоположные друг другу прогнозы относительно наступления определенного события, которое не связано с волей и действиями участников. В других видах игр участники могут своими действиями способствовать наступлению определенного результата.

Юридическая характеристика договора: односторонне обязывающий (пари) или двусторонне обязывающий (игра), консенсуальный или реальный, возмездный, алеаторный.

Предложение о заключении договора об участии в игре должно включать условия о сроке ее проведения, порядке определения и размере выигрыша. Это предложение адресовано неопределенному кругу лиц и является публичной офертой.

Существенными условиями договора о проведении игр и пари являются предмет и срок.

Предметом договора о проведении игр и пари является шанс получить выигрыш.

Ценой договора является сумма, которую спорящий или игрок вносит в игру или спор, называемая ставкой.

Общее правило относительно игр и пари установлено в п. 1 ст. 1062 ГК: требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите.

Исключением из этого общего правила являются требования лиц, участвовавших в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы

или злонмеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требования, предъявленные к организатору игры в случаях, когда организаторами игр выступают Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, а также юридические лица, получившие от уполномоченного государственного или муниципального органа разрешение (право) на проведение лотерей в соответствии с Федеральным законом от 11 ноября 2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях». В этих случаях договор об игре оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа.

После определения результатов игры у ее организатора возникает обязанность в течение определенного условиями проведения игр срока выплатить лицам, которые в соответствии с этими условиями признаны выигравшими, выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере и форме (денежной или в натуре). Если срок выплаты выигрыша в условиях не указан, выплата должна быть произведена не позднее 10 дней с момента определения результатов игр.

РАЗДЕЛ XIII

ВНЕДОГОВОРНЫЕ

(ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ) ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Глава 50

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ ГОСУДАРСТВЕННЫМИ ОРГАНАМИ, ОРГАНАМИ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, А ТАКЖЕ ИХ ДОЛЖНОСТНЫМИ ЛИЦАМИ

Ответственность за вред, причиненный публичной властью, предусмотрена не только гражданским законодательством (ст. 1069, 1070 ГК РФ), но и ст. 53 Конституции РФ.

Особенности данного вида обязательств обусловлены особыми субъектами ответственности заключаются в том, что ими являются органы публичной власти или обладающие властными полномочиями должностные лица. К органам государственной власти относятся органы всех ветвей власти – законодательной, исполнительной, судебной. Муниципальные органы также наделены властными полномочиями и несут ответственность в соответствии с рассматриваемой нормой.

Общее правило деликтной ответственности публичных образований заключается в следующем: вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, либо должностных лиц этих органов, подлежит возмещению за счет соответствующей казны (казны РФ, субъекта РФ, казны муниципального образования) в зависимости от того, кем из них конкретно причинен вред (ст. 1069 ГК РФ).

Под действием органов власти понимаются правовые акты, постановления, приказы и т.д., бездействие выражается в неисполнении органами и должностными лицами возложенных на них обязанностей.

Состав *условий гражданско-правовой ответственности* за вред, причиненный публичной властью, отличен от генерального деликта характером противоправности действий (бездействия) органов власти. Данная противоправность выражается в незаконности акта или иного проявления власти; бремя доказывания противоправности действий публичной власти лежит на потерпевшем при доказывании в судебном порядке вины лиц, принявших эти акты, либо не принявших те акты, которые следовало бы принять.

Ст. 1069 ГК РФ, называя в качестве основания наступления ответственности за причиненный вред незаконные действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, выделяет среди этих действий издание акта, не соответствующего закону или иному правовому акту.

Тем самым разграничивается совершение государственными органами, органами местного самоуправления и их должностными лицами актов ненормативного характера (индивидуальные акты в области административного управления) и издание нормативных актов.

Для возложения имущественной ответственности за вред, причиненный актами как ненормативного, так и нормативного характера, необходимо, чтобы соответствующие акты были признаны недействительными.

В силу ст. 13 ГК РФ ненормативный акт признается недействительным решением суда (изменяется в виду суды общей юрисдикции и арбитражные суды). Признание ненормативного акта недействительным и возмещение причиненного в связи с его совершением вреда производится в одном процессе.

Нормативные акты, то есть акты, устанавливающие правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц и рассчитанные на неоднократное применение, могут признаваться недействительными в случаях, предусмотренных законом. Такие акты чаще признаются недействительными по требованию прокуроров.

Для отдельной категории государственных органов и должностных лиц ст. 1070 ГК РФ устанавливает специальные основания ответственности.

Ответственность за вред, причиненный органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда возмещается за счет казны РФ, а в случаях предусмотренных законом, – за счет казны субъекта РФ или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц в порядке, установленном законом.

Таким образом, специальный характер оснований ответственности заключается в отсутствии в их составе вины причинителя вреда.

Ответственность за причиненный вред наступает:

- * в результате незаконного привлечения к уголовной ответственности;
- * в результате незаконного применения в качестве меры пресечения взятия под стражу или подписки о невыезде;
- * в результате незаконного осуждения;
- * в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, причиненный юридическому лицу в результате незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности.

Условия и порядок возмещения вреда в этих случаях определяются ст. 1064 и 1070 ГК РФ.

Закон устанавливает, что возмещению в полном объеме с индексацией подлежат:

- 1) заработок и иные трудовые доходы, которых потерпевший лишился в результате осуществленных в отношении него незаконных действий;
- 2) судебные издержки и расходы, понесенные потерпевшим на оказание ему юридической помощи;
- 3) имущество потерпевшего, конфискованное по приговору суда и обращенное в доход государства;
- 4) неполучение доходов по банковским вкладам;
- 5) убытки по сделкам, которые не могли быть своевременно исполнены;
- 6) лишение возможности принять наследство или сохранить его от расхищения;
- 7) компенсация вреда.

Глава 51

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ, СОЗДАЮЩЕЙ ПОВЫШЕННУЮ ОПАСНОСТЬ ДЛЯ ОКРУЖАЮЩИХ

Сущность этого обязательства заключается в том, что юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ).

Источник повышенной опасности – проявление исключительно в деятельности, то есть в использовании, в том числе в организованном, свойства и характеристик природных или созданных человеком предметов материального мира, обладающих особой вредоносностью и неподдающихся полному контролю со стороны человека.

Виды источников повышенной опасности могут быть условно разделены на четыре группы:

- 1) физические;
- 2) физико-химические;
- 3) биологические;
- 4) химические.

К первой группе относятся механические, электрические, тепловые, то есть те, что оказывают механическое, тепловое, электрическое или иное физическое воздействие (транспортные средства, промышленные предприятия, энергетические электроустановки и др.), ко второй группе могут быть отнесены радиоактивные источники, к третьей – зоологические (дикие животные, находящиеся в ведении человека) и микробиологические (штаммы болезнетворных микроорганизмов и т.д.), к четвертой – отравляющие, взрывоопасные, огнеопасные производства и вещества.

Субъектом обязательства возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, выступают юридическое лицо или гражданин, которые владеют источником повышенной опасности:

1) на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления;

2) на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и на ином законном основании.

Главная особенность данного вида деликтной ответственности заключается в том, что обязательство за вред, причиненный источником повышенной опасности, возникает у владельца независимо от наличия или отсутствия его вины.

Владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности только в следующих случаях.

1. Когда вред возник вследствие непреодолимой силы.
2. Когда вред явился результатом умысла потерпевшего.

3. Когда источник повышенной опасности выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц.

В последнем случае ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, несут лица, противоправно завладевшие источником. Вместе с тем, если будет установлено, что в противоправном завладении источником повышенной опасности виновен и его владелец (например, оставил без присмотра работающее транспортное средство), суд вправе возложить ответственность как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности.

При отсутствии вины владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности полностью или частично, если вред возник вследствие грубой неосторожности потерпевшего. С учетом имущественного положения гражданина, владеющего источником повышенной опасности, и при отсутствии умысла причинителя суд вправе уменьшить размер возмещения ущерба. Вместе с тем закон не допускает отказа в возмещении при причинении вреда жизни или здоровью гражданина.

Отдельно закон предусматривает ситуации, когда вред причиняется взаимодействием источников повышенной опасности: столкновением автотранспортных средств между собой, взаимодействием механизмов и взрывчатых веществ и т.д. В таких случаях:

1) вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцами друг другу, возмещается по общим правилам (ст. 1064 ГК РФ);

2) если вред третьим лицам причинен в результате взаимодействия источников повышенной опасности, их владельцы несут ответственность солидарно.

В регрессном порядке может быть привлечено к имущественной ответственности лицо, осуществляющее управление источником повышенной опасности в силу трудовых отношений с его владельцем. Если

работник предприятия самовольно завладел источником повышенной опасности, владелец такого источника может быть освобожден от ответственности перед потерпевшим.

При передаче источника повышенной опасности в хозяйственное управление пользователя ответственность за вред, причиненный третьим лицам, несет сам пользователь.

Вред, причиненный одному из владельцев по вине другого, возмещается виновным. При наличии вины лишь владельца, которому причинен вред, он ему не возмещается. При наличии вины обоих владельцев размер возмещения определяется соразмерно степени вины каждого. При отсутствии вины владельцев источников повышенной опасности во взаимном причинении вреда ни один из них не имеет право на возмещение.

Лицом, уполномоченным на возмещение вреда, является потерпевший, то есть лицо, имуществу и здоровью которого причинен вред. В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда возникает у его иждивенцев в связи с потерей кормильца.

Глава 52

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЮ ГРАЖДАНИНА

В ст. 1084 ГК РФ закреплено общее правило о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств, в соответствии с которым вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и других соответствующих обязанностей возмещается по правилам, предусмотренным ГК РФ, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

Основание данного вида обязательств по возмещению вреда – причинение смерти, увечья, травмы, а также морального вреда – обуславливает статус потерпевшего: им может быть только гражданин.

При этом по действующим правилам возмещается не только внедоговорный вред, но и вред, причиненный жизни и здоровью гражданина при исполнении определенных договоров (перевозки, предоставления медицинских, туристических услуг и т.д.). Следует иметь в виду, что если законом или договором предусматривается более высокий размер возмещения, то приоритет имеет норма этого закона или договора.

Объем возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья, состоит из следующего.

1. Утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь (в него включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам, облагаемым подоходным налогом, кроме выплат единовременного характера, доходы от предпринимательской деятельности, а также авторский гонорар).

2. Дополнительные расходы – расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств (ст. 1085 ГК РФ).

Среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за 12 месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на 12.

Единовременные выплаты должны быть включены в расчет (компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении в расчет не включаются, а пособия по больничным, отпуску по беременности и родам включаются). Если потерпевший работал менее года, общая сумма делится на фактически проработанное число месяцев. Если же потерпевший до повреждения здоровья не работал, среднемесячный заработок определяется исходя из обычного размера вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения.

Если увечье или иное повреждение здоровью нанесено *несовершеннолетнему, не достигшему 14 лет и не имеющему заработка (дохода)*, то причинитель вреда обязан возместить расходы, связанные с повреждением здоровья.

Если вред причинен лицу, *достигшему 14 лет (от 14 до 18 лет), не имеющему заработка (дохода)*, лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему, помимо расходов, связанных с повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой трудоспособности исходя из установленной величины прожиточного минимума трудоспособного населения. Для несовершеннолетних, имеющих заработок, размер возмещения не должен быть ниже установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения.

В случае *смерти потерпевшего (кормильца)* право на возмещение вреда имеют:

- * нетрудоспособные лица, которые состояли на иждивении умершего;
- * ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- * один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, если он не работает и занят уходом за находящимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями, которые не достигли 14 лет, либо достигли этого возраста, но по заключению медицинских органов нуждаются в постоянном уходе;
- * лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Вред в соответствии с п. 2 ст. 1088 ГК РФ возмещается:

- 1) несовершеннолетним – до достижения 18 лет;
- 2) обучающимся старше 18 лет – до получения образования по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет;

3) женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет – пожизненно;

4) инвалидам – на срок инвалидности;

5) одному из родителей, супругу или другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами – до достижения ими возраста 14 лет либо изменения состояния здоровья.

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка умершего, которую они получали на свое содержание при его жизни. Лица, ответственные за вред, обязаны возместить необходимые расходы на погребение, которые в счет возмещения вреда не засчитываются.

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, имеет дящийся характер. Суммы, выплачиваемые гражданам, подлежат индексации в установленном законом порядке.

В случае реорганизации юридического лица, выплачивающего суммы на возмещение вреда жизни или здоровью, обязанности переходят к его правопреемнику, в случае ликвидации происходит капитализация денежных средств в соответствующие органы в порядке, предусмотренном законом или иными правовыми актами.

Глава 53

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ ВСЛЕДСТВИЕ НЕДОСТАТКОВ ТОВАРОВ, РАБОТ ИЛИ УСЛУГ

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

Эти правила применяются лишь в случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности.

В качестве *потерпевшего* могут выступать как граждане, так и юридические лица.

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.

Вред, причиненный вследствие недостатков товара либо непредоставления о нем полной и достоверной информации, подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара. Право выбора в данном случае предоставлено потерпевшему. Не исключается возможность привлечения продавца и изготовителя товара к делу в качестве соответчиков.

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара (работы, услуги), а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о них наступает при наличии следующих условий.

1. *Действия* продавца являются противоправными (передача покупателю товара осуществляется с недостатками такого рода, которые способны причинить вред жизни, здоровью или имуществу юридического лица).

2. Наличие *вреда*, который может выражаться в порче или уничтожении имущества потерпевшего, в расходах на восстановление здоровья, утрате заработка в связи со снижением (утратой) трудоспособности.

3. Наличие *причинно-следственной связи* между вредом, возникшим у потерпевшего и недостатками товара. Бремя доказывания этой связи возлагается на самого потерпевшего.

Вина причинителя вреда не является необходимым условием. Однако немущественный (моральный) вред, причиненный потребителю вследствие нарушения его прав изготовителем (исполнителем, продавцом), подлежит компенсации при наличии вины причинителя вреда (ч. 1 ст. 15 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

За вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги, ответственность наступает в случае, если он возник в течение установленных сроков годности или службы, а если срок службы не установлен – в течение 10 лет со дня производства товара.

За пределами этих сроков вред подлежит возмещению, если:

- * в нарушение требований закона срок годности не установлен;
- * лицу, которому был продан товар, для которого была выполнена работа или которому была оказана услуга, не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствиях при невыполнении указанных действий.

Вред возмещается *независимо от вины продавца (изготовителя) товара или исполнителя работы (услуги)*.

Потребитель при обнаружении недостатков выполненной работы (оказанной услуги) вправе по своему выбору потребовать:

- 1) безвозмездного устранения недостатков выполненной работы (оказанной услуги);
- 2) соответствующего уменьшения цены выполненной работы (оказанной услуги);
- 3) безвозмездного изготовления другой вещи из однородного материала такого же качества или повторного выполнения работы; при этом потребитель обязан возвратить ранее переданную ему исполнителем вещь;
- 4) возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков выполненной работы (оказанной услуги) своими силами и третьими лицами.

Продавец (изготовитель) товара, исполнитель работы (услуги) освобождается от ответственности за вред, причиненный потерпевшему:

- 1) при возникновении вреда вследствие непреодолимой силы;
- 2) при нарушении потребителем установленных правил пользования товаром, результатами работы, услуги или их хранения. Имеется в виду

соблюдение как обычных правил пользования и хранения, так и специальных правил, характерных лишь для пользования или хранения данного конкретного товара (результата работы).

Вышеназванные основания освобождения от ответственности за причиненный вред должны быть доказаны продавцом (изготовителем) товара или исполнителем работы (услуги).

При возникновении спора о причинах возникновения недостатков товара продавец (изготовитель) или выполняющая функции продавца (изготовителя) на основании договора с ним организация обязаны провести экспертизу товара за свой счет. Потребитель вправе оспорить заключение такой экспертизы в судебном порядке.

Если в результате экспертизы товара установлено, что его недостатки возникли вследствие обстоятельств, за которые не отвечает продавец (изготовитель), потребитель обязан возместить продавцу (изготовителю) или выполняющей функции продавца (изготовителя) на основании договора с ним организации расходы на проведение экспертизы, а также связанные с ее проведением расходы на хранение и транспортировку товара.

Глава 54

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ В ВОЗРАСТЕ ДО 14 ЛЕТ И ОТ 14 ДО 18 ЛЕТ

Малолетние в возрасте до 6 лет, как и несовершеннолетние до 14 лет, являются полностью недееспособными, следовательно, они не отвечают за последствия своих действий, вопрос об их вине не ставится и не рассматривается. Не несут они и имущественную обязанность возместить причиненный ими вред.

На основании п. 1 ст. 1073 ГК РФ *ответственность за вред, причиненный малолетними до 14 лет, несут его родители (усыновители) или опекуны*, если не докажут, что вред возник не по их вине.

Если малолетний причинил вред, когда он находился под надзором школы, иного воспитательного или лечебного учреждения, которое не является его опекуном, но обязательно осуществляет за ним надзор (детский сад, организация для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей и т.п.), ответственность за причиненный вред несет это учреждение, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора.

Условием ответственности родителей, опекунов, учреждений, лиц, работающих по договору, является их собственное противоправное виновное поведение.

Противоправность их поведения как условие наступления ответственности выражается в неосуществлении надлежащего надзора за малолетними лицами, безответственном отношении к воспитанию детей, неправомерном исполнении своих прав по отношению к детям.

Чтобы доказать отсутствие своей вины, родители (опекуны, представители учреждений) должны доказать и логически обосновать невозможность надзора за должным поведением ребенка в момент причинения им вреда.

Обязанность возместить причиненный вред возлагается на обоих родителей и является равной долевой (ст. 321 ГК РФ). Один из роди-

телей может быть освобожден от ответственности лишь в случае, если по вине другого он был лишен возможности принимать участие в воспитании ребенка.

На родителя, лишённого родительских прав, суд может возложить ответственность за вред, причиненный его несовершеннолетним ребенком, в течение 3 лет после лишения родителя родительских прав. В то же время такая ответственность может наступить лишь при условии, что действия ребенка вызваны ненадлежащим осуществлением именно родительских обязанностей (уклонение от воспитания, нравственного развития и обучения, аморальное, антиобщественное поведение родителей, недопустимые приемы воспитания и т.п.). Ответственность родителей, ограниченных в родительских правах, наступает по правилам ст. 1073, 1074 ГК РФ.

Таким образом, ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до 14 лет, несут:

- 1) его родители (усыновители) или опекуны;
- 2) воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения и т.д., которое в силу закона является его опекуном;
- 3) образовательное, воспитательное, лечебное или иное учреждение, обязанное осуществлять за ним надзор;
- 4) лицо, осуществляющее надзор на основании договора.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет в соответствии с законом признаются деликтоспособными, поэтому они самостоятельно несут ответственность за причиненный вред (п. 1 ст. 1074 ГК РФ).

На родителей (*попечителей*) возлагается так называемая субсидиарная (*дополнительная*) ответственность. Они отвечают перед потерпевшими лишь в той части, в какой не могут отвечать своим имуществом и своими средствами их дети. Если несовершеннолетние дети в этом возрасте находятся в воспитательных или лечебных учреждениях, эти учреждения несут ответственность на тех же началах, что и родители. Школы, другие воспитательные и лечебные учреждения, которые осуществляют только надзор за детьми, когда они находятся в этих учреждениях, не привлекаются к дополнительной ответственности перед потерпевшими. Ответственность родителей и учреждений прекращается при достижении детьми 18 лет. В дальнейшем ответственность несет сам совершеннолетний.

За действия лиц, которые в установленном законом порядке признаны недееспособными, ответственность несут их *опекуны* или *учреждения*, которые обязаны осуществлять за ними надзор, если не будет доказано, что вред возник не по вине опекунов или этих учреждений.

Под виной опекунов и учреждений в данном случае понимается явное пренебрежение своими обязанностями по надзору за недееспособ-

собными. Если они докажут, что все разумные меры предосторожности ими были приняты, то они освобождаются от ответственности за вред, причиненный опекаемым им лицом.

Вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности, возмещается самим гражданином.

Гражданин, который в момент причинения вреда не отдавал себе отчет в своих действиях, освобождается от обязанности его возместить (ст. 1078 ГК РФ). Из этого правила есть исключения:

- * если причинитель вреда сам привел себя в состояние неменяемости путем злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или иным способом, он не освобождается от ответственности;

- * если вред был причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда;

- * обязанность возмещения вреда может быть наложена не на причинителя вреда, а на его супруга, родителей, совершеннолетних детей, если они знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос в суде о признании его недееспособным (ст. 1078 ГК РФ).

Глава 55

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ СМЕРТЬЮ КОРМИЛЬЦА

В случае смерти гражданина лицо, несущее за это гражданско-правовую ответственность, обязано возместить вред, который возник у тех, кто лишился вследствие указанного обстоятельства источника средств к существованию.

К числу субъектов, имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, относятся:

1) нетрудоспособные лица, которые фактически состояли на иждивении умершего, независимо от родственных отношений, срока иждивения и от того, выполнял ли умерший обязанность по их содержанию добровольно либо на основании требований закона или решения суда;

2) нетрудоспособные лица, которые хотя и не состояли на иждивении умершего, но имели ко дню его смерти право на получение от него содержания. К числу таких лиц относятся, например, нетрудоспособные родители умершего, которые не получали от него помощи, но имели право на ее получение;

3) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

4) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимся по состоянию здоровья в постороннем уходе. В случае поступления такого лица на работу его право на получение возмещения прекращается, однако если это лицо само стало нетрудоспособным в период осуществления ухода, оно сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего;

5) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти. Данная категория лиц

впервые получила право на возмещение вреда с принятием части второй ГК РФ, что справедливо рассматривается в литературе как одно из главных изменений рассматриваемых правил. К числу таких лиц относится, например, трудоспособная супруга, находившаяся на иждивении умершего, но достигшая пенсионного возраста в течение 5 лет после смерти кормильца.

В соответствии с п. 2 ст. 1088 ГК РФ вред возмещается:

- * несовершеннолетним – до достижения возраста 18 лет;
- * учащимся старше 18 лет – до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет;
- * женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет – пожизненно;
- * инвалидам – на срок инвалидности;
- * одному из родителей, супругу или другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, – до достижения ими возраста 14 лет либо изменения состояния их здоровья.

Основания, дающие право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, должны быть доказаны лицами, претендующими на реализацию данного права. Родственные отношения с умершим подтверждаются соответствующими документами, а при их отсутствии устанавливаются судом в порядке особого производства.

Конкретный *размер возмещения вреда*, назначенный в пользу каждого лица, имеющего право на возмещение, определяется исходя из той доли заработка (дохода) умершего, которую он получал или имел право получать на свое содержание при его жизни (п. 1 ст. 1089 ГК РФ).

При этом заработок (доход) самого умершего определяется по тем же правилам, которые установлены ст. 1086 ГК РФ для подсчета заработка (дохода) лица, здоровью которого причинен вред. Специально подчеркивается, что помимо заработка (дохода) умершего в состав его доходов включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие выплаты.

Установленный каждому из лиц, имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, размер возмещения по общему правилу дальнейшему перерасчету не подлежит. Из этого правила закон прямо устанавливает два исключения:

- 1) рождение ребенка после смерти кормильца;
- 2) назначение или прекращение выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

В указанных случаях пересчитывается часть заработка (дохода) кормильца, приходящаяся на каждое лицо, имеющее право на возмещение вреда, с учетом увеличения или уменьшения числа таких лиц.

Как и при возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья, суммы, выплачиваемые гражданам в связи со смертью кормильца, подлежат *индексации* пропорционально росту установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте РФ по месту жительства потерпевшего либо в целом по РФ (ст. 1091 ГК РФ).

Возмещения каких-либо дополнительных расходов, связанных со смертью кормильца, закон не предусматривает, хотя такие расходы вполне возможны (например, расходы на подготовку к получению профессии лица, состоявшего на иждивении умершего, расходы по уходу за потерпевшим до его смерти, расходы на его лечение и т.л.).

Единственное исключение составляют расходы на погребение, к которым судебная практика относит затраты на приобретение необходимых похоронных принадлежностей, на транспорт, а также на оплату обычных ритуальных услуг и обрядов. Возмещение такого рода расходов производится лицом, ответственным за вред, вызванный смертью потерпевшего, в пользу лица, понесшего эти расходы.

Пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается.

КОМПЕНСАЦИЯ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА

Ст. 151 ГК РФ устанавливает, что, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации.

В судебной практике под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), которые посягают на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушают его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законодательством об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо имущественные права.

Сущность и значение компенсации морального вреда:

- это один из способов защиты (ст. 12 ГК РФ) неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ, защищаемых гражданским законодательством (ст. 2 ГК РФ);
- основное назначение – компенсация за нарушение личных неимущественных прав и посягательство на иные нематериальные блага (достоинство личности, честь, доброе имя и т.д.).

Гражданское законодательство РФ содержит общие положения о компенсации морального вреда применительно ко всем случаям его возмещения, включая как случаи, когда он причинен гражданину при исполнении договорных обязательств, так и случаи, когда причинитель вреда и потерпевший не связаны договорными отношениями.

Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. В практике иски о возмещении морального вреда заявляются как наряду с имущественными

(например, требованиями о возмещении понесенных расходов), так и самостоятельно.

Потерпевшим в обязательстве по возмещению морального вреда является лицо, которому принадлежат нарушенные нематериальные блага. Исходя из перечня таких благ (ст. 151 ГК РФ) им, как правило, является физическое лицо (гражданин). Из этого правила есть исключения. Например, в силу п. 5 ст. 152 ГК гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство и деловую репутацию, вправе требовать возмещения убытков и морального вреда. При этом в силу п. 7 указанной ст. ее правила о защите деловой репутации применяются и к юридическому лицу.

Основания компенсации морального вреда:

1) причинение вреда жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;

2) причинение вреда гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;

3) причинение вреда распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Обязательство компенсации морального вреда возникает, как правило, при наличии *общих* условий возникновения деликтного обязательства:

- * наличие вреда;
- * неправомерность действий (бездействия) причинителя вреда;
- * вина причинителя вреда;
- * причинно-следственная связь между поведением причинителя вреда и возникшим вредом.

Наличие морального вреда связывается с наступлением негативных последствий действий причинителя вреда в немущественной сфере потерпевшего.

Противоправные действия причинителя вреда могут выражаться в разглашении информации, запрет разглашения которой предусмотрен законом (например, адвокатской, врачебной тайны), в распространении не соответствующих действительности сведений, порочащих деловую репутацию, в публикации личной переписки без ведома ее владельца и т.д.

Обязанность возместить моральный вред возникает по общему правилу при условии *вины причинителя*, наличие которой презюмируется. Форма вины значения не имеет.

Моральный вред подлежит компенсации *независимо от вины* в случаях, если вред причинен:

1) жизни или здоровью потерпевшего источником повышенной опасности;

2) гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;

3) распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию;

4) в иных случаях, предусмотренных законом.

Моральный вред компенсируется *в денежной форме* (п. 1 ст. 1101 ГК РФ). Размер такой компенсации не зависит от наличия и размера подлежащего возмещению имущественного вреда.

На требования о возмещении морального вреда *исковая давность не распространяется*.

Глава 57

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

*Обязательства из неосновательного обогащения по традиции именуют кондикционными (от лат. *condictio* – получение).*

В соответствии с п. 1 ст. 1102 ГК РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество, за исключением случаев, предусмотренных ст. 1109 ГК РФ.

Субъектами таких обязательств выступают *приобретатель* (должник) и *потерпевший* (кредитор). Они могут быть как граждане, так и юридические лица.

Условия обязательства из неосновательного обогащения:

- 1) одно лицо приобретает или сберегает имущество за счет другого;
- 2) имущество приобретается или сберегается без предусмотренных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований.

Приобретение имущества в рассматриваемом случае представляет собой количественное приращение имущества либо повышение его стоимости без произведения соответствующих затрат приобретателем. *Сбережение имущества* означает, что лицо должно было израсходовать свои средства, но не израсходовало их либо вследствие затрат другого лица либо в результате невыплаты другому лицу положенного вознаграждения.

Неосновательное приобретение или сбережение могут возникнуть вследствие *действий и событий*.

Действия, приводящие к неосновательному приобретению (сбережению) имущества, могут быть правомерными и неправомерными и предусматривают:

- действия самого потерпевшего (например, повторное выполнение исполненного обязательства);

- * действия третьих лиц (например, ошибочная выдача вещи, находившейся на хранении, не поклажедателю, а другому лицу);
- * действия приобретателя имущества (например, похищение им чужих вещей, определяемых родовыми признаками).

Основаниями возникновения обязательств из неосновательного обогащения могут в некоторых случаях являться и события (например, перенос в результате наводнения имущества, принадлежащего владельцу дачного участка, на участок соседа).

Для возникновения обязательства из неосновательного обогащения необходимо также, чтобы имущество было приобретено или сбережено *неосновательно*. Неосновательным считается приобретение или сбережение, не основанное на законе, ином правовом акте либо сделке.

Неосновательное обогащение одного лица за счет другого независимо от того, в какой форме оно произошло, порождает между приобретателем и потерпевшим обязательство по возмещению потерпевшему понесенных им имущественных потерь.

Согласно ст. 1104 ГК РФ имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре. Если невозможно вернуть в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество, приобретатель должен возместить потерпевшему *действительную стоимость* этого имущества на момент его приобретения, а также *убытки*, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести (например, незаконно использовавшее служебное имущество в личных целях) либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило (ст. 1105 ГК РФ).

Нормы о неосновательном обогащении применяются лишь тогда, когда у приобретателя находится вещь, определяемые родовыми признаками. В отношении индивидуально определенных вещей должны применяться нормы об истребовании имущества из чужого незаконного владения (ст. 301–303, 305 ГК РФ).

В обязательствах из неосновательного обогащения на приобретателе также лежит обязанность по возмещению потерпевшему неполученных доходов. На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими денежными средствами

(ст. 395 ГК РФ) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств (ст. 1107 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1109 ГК РФ не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

РАЗДЕЛ XIV

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Глава 58

ПОНЯТИЕ И ОСНОВНЫЕ КАТЕГОРИИ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

58.1. ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ И ЗНАЧЕНИЕ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

Наследование – переход от умершего лица (наследодателя) его имущества к другому лицу в соответствии с нормами наследственного права.

Наследственное право в юридической литературе рассматривается в *нескольких аспектах*: как учебная дисциплина, как наука, как отрасль права, как отрасль законодательства.

Под наследственным правом как *учебной дисциплиной* понимается совокупность тем, разделов, направленных на подготовку квалифицированных юристов для применения теоретических и практических навыков в сфере применения норм наследственного права.

Под наследственным правом как *наукой* понимается совокупность разработанных теорий, доктрин, разъяснений норм наследственного права.

Под наследственным правом как *отраслью права* понимается совокупность правовых норм, регулирующих возникающие общественные отношения в сфере наследования имущества, то есть отношения, возникающие по поводу перехода имущества умершего лица к его наследникам на основании завещания или в порядке закона.

Наследственное право как *отрасль законодательства* – это совокупность нормативных правовых актов, направленных на фиксацию нормы права, регулирующей общественные отношения, возникающие в сфере наследственного права.

Нормами наследственного права определено, кто может быть наследодателем, наследником, кто не может получить наследство (независимо от воли наследодателя), гарантировано получение обязательной доли определенной категорией наследников и т.д. Институт наследственного права приобрел наибольшее значение в связи с развитием частной собственности.

В условиях развития рыночных отношений граждане становятся собственниками все большего круга имущества, которое желали бы передать его своим родственникам или иным лицам. С учетом факторов, влияющих на развитие рыночных отношений, в Конституции РФ закреплено положение о гарантии наследования. Имущество умершего переходит его родственникам или иным лицам, указанным в завещании, за исключением случаев невозможности принятия наследства данными лицами, в таких случаях наследство (выморочное имущество) передается государству.

Предметом наследственного права является имущество, оставленное наследодателем наследникам. Несмотря на то что любое имущество может быть передано в порядке наследования, законом предусмотрены ограничения (невозможность передачи имущества, ограниченного из оборота, изъятого из гражданского оборота, невозможность наследования земельных участков на праве собственности иностранными гражданами).

Для наследственного права характерен диспозитивный метод, то есть возможность субъекта распоряжаться своими правами самостоятельно, на его усмотрение в рамках закона. Данный метод предполагает также возможность субъекта не воспользоваться правом на принятие наследства.

58.2. ПРИНЦИПЫ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

Принципами наследственного права признаются основополагающие идеи, начала, закрепленные в действующем законодательстве, в соответствии с которыми осуществляется государственное регулирование общественных отношений в сфере наследственного права.

В наследственном праве выделяют следующие принципы:

- принцип универсального наследственного правопреемства;
- принцип свободы завещания;
- принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников;
- принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя;
- принцип свободы выбора наследников;
- принцип охраны наследства от чьих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств и т.д.

Принцип универсального правопреемства заключается в том, что в порядке наследования переходит имущество умершего к другим лицам в неизменном виде как единое целое в один и тот же момент.

Принцип свободы завещания соответствует принципу диспозитивности. Завещатель обладает правом совершить завещание, не разглашая его содержание. Завещатель вправе оставить наследство, кому пожелает, может лишить наследников права наследования, а также имеет право в любой момент изменить или отменить завещание. Однако свобода завещания имущества наследодателя ограничена невозможностью наследования права получения процентов перепродажной цены по завещанию, невозможность получения ренты с имущества юридическим лицом (возможно ее получение только гражданином и некоммерческими организациями, если это не противоречит закону и целям организации).

Принцип обеспечения прав необходимых наследников также ограничивает принцип свободы завещания, поскольку несмотря на то, что завещатель определяет самостоятельно наследственную долю каждого наследника, государство обязывает учитывать категорию лиц, признанных необходимыми наследниками (несовершеннолетние, иждивенцы, нетрудоспособные лица). Если завещатель не определил наследственную долю необходимым наследникам, она определяется в судебном порядке. При признании недостойными необходимых наследников они лишаются обязательной наследственной доли.

Принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя выражается в том, как определен круг наследников. Если в завещании не указаны конкретные наследники, а также указано не все имущество наследодателя, то оставшееся имущество распределяется между наследниками, призываемыми на основании закона.

Принцип охраны наследства от чужих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств воплощается в системе норм, обеспечивающих охрану не только наследства, но и порядка управления им, а также возмещения, связанных с этим расходов, раздела имущества между наследниками и др.

58.3. ДЕЙСТВИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НАСЛЕДОВАНИИ В ПРОСТРАНСТВЕ, ВО ВРЕМЕНИ

Правоотношения, возникающие в сфере наследственного права, имеют длящийся характер и возникали как при старом законодательстве о наследственном праве, так и после принятия ГК РФ. Изменения при принятии нового ГК РФ были внесены во многие положения наследова-

ния: о размере обязательной наследственной доли, о круге наследников по завещанию, об очередях при наследовании по закону (их количество было увеличено), о сроках требований кредиторами в отношении наследуемого имущества и о многом другом.

При смене законодательства всегда возникает вопрос о применении того или иного нормативного акта для разрешения наследственных и иных правоотношений. Положения о действии вновь принятого закона или нормативного акта устанавливаются вводящим федеральным законом, в котором подробно регламентированы все ситуации, которые могут возникнуть при смене законодательства. Так, в Федеральном законе от 26 ноября 2001 г. № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса РФ» указано, что ч. 3 ГК РФ вступает в действие с 1 марта 2002 г., а по всем гражданским правоотношениям, возникшим до введения ч. 3 ГК РФ, раздел «Наследственное право» применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после его введения в действие. Например, к завещаниям, совершенным до введения в действие ч. 3 ГК РФ, применяются правила об основаниях недействительности завещания, действовавшие на день совершения завещания.

Указанным законом предусмотрены обратная сила закона и «переживание» закона. *Обратная сила закона* может быть выражена в следующих положениях: законом было определено меньшее количество наследственных очередей, новый закон существенно расширил их количество. Возникает вопрос о том, какой закон должен применяться. Ответ таков: если срок принятия наследства не истек на день введения ГК РФ, а если и истек, то на этот день никто из наследников наследство не принял, свидетельство о праве на наследование не было выдано, имущество не приобрело статус выморочного имущества, то очередь наследников определяется согласно новому законодательству.

«Переживание» закона прослеживается в нормах наследования имущества по завещанию. Законом установлено, что, если завещание было составлено до введения ГК РФ, то есть до 1 марта 2002 г., а открыто в соответствии с нормами нового законодательства, все равно обязательная наследственная доля определяется по нормам того законодательства, в период действия которого оно было составлено.

Наследственное право действует на всей территории РФ, в том числе на судах, принадлежащих РФ. Однако если в состав наследства входит иностранный элемент, наследование данного имущества происходит в соответствии с нормами того государства, в котором расположено данное имущество. Иностранные граждане и лица без гражданства в рамках российской государственности наделены гражданской правоспособностью наравне с гражданами РФ.

58.4. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Наследственные правоотношения — это общественные отношения, возникающие при переходе материальных и нематериальных благ умершего лица другим лицам в порядке наследования независимо от основания наследования. Состав наследственных правоотношений образуют элементы: субъекты, содержание и предмет наследственных правоотношений.

Субъектами наследственных правоотношений выступают наследники, призванные к наследованию. Наследодатель не является субъектом наследственных правоотношений, так как к моменту открытия наследства его уже нет в живых. С наступлением смерти наследодателя прекращается его правоспособность, а вместе с тем и его участие в качестве субъекта.

К наследникам также относятся лица, не родившиеся на момент открытия наследства, но зачатые при жизни наследодателя. Наследники призываются к наследованию независимо от того, являются ли они на момент принятия наследства дееспособными, совершеннолетними, лицами, не имеющими гражданства, иностранными лицами и т.д.

Юридические лица могут быть наследниками только по завещанию. Юридическое лицо должно существовать на момент открытия наследства. Для призвания юридического лица к наследованию неважно, является ли оно коммерческой или некоммерческой организацией. Однако если завещание совершено в пользу, например, секты, не являющейся юридическим лицом на территории РФ, то оно может быть признано недействительным на основании противоречия публичному правопорядку, при этом могут привлекаться к наследованию и иные международные организации (например, Организация Объединенных Наций) и иностранные государства. Что же касается наследодателя, совершение завещания недееспособным, несовершеннолетним, в момент просветления психической болезни и др. являются основаниями признания завещания недействительным. В данном случае наследование происходит по закону.

Под *содержанием наследственных правоотношений* понимается совокупность прав и обязанностей его участников. На первое место выступает право наследника принять наследство, а корреспондирующей обязанностью третьих лиц следует считать неустановление препятствий в осуществлении наследником своего права. При принятии наследства наследник становится участником самых различных правоотношений. При принятии наследства наследник может быть обременен обязанно-

стью, переходящей вместе с наследуемым имуществом (например, обязанностью уплатить долг в заемном обязательстве). Однако наследник имеет право отказаться от вступления в данные правоотношения путем отказа от наследства.

Наследственные правоотношения возникают по поводу объекта, то есть наследства. **Наследство** – это совокупность вещей, иного имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей, переходящих в порядке наследования от умершего лица к другим лицам на основании завещания или закона.

58.5. ОБЪЕКТЫ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Объектом наследственных отношений может быть вещь, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. На праве наследования может переходить любое имущество и благо, принадлежащее наследодателю, если только оно не связано неразрывно с личностью наследодателя (например, право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается).

Переход наследства осуществляется при посредстве завещания, на основании закона и называется универсальным правопреемством. Передача прав и обязанностей наследникам от умершего лица возможна, только если они принадлежали последнему. Не принадлежащие права и обязанности наследодателю не могут быть переданы на основании наследования.

Не включаются в состав наследства вещи или права на вещи, которыми наследодатель владел незаконно (например, оружие). Наследник имеет право получить в наследство вещь, ограниченную в обороте, только при наличии выданного разрешения на его имя на хранение или использование данной вещи. Однако если у наследника нет такого распоряжения, данное имущество реализуется, а средства от реализации данного имущества передаются наследнику, которому должно было принадлежать имущество, ограниченное в гражданском обороте, за вычетом понесенных расходов на его реализацию.

В состав наследства могут входить также право получения денежных средств, не полученных наследодателем (пенсии, пособия). Страховая сумма не входит в состав наследства, если договор страхования заключен в пользу выгодоприобретателя. Страховая сумма является составляющей наследства, если наследодателем не была получена причитающаяся

денежная компенсация до его смерти. Государственные награды, как правило, переходят наследникам для хранения как память. При наследовании пая или акций вопрос о возможности принимать участие в осуществлении дел в хозяйственном товариществе, потребительском кооперативе, акционерном обществе решается при помощи соответствующего законодательства.

Вместе с имуществом в наследство переходят и *обязанности по его содержанию, по расчетам с долгами*, которыми обременено данное имущество.

Неимущественные права, неразрывно связанные с личностью, не могут быть объектом наследования. Однако законами и иными нормативными актами предусмотрены категории прав, которые могут быть переданы в порядке наследования (право на издание книги, если она не была издана при жизни наследодателя по каким-либо основаниям, право на охрану прав авторства и иные права).

58.6. СУБЪЕКТЫ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Круг субъектов наследственных правоотношений может определяться как *при помощи завещания, так и на основании закона*. Наследник не должен обладать полной дееспособностью или достичь определенного возраста к моменту открытия наследства. Наследниками могут быть как физические, так и юридические лица. При этом первые не обязательно должны быть гражданами страны, гражданином которой являлся наследодатель. Наследниками могут быть иностранные лица (в данном случае существуют ограничения по наследованию земельных участков определенных категорий, например земель сельскохозяйственного назначения), лица без гражданства, а также юридические лица, российские и международные организации, иностранные государства, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

Необходимо отметить, что наследником может быть только то юридическое лицо, которое существует на момент открытия наследства. Правопреемник юридического лица не является наследником.

Однако закон предусматривает призвание к наследованию по завещанию и в силу закона не только граждан, уже родившихся на момент открытия наследства, но и тех, кто еще не родился. Привлечение неродившегося гражданина к наследованию возможно только в том случае, если он был зачат до смерти наследодателя. Несмотря на то что неродившийся ребенок также принимается во внимание при определении наследства, субъектом наследственных правоотношений он становится только после

своего рождения с оговоркой, что он рожден живым. В случае рождения ребенка мертвым он не считается призванным к наследству. Если при открытии наследства имеется зачатый ребенок, раздел наследуемого имущества откладывается до его рождения.

В случае наследования всего имущества завещателем Российской Федерации (в данном случае речь идет о так называемом выморочном имуществе) она не вправе отказаться от его принятия, так как при отказе Российской Федерации от принятия наследства имущество приобретает статус бесхозного имущества, при этом оно автоматически передается Российской Федерации.

Законом определена категория наследников, которые не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию – недостойные наследники, то есть граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Такое обстоятельство должно быть подтверждено судебным решением. Данная норма применяется лишь только к тем лицам, которые совершили эти деяния с прямым или косвенным умыслом. На лиц, совершивших деяния по неосторожности, данная норма не распространяется. Недостойными наследниками могут быть призваны также лица, имеющие право на обязательную долю, то есть иждивенцы, несовершеннолетние, нетрудоспособные и недееспособные наследники. Не обладают правом на наследование также родители, лишённые родительских прав, если судебным решением до открытия наследства их права не восстановлены. Если наследники не исполняют обязанности по содержанию наследственного имущества, на основании судебного решения они могут быть признаны недостойными наследниками.

В нормах ГК РФ не содержится дефиниции наследодателя, а также наследников. Только в юридической литературе теоретиками разработаны понятия «наследник» и «наследодатель». Многие указывают, что наследник и наследодатель являются субъектами наследственных правоотношений. Однако данное суждение неверно.

Наследодатель не является субъектом наследственных правоотношений просто потому, что его нет уже в живых на момент признания наследников к наследованию. Несмотря на то что субъектом наследственных правоотношений наследодатель не является, он занимает не последнее место в наследственном праве.

Наследодателем признается лицо, чье имущество (материальные и нематериальные блага) переходят к другому лицу или лицам (наследникам) в порядке наследования как на основании завещания, так и на основании закона.

Что же касается совершения завещания, то законом предусмотрено ограничение. Так как завещание является односторонней сделкой, *к лицам, совершающим завещание, предъявляются требования:* физическое лицо, достигшее возраста совершеннолетия (18 лет, за исключением эмансипированных лиц), обладающее полной дееспособностью. Наследодатель должен обладать *полной дееспособностью* на момент совершения завещания, в противном случае оно будет признано недействительным и не будет иметь какой-либо юридической силы. Если наследодатель признан судом недееспособным в силу своей болезни, но на момент совершения завещания наблюдалось просветление сознания, то независимо от его состояния завещание будет признано недействительным. Завещание может быть составлено лицом, в последующем признанным недееспособным. Данное завещание будет иметь юридическую силу, если наследниками не будет доказано, что, совершая указанное завещание, наследодатель уже находился в помутненном состоянии.

Ограниченным в дееспособности наследодателям также не разрешается составление завещания. Совершение завещания опекуном ограниченного в дееспособности или полностью недееспособного наследодателя законом не допускается. Если наследодатель признан недееспособным или ограниченным в дееспособности, завещание не может быть составлено, следовательно, наследование может осуществляться только по закону.

Наследодателем может быть не только гражданин конкретной страны, например РФ, но и лицо без гражданства (апатрид), лицо с двойным гражданством (бипатрид), иностранный гражданин, имеющий определенное место жительства, а также и не имеющий определенного места жительства. Местом жительства лица признается место, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает.

58.7. ПОНЯТИЯ И ОСНОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ

Под *наследованием* понимается переход прав и обязанностей наследодателя (наследства) к наследникам по факту наступления события (смерти наследодателя) в соответствии с нормами наследственного законодательства.

Наследством признается совокупность вещей, иного имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей, переходящих в порядке наследования от умершего лица к другим лицам на основании завещания или закона. В порядке наследования переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, которые не могут быть в силу своей правовой природы переданы (например, авторское право). Имущество, изъятое из гражданского оборота, не может быть передано в качестве наследства.

Значение наследования проявляется в том, что лицо, обладающее определенной собственностью, должно быть уверено, что вся его собственность перейдет согласно его воле к указанным в завещании наследникам или же в силу закона имущество получат наследники по закону, если иное не будет предусмотрено завещанием или нормами законодательства. Отсутствие института наследования внесло бы хаос в различные сферы отношений.

Существуют две формы основания наследования: завещание и закон. Для того чтобы состоялся факт наследования независимо от основания наследования, необходимо по крайней мере наличие двух юридических фактов: момента открытия наследства и наличия лица, которое призывается к наследованию. Необходимо отметить, что при совершении завещания завещатель определяет лицо, к которому переходит то или иное имущество, когда при наследовании по закону необходимо еще определить, кто является наследником по закону и может ли он принять наследство. Наследодатель может указать в завещании, что его имущество не перейдет ни к одному из наследников как по завещанию, так и по закону. Таким образом завещатель лишает всех наследников права на наследование. Согласно ГК РФ все имущество, принадлежащее наследодателю, отойдет в собственность РФ, то есть приобретет статус выморочного имущества. Независимо от того, имеется завещание или нет, наследование возможно только при наличии юридических фактов.

58.8. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ, ВРЕМЯ И МЕСТО ОТКРЫТИЯ НАСЛЕДСТВА

Наследство может быть открыто только с наступлением смерти *наследодателя*, которая может быть зафиксирована посредством выдачи свидетельства о смерти или же вступившим в законную силу судебным решением.

Днем открытия наследства является день смерти гражданина, указанный в акте суда или свидетельстве о смерти. Днем открытия наследства,

если безвестно отсутствующий гражданин признан умершим, считается день вступления в законную силу судебного решения об объявлении гражданина умершим. Гражданин может погибнуть вследствие чрезвычайной ситуации. В данной ситуации день предполагаемой смерти устанавливается судебным решением, однако днем открытия наследства все равно признается день вступления в законную силу судебного решения об объявлении гражданина умершим. Если факт смерти устанавливается в судебном порядке, днем открытия наследства является момент вступления в законную силу судебного решения.

Если граждане умерли в один день с перерывом в несколько часов, они признаются умершими одновременно, то есть *коммориентами*. Если момент смерти каждого из таких граждан установить невозможно, коммориенты не наследуют друг после друга. К наследованию могут быть призваны наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

Местом жительства гражданина считается место, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает. Возникают такие ситуации, когда невозможно определить место жительства гражданина, если, например, он является беженцем или вынужденным переселенцем. Если наследодатель оставляет в наследство недвижимое имущество, местом открытия наследства является местонахождение недвижимого имущества. Если же недвижимое имущество представляется в виде нескольких объектов, местом открытия наследства является недвижимое имущество большей стоимости. Если наследодатель в наследство не оставил недвижимого имущества, то местом открытия наследства будет являться место нахождения основной части имущества. Ценность имущества определяется посредством его оценки. Оценка имущества производится согласно его рыночной стоимости на основании постановления Правительства РФ.

Глава 59

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

59.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

Завещание — это волевой акт лица-собственника по распоряжению, владению и пользованию его материальными и нематериальными благами после наступления смерти. Только собственник, будучи физическим лицом, может завещать свое имущество. Завещание имеет срочный характер, так как открывается после смерти завещателя, что является неизбежным.

При составлении и подписании завещания не может быть поручительства, представительства. Если завещатель неграмотен, имеет физические недостатки (является глухим, немым, не умеет писать), завещание может быть составлено при помощи других лиц, но при обязательном присутствии нотариуса, со слов или по воле завещателя. В любом случае *завещание должно быть подписано завещателем лично*.

На момент составления и подписания завещания завещатель должен обладать полной дееспособностью (достичь возраста 18 лет либо 16 лет в случае эмансипации или вступления в брак). Завещание, составленное и подписанное лицом ограниченным или полностью недееспособным, будет признано судом недействительным. Если лицо в момент подписания завещания не отдавало себе отчет в своих действиях и не осознавало возможные последствия, данный факт может также служить основанием для признания завещания недействительным.

Владение, пользование, распоряжение материальными и нематериальными благами, предусмотренными в завещании, возможно только после момента *открытия наследства*.

Завещание не является условной сделкой, так как отмена или изменение завещания происходит только по воли завещателя, которое может и не произойти. Завещание от нескольких лиц не допускается. Завещать может только одно лицо, но в отношении неограниченного количества лиц.

Завещание составляется и подписывается в присутствии нотариуса, который при наступлении смерти завещателя обеспечивает открытие завещания. При составлении завещания необязательно указывать конкретные материальные и нематериальные блага. Возможно применение такой формулировки: «все мое имущество, в чем бы оно ни выразалось и где бы оно ни находилось».

Завещание стоит отличать от договора дарения. Договор дарения составляется также при жизни лично дарителем. Договор имеет односторонний характер. Права и обязанности одаряемого наступают после подписания договора дарения. При составлении договора дарения необходимо указать, какая вещь подлежит дарению.

Главное отличие состоит в том, что договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. Только при посредстве завещания лицо может передать другому лицу право на владение, пользование и распоряжение своими материальными или нематериальными благами.

59.2. ПРИНЦИПЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

Свобода завещания является одним из основополагающих принципов наследственного права. Свобода завещания в первую очередь означает, что завещатель вправе завещать имущество тому, кому посчитает необходимым. Свобода завещания означает, что завещатель имеет право завещать свои материальные и нематериальные блага любому лицу, а также может лишить наследства, распределить долю наследства на каждое наследуемое лицо и т.д. Завещатель может отказать в наследстве одному из наследников по закону и завещать все свое имущество иным лицам. При этом завещатель не должен мотивировать свое решение, завещатель не обязан разглашать содержание завещания.

Свобода в определении доли завещания ограничивается обязательной долей, которая предусмотрена законодательством. При наличии лиц, указанных в законе, которым предоставляется обязательная доля наследства, наследники по завещанию будут ограничены в получении всего причитающегося им наследства.

В тесной взаимосвязи с принципом свободы завещания находится *принцип тайны завещания*. Для обеспечения принципа тайны завещания законодателем предусмотрена ответственность лиц, непосредственно связанных и осуществляющих реализацию воли завещателя. При нарушении возложенных обязанностей на нотариуса, переводчика, исполнения завещания, свидетелей и иных лиц наступает гражданско-

правовая ответственность. Завещатель вправе при разглашении тайны завещания потребовать возмещения морального вреда. Завещатель, будучи дееспособным, может в любое время изменить или отменить завещание. В понятие *свободы завещания* также входит категория имущества, которое может быть передано в наследство. Завещатель может распорядиться всем принадлежащим ему имуществом, в том числе ограниченным в обороте. При этом наследнику необходимо получить разрешение на хранение данного имущества или пользование им. Завещатель также может завещать материальные и нематериальные блага, которых на момент составления завещания нет, но есть большая вероятность появления данного материального или нематериального блага. Главное, чтобы у завещателя на момент открытия наследства возникли права на завещаемое благо. Если жизнь завещателя была застрахована на имя выгодоприобретателя, страховая сумма, подлежащая выплате, не может быть указана в завещании, так как имуществом с личными правами завещатель по отношению к данной сумме не обладает. Право на получение данной суммы возникнет только у выгодоприобретателя после смерти страхователя. Завещатель также не может завещать права, которые неразрывно связаны с личностью завещателя (например, право авторства, право на авторское имя).

59.3. НАСЛЕДСТВЕННАЯ ДОЛЯ В ЗАВЕЩАТЕЛЬНОМ ИМУЩЕСТВЕ

Как правило, в завещании завещатель указывает имущество, которое должно принадлежать после его смерти тому или иному наследнику. Однако при совершении завещания завещатель не обязан указывать, какое имущество какому наследнику причитается. Завещатель может просто перечислить все свое имущество и определить круг наследников, которым это имущество должно перейти в наследство по случаю его смерти. В данной ситуации закон определяет, что если в завещании не указана доля каждого наследника, то наследственная доля каждого наследника считается равной. Таким образом, все имущество, перешедшее по наследству, делится на равные доли между всеми наследниками, указанными в завещании.

Не является основанием для признания завещания недействительным, если в состав имущества, подлежащего наследованию, входит неделимая вещь. Неделимой вещью признается вещь, раздел которой невозможен без изменения ее назначения. Споры в отношении пользования неделимой вещью решаются в судебном порядке. В ходе судебного разбирательства суд определяет *порядок, сроки пользования*

неделимой вещью в отношении каждого наследника. Порядок пользования неделимой вещью может быть предусмотрен завещанием. Порядок пользования неделимой вещью также устанавливается в соответствии с предназначенными наследникам в завещании частями этой вещи. Порядок пользования неделимой вещью может быть согласован между наследниками самостоятельно. При этом в свидетельстве о праве на наследование, которое выдается в отношении данной вещи, делается пометка о согласованном порядке пользования.

Возможна также и иная ситуация. При невозможности разделить между собой имущество один из наследников может потребовать от других наследников выплату доли имущества, которое признается неделимой вещью. При несогласии иных наследников наследник, желающий получить свою долю от имущества, может обратиться в суд с заявлением обязать других наследников выплатить причитающуюся ему долю. В каждом конкретном случае при разрешении вопроса о выделении и выплате наследственной доли суд учитывает существенный интерес в использовании общего имущества. На основании данного факта суд принимает решение о возможности компенсации доли наследника. При получении своей доли от наследуемого имущества наследник утрачивает все права на данное имущество. В процессе судебного разбирательства и с учетом конкретных обстоятельств, а также личного интереса наследника к использованию неделимой вещи суд вправе независимо от размера причитающихся долей иным наследникам присудить неделимую вещь одному из них, при этом обязать наследника выплатить наследственную долю каждого наследника.

59.4. ФОРМА И ПОРЯДОК СОВЕРШЕНИЯ ЗАВЕЩАНИЯ

Завещание — это акт лица, в котором указывается воля завещателя по дальнейшему владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему материальными и нематериальными благами. *Форма завещания* — письменная. Если завещание составлено в устной форме и не имеет своего письменного выражение, то оно признается недействительным. *К содержанию завещания* ГК РФ особых требований не предъявляет. Конкретно указывать на какое-либо имущество необязательно, самое главное указать — кому причитаются все материальные или нематериальные блага завещателя. Однако, чтобы не возникло неясностей, лучше указать, какое именно имущество кому принадлежит по завещанию. Завещание обязательно должно быть подписано завещателем лично либо при помощи рукоприкладчика, о чем делается запись при составлении

завещания. Возложение на представителя прав и обязанностей по совершению завещания не допускается.

Завещание совершается от имени одного гражданина, завещание от нескольких лиц законом не допускается.

При составлении, подписании, удостоверении завещания должны присутствовать свидетели, чьи данные обязательно указываются при составлении завещания. Законом установлены случаи, когда присутствие свидетелей является обязательным. В данном случае неприсутствие свидетелей влечет недействительность завещания.

Завещание удостоверяется нотариусом или лицом, уполномоченным на совершение данных действий. Завещание может иметь юридическую силу, даже если оно не было удостоверено нотариусом или иным уполномоченным на то лицом. Данное исключение относится к завещаниям, составленным в чрезвычайных обстоятельствах, и к закрытым завещаниям, которые не могут быть удостоверены нотариусом в силу своей правовой природы, иначе закрытое завещание не будет являться таковым. Нотариус обязан выдать документ, подтверждающий принятие завещания.

На всех участников совершения завещания распространяется *ответственность по хранению тайны завещания* до тех пор, пока оно не будет оглашено по наступлению смерти завещателя. При разглашении содержания завещания завещатель имеет право потребовать возмещение как морального, так и материального ущерба. В ГК РФ указан перечень лиц, которые не могут выступать в качестве свидетелей: нотариус; лицо, в пользу которого совершается завещание; недееспособные граждане; неграмотные; лица с физическими недостатками, которые не позволяют им осознавать происходящее; лица, не владеющие языком, на котором составляется завещание. Участие ненадлежащего свидетеля при совершении завещания не является основанием для признания завещания недействительным, однако данное завещание может быть оспорено в суде как несоответствующее нормам наследственного законодательства.

59.5. НОТАРИАЛЬНО УДОСТОВЕРЕННЫЕ ЗАВЕЩАНИЯ И ЗАВЕЩАНИЯ, ПРИРАВНЕННЫЕ К НИМ

В юридической литературе выделяют нотариально удостоверенные и приравненные к ним завещания. *Нотариально удостоверенными завещаниями* являются те, которые заверены нотариусом, а также лицом, уполномоченным на совершение таких действий. Нотариально удосто-

веренное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании и записи завещания могут быть использованы технические средства.

Завещание должно быть прочитано завещателем лично. Если завещатель не может прочитать текст завещания, завещание оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причины, по которым завещатель не смог прочитать завещание лично.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В данном случае на завещании делается пометка о том, по какой причине завещатель не мог сам подписать завещание, при этом указываются фамилия, имя, отчество лица, подписавшего завещание, согласно предъявленным документам.

Нотариусом предупреждаются все принимавшие при совершении завещания лица о тайне совершения завещания и о предусмотренной ответственности. При совершении завещания завещатель предупреждается нотариусом о необходимости предусмотреть обязательную долю в наследстве.

Новеллой российского законодательства является то, что законом предусмотрены случаи, когда не обязательно заверять завещание у нотариуса, а указана возможность обращения в орган, который согласно законодательству уполномочен совершать завещание. К таким лицам относятся должностные лица органов местного самоуправления, консульские учреждения и т.д. При этом совершение завещания должно происходить на основании положений ГК РФ.

Законом предусмотрены завещания, которые совершаются не в присутствии нотариуса, но несмотря на это имеют юридическую силу.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

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

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

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

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

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

59.6. ВИДЫ ЗАВЕЩАНИЙ

Выделяются следующие виды завещаний:

1) *закрытое завещание*, при составлении которого вследствие того, что оно составляется без чьего-либо веденья, ни на кого не возлагается обязанность по хранению данного завещания. Нотариусом в присутствии не менее двух свидетелей завещание запечатывается в конверт, на котором ставят свои подписи свидетели. На конверте, в котором содержится закрытое завещание, нотариусом делается надпись о месте и времени принятия завещания, указываются фамилия, имя, отчество, а также место жительства каждого из свидетелей в соответствии с удостоверяющими личность документами. После принятия закрытого завещания завещателю выдается документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей, а также пожелавших наследников. После вскрытия завещания его текст оглашается и составляется протокол, который подписывается свидетелями и нотариусом;

2) *завещательные распоряжения в банках*: завещатель определяет, какие денежные средства, с какого счета в банке и кому должны отойти в наследство. При этом нет необходимости прибегать к помощи нотариуса, достаточно воспользоваться правом на завещательное распоряжение, в котором будет указано, кому причитаются данные денежные средства. Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено

завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с положениями ГК РФ;

3) *завещания в чрезвычайных обстоятельствах*: при их составлении ситуациях должны быть соблюдены следующие требования: завещатель должен находиться в положении, явно угрожающем его жизни, обладать полной дееспособностью, завещание должно быть подписано лично завещателем, а также двумя свидетелями. При несоблюдении предъявляемых требований завещание теряет юридическую силу и является ничтожным. Если чрезвычайная ситуация миновала, то в течение месяца завещатель должен совершить завещание в надлежащей форме. Несоблюдение данной процедуры влечет недействительность завещания. Для того чтобы завещание, составленное в чрезвычайных обстоятельствах, могло быть исполнено, наследникам необходимо обратиться в суд для удостоверения смерти завещателя при чрезвычайных обстоятельствах.

59.7. ОТМЕНА И ИЗМЕНЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

При совершении завещания у завещателя остается право *отменить* или *изменить завещание*. При этом завещатель не должен мотивировать свои действия. Отменить или изменить завещание завещатель может в любое время. Завещание признается односторонней сделкой, поэтому для его изменения или отмены не требуется согласия наследников и иных лиц, а необходима лишь воля завещателя.

Необходимо различать отмену и изменение завещания. При отмене завещание отменяется полностью. После совершения отмены завещания могут последовать следующие действия: завещатель может совершить новое завещание, а может и не совершать нового завещания. Если не будет совершено новое завещание, наследники определяются строго по закону. Завещатель может изменить свое решение полностью и лишить всего наследства всех наследников посредством отмены старого завещания и принятия нового. Стоит отметить один очень важный момент. Если вновь совершенное завещание не соответствует всем предъявленным законом требованиям и имеет заранее недействительное значение либо вновь составленное завещание признано судом недействительным согласно законодательству, в действие вступает предыдущее завещание, которое было отменено новым завещанием. Если новое завещание признано судом недействительным и момент принятия наследства уже открыт, имущество возвращается наследнику, определенному в предыдущем завещании.

Возможно также, что последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся

в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Таким образом, если в предыдущем завещании было предусмотрено завещательное возложение и последующим завещанием оно не было отменено, наследники должны исполнить волю завещателя в части, не противоречащей новому завещанию.

Завещание, составленное позднее, отменяет составленное ранее полностью или в части и не содержит исключений в отношении вкладов, следует иметь в виду, что это правило распространяется и на завещательные распоряжения, сделанные отделениям Сбербанка РФ и Центрального банка РФ при условии, если в нотариально удостоверенном завещании имелось специальное указание о том, что оно распространяется и на вклад, в отношении которого ранее было сделано завещательное распоряжение.

При *изменении* завещание может быть изменено в части, новое завещание не составляется. В данном случае завещателем могут быть изменены наследники или имущество, которое причитается тому или иному наследнику. Не каждое завещание может быть изменено или отменено. Согласно закону завещания, совершенные при чрезвычайных обстоятельствах или завещательные распоряжения в банке могут изменить или отменить только такое же завещание. При попытке отменить или изменить данными видами нотариально удостоверенные завещания предпочтение законом отдается нотариально заверенным завещаниям.

59.8. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ЗАВЕЩАНИЯ

При нарушении положений ГК РФ, влекущем недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности завещание является недействительным *в силу признания его таковым судом* (оспоримое завещание) или *независимо от такого признания* (ничтожное завещание).

Правом на оспаривание завещания обладают лица, чьи права и законные интересы нарушены этим завещанием. До открытия наследства оспаривание завещания не допускается. Изначально действуют такие принципы, как свобода завещания и тайна завещания. Оспаривание завещания до его открытия означало бы нарушение тайны завещания, так как до смерти наследодателя (завещателя) никто не должен знать, о чем гласит завещание (за разглашение сведений, содержащихся в завещании, лица, участвующие при совершении завещания, несут ответственность), — ведь завещатель может воспользоваться правом

на отмену или изменение завещания без мотивирования своего решения. На основании вышесказанного завещание может быть оспорено только после смерти наследодателя.

Недействительность завещания может быть признана в судебном порядке при обращении лиц, чье право нарушено этим завещанием, либо независимо от решения суда (ничтожность завещания). Завещание может быть оспорено только после открытия наследства.

Недействительным может быть признано завещание, если оно не соответствует требованиям ГК РФ (не составлено в письменной форме, нет подписи свидетелей, если их участие обязательно в силу закона и т.д.). Описки и незначительные нарушения порядка составления завещания не могут быть основаниями для признания завещания недействительным.

Завещание может быть оспорено как целиком, так и в части. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными.

Так как завещание является односторонней сделкой, к нему применяются нормы ГК РФ о недействительности сделок. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Завещание может быть признано недействительным как после его открытия до принятия наследства, так и после принятия наследства. Если завещание было признано недействительным после принятия наследства, то все имущество, переданное в порядке наследования, изымается у принявшего наследство наследника и передается вновь призванным наследникам. Они могут призываться в силу иного завещания или по закону.

59.9. ИСПОЛНЕНИЕ ЗАВЕЩАНИЯ

Завещание совершается с целью его исполнения. Таким образом, составленное завещание обладает признаком *исполнимости*. Завещатель после своей смерти должен быть уверен в том, что завещание будет исполнено, поэтому в ГК РФ предусмотрены нормы, регулирующие вопросы, связанные с исполнением завещания. Например, законом определяется, кем исполняется завещание, кто может быть исполнителем завещания, полномочия исполнителя завещания, возможность требования воз-

мещения произведенных расходов исполнителем завещания. Для того чтобы было исполнено завещание, необходимо назначить исполнителя, а также получить согласие на исполнение завещания исполнителя завещания. Согласие исполнителя завещания может быть выражено как в письменной, так в устной форме, как при совершении завещания, так и при его исполнении. Никаких требований к письменной форме законом не предусматривается. При согласии исполнителя завещания на исполнение возложенной обязанности завещатель должен приступить к его исполнению. Гражданин также может быть признан давшим согласие на исполнение завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания.

Иной раз исполнение завещания вызывает затруднения. Такая ситуация не возникает бы, но, поскольку завещателя нет в живых, отсутствует возможность уточнить его волю. В данном случае применяется *толкование завещания*. Толкование завещания может осуществляться нотариусом, исполнителем завещания, судом. При толковании лицами, уполномоченными осуществлять толкование, во внимание принимается буквальный смысл содержащихся слов и выражений в завещании. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Закрепляя данное положение, законодатель укрепляет один из наиболее важных принципов наследственного права – *принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя, а также принцип охраны интересов наследодателя*.

Все споры, возникающие при исполнении завещания, разрешаются в судебном порядке. Если в завещании не указан исполнитель завещания и между наследниками возникают споры по поводу исполнения завещания, судом может быть назначен исполнитель завещания. Это обстоятельство представляет гарантию со стороны государства, а также охраняет наследство от произвола наследников. Такую ситуацию может предусмотреть и завещатель, в связи с чем назначить самостоятельно исполнителя завещания.

59.10. ИСПОЛНИТЕЛЬ ЗАВЕЩАНИЯ

Исполнителями завещания являются наследники или исполнитель завещания, если раздел имущества осуществляется в судебном порядке. Исполнение завещания в соответствии с пожеланиями завещателя осуществляется наследниками, указанными в завещании. Если при раз-

деле имущества между наследниками возникает спор, он разрешается в судебном порядке.

К исполнителю завещания предъявляются следующие требования.

1. Физическое лицо.
2. Полная дееспособность.
3. Достижение возраста совершеннолетия.

4. Согласие самого исполнителя завещателя на осуществление возложенной на него обязанности. Исполнитель завещания не обязан быть гражданином какого-либо государства, он может быть и лицом без гражданства, иностранцем. Исполнитель завещания может быть отстранен от исполнения своей обязанности по своей инициативе, по инициативе наследников, в судебном порядке. После исполнения своих обязанностей исполнитель завещания имеет право на возмещение расходов, понесенных в связи с исполнением воли завещателя, а также на вознаграждение. Возмещение расходов, которые были произведены или которые будут произведены в будущем, и вознаграждение осуществляются за счет наследуемого имущества. Расходы будут возмещены, если суд признает совершенными их в рамках разумного.

Исполнитель завещания может быть назначен как для исполнения всего завещания, так и для получения наследства отдельным наследником по завещанию.

Для участия исполнителя завещания в судебных заседаниях представление документа, подтверждающего его полномочия, не требуется. Исполнитель завещания выступает в суде и при исполнении завещания от своего имени в интересах завещателя и может принимать участие в любом гражданском судопроизводстве (исковом, особом, возникающем из публичных правоотношений). Исполнитель завещания не является представителем, поверенным, попечителем, так как осуществляет все действия от своего имени.

Исполнителю завещания нотариусом выдается свидетельство об осуществлении возложенной на него обязанности. Законом также предусмотрены *меры, которые исполнитель должен принять при исполнении завещания:*

- 1) обеспечение перехода к наследникам причитающегося им наследственного имущества;
- 2) принятие самостоятельно или через нотариуса мер по охране наследства и управлению им в интересах наследников;
- 3) получение причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;
- 4) исполнение завещательного возложения.

59.11. НАЗНАЧЕНИЕ И ПОДНАЗНАЧЕНИЕ (СУБСТИТУЦИЯ)

Институт назначения и подназначения является еще одной государственной гарантией наследования, которая гарантируется Конституцией РФ. Назначение предполагает предоставление наследодателю права определения наследника, которому он желает передать в наследство все свои материальные и нематериальные блага, посредством составления завещания. Таким образом, наследодатель имеет право выбрать своего наследника даже среди тех лиц, которые не входят в круг наследников по закону.

Подназначение представляет собой право наследодателя определить и указать в завещании замену назначенному наследнику. Иными словами, законом предусмотрена субституция, то есть замена выбывшей стороны стороной, наделенной теми же правами и обязанностями. Подназначение является одним из видов завещательного распоряжения наряду с завещательным отказом, завещательным возложением. Наследодатель при составлении завещания имеет право подназначить наследника, если у него есть опасения в отношении указанного наследника в завещании о том, что он может не принять наследство, отказаться от принятия наследства, не успеть принять наследство в срок (что также является отказом от наследства), может быть признан недостойным наследником, лишен наследства, может умереть до принятия наследства или умереть одновременно с наследодателем. В законе приведен исчерпывающий список случаев, когда подназначенный наследник может принять наследство вместо указанного в завещании наследника.

Институт субституции перекликается с принципом свободы завещания, так как субституция позволяет завещателю предпринять меры для перехода наследства в иные руки. Назначенный наследник имеет право отказаться от наследуемого имущества. Предполагая возможность такого поведения назначенного наследника, завещатель может обезопасить себя, не будучи уверенным в правильности отказа назначенного наследника. Таким образом, даже если назначенный наследник откажется от наследуемого имущества, он не имеет права на отказ в пользу иных лиц, так как завещателем предусмотрен подназначенный наследник. Возможность назначенного наследника осуществлять отказ в пользу иных лиц привела бы к утрате юридической силы завещания, а если быть более точным, — к нарушению принципа наследственного законодательства — принципа охраны интересов наследодателя.

Если назначенный наследник умирает до принятия наследства, право принять наследство имеют наследники в порядке трансмиссии. Однако законом предусмотрено, что если назначенный наследник

умирает до принятия наследства, то следующим наследником будет подназначенный наследник и никто иной. Данная ситуация возможна лишь при наличии завещания, в котором завещателем указан подназначенный наследник.

59.12. ЗАВЕЩАТЕЛЬНЫЙ ОТКАЗ (ЛЕГАТ)

Завещательный отказ является разновидностью специальных *завещательных распоряжений*. Завещательный отказ предполагает передачу определенного имущества наследодателем, которое может и не входить в массу наследственного имущества, через наследника (наследников) кому-либо по завещанию.

Суть завещательного отказа состоит в том, что наследодатель в завещании имеет право возложить на наследника обязанность совершить определенные действия в отношении третьего лица. Обязанность по исполнению завещательного отказа может быть возложена как на наследников по завещанию, так и по закону. Обязанность исполнения завещательного отказа может быть исполнена только прямым указанием этого действия в завещании. После открытия наследства, если в завещании имеется завещательный отказ, нотариусом выдается соответствующее свидетельство. Лицо, которое получает материальные и нематериальные блага за счет завещательного отказа, называется *отказополучателем*.

Исполнение завещательного отказа производится наследником за счет имущества, причитающегося на основании завещательного отказа. Имущество, обремененное завещательным отказом, передается наследнику, которому надлежит исполнить волю завещателя. В счет переданного имущества осуществляется завещательный отказ. Имущество, переданное наследнику на основании завещательного отказа, после исполнения воли завещателя переходит к наследнику в порядке наследования.

Если отказополучатель так и не воспользовался предоставленным ему правом на получение завещательного отказа (умер после открытия наследства), это право ни к кому не переходит и прекращается (если отказополучателю не подназначен иной отказополучатель). Право на получение завещательного отказа действует в течение 3 лет с момента открытия наследства. Именно в данный период отказополучатель имеет право воспользоваться данным правом, а пользоваться данным правом он имеет право всю жизнь. По прошествии 3 лет на получение права завещательного отказа прекращается право на завещательный отказ.

Отказополучатель (отказополучатели) имеют право требовать права исполнения завещательного отказа.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства. При обременении наследника легатом определяется очередность исполнения наследником обязательств. Сначала наследник должен рассчитаться со всеми долгами в отношении данного имущества, а затем по своим обязательствам согласно завещательному отказу, после чего он имеет право на использование имущества в своих целях на правах наследования (если от этого имущества что-либо останется). Если наследник, которому поручено исполнение завещательного отказа, является необходимым, то сначала уплачиваются долги по этому имуществу, затем бронируется обязательная доля, а затем приводится в исполнение завещательный отказ.

59.13. ЗАВЕЩАТЕЛЬНОЕ ВОЗЛОЖЕНИЕ

Завещательное возложение является разновидностью специальных завещательных распоряжений. *Сущность завещательного возложения* состоит в том, что завещатель в завещании может возложить различного рода обязанности имущественного или неимущественного характера не только на наследника, как это предусмотрено в завещательном отказе, но и на иное лицо, которое должно и может справиться с возложенной на него обязанностью.

Правом на исполнение завещательного возложения обладают все заинтересованные в исполнении завещательного возложения лица (наследники, общественные организации и др.). Если иное не предусмотрено в завещании, данное право реализуется в судебном порядке. Завещательное возложение отличается от завещательного отказа *по следующим критериям:*

1) завещательное возложение осуществляется в соответствии с общепользуемой целью, оно может не носить имущественный характер;

2) как при завещательном отказе, при завещательном возложении нет определенного (конкретного) лица, которое обладает правом требования исполнения завещательного возложения.

Завещательное возложение осуществляется из предоставленного завещателем имущества. Сначала производится расчеты с кредиторами по долгам данного имущества, затем – бронирование обязательной доли (если исполнение завещательного возложение возложено на необходимого наследника), после чего при посредстве данного имущества приводится в исполнение завещательное возложение. Завещатель со-

гласно законодательству может оставить при посредстве завещательного возложения своих животных на попечение указанных им лиц, а также осуществлять за ними необходимый надзор и уход. Ненадлежащий надзор или уход за животными может послужить основанием обращения общественных организаций в суд с заявлением о возможности прекращения завещательного возложения и передачи животных им на попечение вместе со средствами, предназначенными для их содержания. Если завещательное возложение имеет имущественный характер, применяются правила, предусмотренные в отношении завещательного отказа.

Законом установлены случаи перехода к другим наследникам обязанности исполнения как завещательного отказа, так и завещательного возложения. Если вследствие стечения обстоятельств доля наследника, которому надлежало исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к иным наследникам, последние обязаны исполнить завещательное распоряжение завещателя. Данное положение действует, если иное не предусмотрено завещанием. Имеются различия при исполнении завещательного отказа и завещательного возложения иными наследниками. Право на получение завещательного отказа невозможно при посредстве наследственной трансмиссии, – оно возникает лишь при посредстве прямого подназначения, предусмотренного завещателем. В свою очередь, завещательное возложение может переходить в порядке наследования.

Глава 60

НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

60.1. НАСЛЕДНИКИ ПО ЗАКОНУ И ПОРЯДОК ПРИЗВАНИЯ ИХ К НАСЛЕДОВАНИЮ

Законом установлены очереди наследования по закону, основанные на родственных отношениях с наследодателем.

Законом установлено семь очередей в порядке наследования:

1) наследниками первой очереди являются дети, супруг и родители наследодателя, а также внуки и потомки наследодателя по праву представления;

2) наследниками второй очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери, а также лица по праву представления;

3) наследниками третьей очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя);

4) наследниками четвертой очереди являются прадедушки и прабабушки наследодателя;

5) наследниками пятой очереди являются дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

6) наследниками шестой очереди являются дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

7) наследниками седьмой очереди являются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Дети после матери наследуют в любом случае, а после отца — лишь в случае, если брак был зарегистрирован, или при установлении отцовства в судебном порядке, или в браке, приравненном к зарегистрированному

(религиозный брак). Если брак не был зарегистрирован, отец не может наследовать после детей. Также в порядке наследования призываются бабушка и дедушка по материнской линии.

Усыновленные дети наследуют на общем основании с родными детьми, однако право наследования имущества своих биологических родителей утрачивают. Дети, усыновленные после смерти своих родителей, имеют право на наследование всего причитающего им имущества.

Переживший супруг имеет право наследования при наличии зарегистрированного брака, в противном случае он не признается наследником. В случае расторжения брака до смерти одного из супругов оставшийся в живых супруг не имеет права на наследство. Брак расторгается со дня внесения соответствующей записи в акты гражданского состояния или на момент вступления судебного решения в законную силу. Если брак был заключен недееспособным лицом, он признается недействительным и право наследования утрачивается. Сожители не наследуют имущество друг друга, если в судебном порядке не установлено иное.

Родители, лишённые родительских прав, не имеют права наследования, если до открытия наследства это право не будет восстановлено. Не могут наследовать наследники, признанные судом недостойными.

60.2. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ПРАВУ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ

Доля наследника, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, по закону переходит по праву представления к его соответствующим потомкам в случаях наследования *первой, второй и третьей наследственных очередей*, установленных ГК РФ. Доля по праву представления делится между наследниками поровну.

Не может наследовать по праву представления потомок наследника по закону, который лишен наследодателем наследства. Лишить наследника наследства – право наследодателя. При лишении права наследства какого-либо наследника наследодатель не должен мотивировать свое решение.

Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы право наследовать.

Не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными, противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в за-

вещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. По заявлению заинтересованных лиц наследник может быть лишен права наследования и в судебном порядке, если будет признано его злостное уклонение от выполнения лежавших на нем в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Указанные правила также распространяются на лиц, имеющих право обязательной наследственной доли.

Наследовать по праву представления могут только наследники до третьей наследственной очереди. После третьей очереди наследование по праву представления не предусмотрено. Наследовать по праву представления могут только внуки наследодателя и их потомки, племянники и племянницы наследодателя, двоюродные братья и сестры наследодателя. Не обладают правом наследования по праву представления те внуки, племянники, двоюродные братья и сестры, которые являются детьми недостойных наследников или лишенных прав наследования. Возможно, что наследники составленным завещанием лишены наследства и их потомки не приняли наследства, так как не имели на то права. Если данное завещание будет признано недействительным, то лишенные наследники получат право наследования по праву представления. Наследство будет разделено между вновь появившимися наследниками.

При наследовании по праву представления не передается обязательная наследственная доля, так как ее получение неразрывно связано с личностью наследников, круг которых строго определен нормами законодательства.

60.3. ОБЯЗАТЕЛЬНАЯ ДОЛЯ В НАСЛЕДСТВЕ

При разделе наследства между наследниками независимо от основания наследования (по завещанию или по закону) учитывается *обязательная наследственная доля*. Выделенная ГК РФ обязательная доля носит характер социальной защиты. Несмотря на свободу завещания государством предусматриваются ограничения в целях социального обеспечения определенного круга лиц.

Обязательную долю может получить только определенный круг наследников: несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании п. 1 и 2 ст. 1148 ГК РФ.

Несовершеннолетние дети имеют право на получение обязательной доли в любом случае, даже если ребенок эмансипирован или вступил в брак до достижения совершеннолетия.

Право на обязательную наследственную долю удовлетворяется посредством судебного решения, если она не была предусмотрена в завещании, из оставшейся части незавещанной имущества, части наследственного имущества, даже если это приводит к уменьшению прав других наследников по закону или завещанию на эту часть имущества. При недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю принимается во внимание имущество, которое завещано. При этом если все имущество было завещано посредством завещания и не предусмотрена обязательная доля для наследников, исполнение завещания приостанавливается для выделения обязательной доли. Размер обязательной доли устанавливается государством — не менее половины доли, которая причиталась бы им при наследовании на основании закона, то есть установлена сумма, меньше которой не может быть присуждено наследнику. Обязательная доля на усмотрение завещателя может быть и больше. Исходя из положений, закрепленных в законе, к наследникам не может переходить право на получение обязательной доли. Отказ от обязательной доли наследника не допускается.

При определении обязательной доли наследства необходимо учитывать всех наследников, которые были бы привлечены к наследованию по закону, за исключением тех наследников, которые не могли бы быть привлечены к наследованию (ненадлежащие наследники). Круг наследников, которым причитается обязательная доля, определяется на момент смерти наследодателя, а не на момент составления завещания.

В настоящее время иными наследниками могут быть оспорены основания получения обязательной доли в судебном порядке. Суд может лишиться обязательной доли наследника с учетом его имущественного положения, если имущество, причитающееся ему в качестве обязательной доли необходимо другому наследнику для проживания или является источником получения средств к проживанию.

60.4. НАСЛЕДОВАНИЕ НЕТРУДОСПОСОБНЫМИ ИЗЖИВЕНЦАМИ НАСЛЕДОДАТЕЛЯ

Наследование нетрудоспособными иждивенцами выделено законодательством в отдельную группу. Это объясняется наличием особого субъекта возникающих правоотношений (между нетрудоспособными иждивенцами и наследодателем). Данные лица призываются к наследству,

если на день открытия наследства они являются нетрудоспособными и проживали совместно с умершим не менее года до его смерти.

Нетрудоспособными признаются лица, достигшие пенсионного возраста; инвалиды первой, второй, третьей групп, в том числе дети-инвалиды, лица, не достигшие возраста 16 лет (а также учащиеся в возрасте до 18 лет).

Находящиеся на иждивении лица должны содержаться умершим, оказываемая помощь умершим должна быть единственным источником к существованию. При этом находящиеся на иждивении лица могут быть признаны таковыми, если они находились на иждивении умершего не менее 1 года до его смерти. Однако быть нетрудоспособным данное лицо не обязано, оно может (и должно для призвания его к наследованию) приобрести данный статус до открытия наследства. Существуют *две категории нетрудоспособных иждивенцев*, которые призываются к наследованию:

1) граждане, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, не входящие в круг наследников, находящиеся на иждивении умершего не менее года до его смерти, независимо от того, проживали ли они с ним или нет;

2) граждане, которые не входят в круг наследников, но ко дню открытия наследства являются нетрудоспособными и не менее года находились на иждивении наследодателя и проживали совместно с ним.

Данные категории отличаются тем, что если нет наследников по закону, то нетрудоспособные иждивенцы выделяются в *восьмую очередь наследников* и призываются к наследованию. Это обусловлено сроком совместного проживания нетрудоспособных иждивенцев и умершего лица.

Для призвания к наследованию в качестве самостоятельной очереди наследников нетрудоспособных иждивенцев *необходимо соблюдение трех условий*:

1) лицо на момент открытия наследства должно иметь статус нетрудоспособного;

2) лицо должно находиться на иждивении умершего лица, то есть средства, представляемые умершим лицом, должны являться основным источником к существованию;

3) лицо должно совместно проживать с умершим лицом не менее года до его смерти.

Отсутствие хотя бы одного из условий является основанием для отказа в признании нетрудоспособного иждивенца к наследованию по закону. Если нетрудоспособное лицо является наследником и по праву

представления, и по закону, вопрос решается посредством толкования закона. Исходя из анализа норм ГК РФ представляется, что иждивенец должен наследовать по одному основанию на его усмотрение, иначе нарушаются принципы наследственного права (принцип охраны интересов наследников).

60.5. НАСЛЕДОВАНИЕ ВЫМОРОЧНОГО ИМУЩЕСТВА

Особенностью *выморочного имущества* является то, что все имущество на праве собственности переходит государству. Имущество государству может переходить как на основании закона, так и на основании завещания. На праве собственности имущество не может переходить субъектам РФ и муниципальным образованиям на основании закона, а лишь только на основании завещания. На праве собственности имущество может переходить субъектам РФ и муниципальным образованиям лишь при наличии распоряжения РФ.

Анализируя российское законодательство, необходимо отметить, что вероятность перехода имущества к государству (приобретение статуса выморочного имущества) крайне незначительна ввиду установления семи очередей наследования.

Однако, несмотря на то, что имеются наследники в порядке очереди, имущество все равно может переходить как выморочное к государству. Данная ситуация возможна, если завещатель прямо указал на то, что имущество переходит в собственность государству или наследники в порядке очереди признаны вступившим в законную силу судебным решением недостойными наследниками. Наследниками в порядке очереди также может быть совершен отказ от наследства без указания лица, к которому оно должно отойти. Однако если наследники отказались от наследства в пользу другого наследника, то для приобретения статуса выморочного имущества и для перехода в собственность данного имущества необходим отказ того наследника, которому оно должно принадлежать на праве отказа от наследства.

Все споры, связанные с признанием наследственного имущества выморочным полностью или в его части, разрешаются в судебном порядке. С одной стороны выступают наследники с требованием признать имущество подлежащим к наследованию наследникам по закону или по завещанию, с другой стороны выступают государственные органы, которые в интересах государства отстаивают выморочность наследуемого имущества. Таким образом, имущество признается выморочным и переходит в собственность РФ в случае, если:

представления, и по закону, вопрос решается посредством толкования закона. Исходя из анализа норм ГК РФ представляется, что иждивенец должен наследовать по одному основанию на его усмотрение, иначе нарушаются принципы наследственного права (принцип охраны интересов наследников).

60.5. НАСЛЕДОВАНИЕ ВЫМОРОЧНОГО ИМУЩЕСТВА

Особенностью *выморочного имущества* является то, что все имущество на праве собственности переходит государству. Имущество государству может переходить как на основании закона, так и на основании завещания. На праве собственности имущество не может переходить субъектам РФ и муниципальным образованиям на основании закона, а лишь только на основании завещания. На праве собственности имущество может переходить субъектам РФ и муниципальным образованиям лишь при наличии распоряжения РФ.

Анализируя российское законодательство, необходимо отметить, что вероятность перехода имущества к государству (приобретение статуса выморочного имущества) крайне незначительна ввиду установления семи очередей наследования.

Однако, несмотря на то, что имеются наследники в порядке очереди, имущество все равно может переходить как выморочное к государству. Данная ситуация возможна, если завещатель прямо указал на то, что имущество переходит в собственность государству или наследники в порядке очереди признаны вступившим в законную силу судебным решением недостойными наследниками. Наследниками в порядке очереди также может быть совершен отказ от наследства без указания лица, к которому оно должно отойти. Однако если наследники отказались от наследства в пользу другого наследника, то для приобретения статуса выморочного имущества и для перехода в собственность данного имущества необходим отказ того наследника, которому оно должно принадлежать на праве отказа от наследства.

Все споры, связанные с признанием наследственного имущества выморочным полностью или в его части, разрешаются в судебном порядке. С одной стороны выступают наследники с требованием признать имущество подлежащим к наследованию наследникам по закону или по завещанию, с другой стороны выступают государственные органы, которые в интересах государства отстаивают выморочность наследуемого имущества. Таким образом, имущество признается выморочным и переходит в собственность РФ в случае, если:

Глава 61

ПРИБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА

61.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРИНЯТИИ НАСЛЕДСТВА

После смерти наследодателя наследники могут приступать к *принятию наследства*. Однако наследство после смерти получается не сразу. Владелец имущества умер и не является субъектом каких-либо правоотношений. Наследники приобрели только право на принятие наследства, но не право на наследство. В юридической литературе наследуемое имущество в данной ситуации называется лежащим до того момента, пока наследники не вступят в свои права на праве наследования, то есть оно не принадлежит ни наследникам, ни наследодателю, ни государству.

Чтобы приобрести наследство, наследник должен его принять. Если же не имеется наследников по закону или по завещанию либо наследники лишены наследства или признаны недостойными наследниками, имущество переходит в собственность к государству.

Право на принятие наследства является субъективным и предусматривает право выбора наследника принять наследуемое имущество либо отказаться от него в пользу иного лица либо без указания последнего. Для принятия наследства наследнику необходимо выразить желание на это. Для этого по месту открытия наследства наследник подает заявление о принятии наследства либо заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство нотариусу или должностному лицу, уполномоченному совершать нотариальные удостоверения. Для принятия наследства обязательно получать два документа, достаточно получить один из них, так как они равнозначны по юридической силе. Заявление о принятии наследства или о выдаче свидетельства на право наследования подается именно по месту открытия наследства, несмотря на то что наследник проживает в другом месте.

Принятие наследства может быть осуществлено также и совершением конклюдентных действий, то есть наследник своим поведением

и действиями дает понять, что факт принятия наследства осуществлен. При этом нет необходимости писать заявление нотариусу.

Законом предусмотрены также *срок принятия наследства – 6 месяцев*. Данный срок является процессуальным, то есть при пропуске предоставляется возможность его восстановления в судебном порядке.

Характеризуя с правовой точки зрения принятие наследства, можно сказать, что это односторонняя сделка, обладающая обратной силой, которая характеризуется такими свойствами, как безусловность, безоговорочность, недробимость, и должна быть совершена в определенные законом сроки. Принятие наследования в любом случае является односторонней сделкой, несмотря на основания принятия – по закону или по завещанию.

Наследник вправе принять или не принять наследство. Принятие наследства с оговоркой или под условием не допускается законом, так как данные условия и оговорки могут не иметь место при открытии наследства и встанет вопрос о принадлежности наследства.

61.2. СПОСОБЫ И СРОКИ ПРИНЯТИЯ НАСЛЕДСТВА

Принятие наследства возможно двумя способами:

1) подача заявления о выдаче свидетельства о праве на наследование либо о принятии наследства нотариусу или должностному лицу, уполномоченному на совершение нотариальных действий (например, главе местного самоуправления в районах Крайнего Севера), по месту открытия наследства;

2) совершение конклюдентных действий, то есть действий, направленных на фактическое вступление в права наследования.

Данные способы принятия наследства являются основаниями возникновения прав на имущество. Для получения свидетельства на право наследования или права на принятие наследства наследнику необходимо обратиться к нотариусу или иному должностному лицу, уполномоченному на осуществление нотариальных действий. Заявление может быть передано лично наследником при помощи почтовой пересылки, при помощи представителя. Если наследник не имеет возможности лично подать заявление, оно должно быть обязательно подписано наследником, эта подпись должна быть удостоверена нотариусом. При подаче заявления наследником лично подписи и нотариального заверения не требуется. В случае обращения наследников в суд для получения права на принятие наследства или свидетельства на право наследования действия лица не являются основанием для отказа в передаче наследства и срок не считается пропущенным.

Принятие наследства возможно через представителя. Полномочия представителя должны удостоверяться доверенностью, составленной в соответствии с требованиями, предъявляемыми законом. Доверенностью должно быть предусмотрено право на принятие наследства от имени наследника. Для принятия наследства законным представителем доверенности не требуется. Принятие наследства одним наследником не является основанием принятия наследства другими наследниками. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 16 лет имеют право принять наследство с согласия своих родителей. Недееспособные лица принимают наследство с разрешения их попечителей.

Другой способ принятия наследства может выражаться в том, что наследник фактически пользуется наследуемым имуществом, тем самым подтверждая, что он принял наследство и относится к нему как к собственности. Например, во время срока принятия наследства наследник продолжает оплачивать коммунальные платежи за квартиру. Этим наследник подтверждает факт принятия всего причитающегося наследства.

Все вышеуказанные действия наследник должен совершить в установленный срок – 6 месяцев. Срок принятия наследства может быть продлен и вне судебного разбирательства, если есть согласие всех наследников. Основанием для восстановления срока принятия наследства не может быть сокрытие одним из наследников при принятии наследства сведений о других наследниках, занятость наследника и отсутствие материальных средств прибыть к месту открытия наследства и др. При вступлении в права наследования такого наследника аннулируются все ранее полученные документы.

61.3. ПЕРЕХОД ПРАВА НА ПРИНЯТИЕ НАСЛЕДСТВА (НАСЛЕДСТВЕННАЯ ТРАНСМИССИЯ)

При открытии наследства у наследников возникает *право принятия наследства*. Поскольку данная норма имеет диспозитивный характер, наследник может выразить согласие на принятие наследства, а может отказаться от принятия наследства.

На практике бывают случаи, когда наследник, не успев принять наследство, умирает. Наследство, которое должно было перейти умершему наследнику, переходит в порядке наследования к его наследникам по закону. При этом неважно, на каком основании наследственное имущество причиталось умершему наследнику – на основании закона или по завещанию. Такой переход наследства называется *наследственной трансмиссией*.

Лицо, не успевшее принять наследство, называется *трансмиттентом*, а лицо, к которому переходит наследство в порядке наследственной трансмиссии, называется трансмиссаром. Если трансмиттентом было завещано все свое имущество, то имущество, перешедшее в порядке наследственной трансмиссии, наследуется на основании закона. Если в завещании трансмиттента была сделана следующая запись: «Все мое имущество переходит в наследство тому-то», то имущество, перешедшее в порядке наследственной трансмиссии, является перешедшим к трансмиссару на основании завещания. В то же время принятое наследство в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, следовательно, кредиторские требования по долгам трансмиттента не могут распространяться на данное имущество. Этот факт является особенностью наследования в порядке наследственной трансмиссии. Из сказанного следует, что государством предприняты все меры для обеспечения закрепленной в конституции РФ гарантии наследования.

Правом на принятие наследства обладают все наследники трансмиттента в силу закона, если на момент смерти трансмиттента не имелось завещания, предполагающего переход всего наследства к одному из наследников. При наследовании на основании наследственной трансмиссии необходимо обратить внимание на срок принятия наследства. Он будет в любом случае составлять менее 6 месяцев, но не должен составлять менее 3 месяцев. Если срок принятия наследства в порядке наследственной трансмиссии составляет менее 3 месяцев, автоматически срок определяется как 3 месяца и начинает течь со дня смерти наследодателя. Для установления данного срока нет необходимости обращаться в суд, данное положение закреплено законом.

Срок принятия наследства в порядке наследственной трансмиссии является процессуальным и может быть восстановлен посредством обращения в суд, если суд сочтет причину пропуска срока уважительной.

61.4. ОФОРМЛЕНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВ

Законом не установлена обязанность наследника *оформлять свое право на наследство*, ему предоставлена возможность своими фактическими (конклюдентными) действиями утвердить факт принятия наследства. Однако на практике возникают случаи, требующие документального подтверждения права на принятие наследства. Данная необходимость возникает в отношении многих прав: права пользования счетом в банке, права пользования автомобилем, иным движимым имуществом, а также другим имуществом, входящим в состав наследства. Однако

оформление своих прав наследниками играет большую роль не только при удостоверении того, что данный наследник действительно имеет право распоряжаться имуществом, но и в тех случаях, когда необходимо установить размер взимаемых пошлин, налогов, при возмещении расходов, связанных с охраной наследства и управления им, возможность выплаты доверительному управляющему вознаграждения. Оформление наследственных прав также важно и при наличии кредиторов и должников наследодателя, которым необходимо знать, к кому перешло имущество, к кому обращаться с требованиями и кому возвращать долг.

Документом, удостоверяющим право наследования, является *свидетельство о праве наследования*. При возникновении данной ситуации наследник обращается к нотариусу или иному лицу, уполномоченному на совершение нотариальных действий (консулам, главам муниципальных образований, если в муниципальном образовании нет нотариальной конторы) для получения свидетельства о праве на наследство. Перед тем как получить свидетельство, наследник должен доказать нотариусу или иному уполномоченному лицу наличие права на наследство посредством предъявления свидетельства о браке, о рождении, выписки из органа записи актов гражданского состояния, свидетельства о смерти и др.

Получение свидетельства на наследование является правом наследника, поэтому законом не установлен срок получения свидетельства. Свидетельство о праве наследования может выдаваться и до истечения 6-месячного срока, если достоверно известно, что иных наследников не имеется, а также нет обязательных наследников, либо что все имущество завещалось одному лишь наследнику, наследство приняли все имеющиеся наследники. Право на получение свидетельства также имеют налоговые органы, на которые возложена обязанность оценки и реализации выморочного имущества, переходящего на праве собственности к государству.

При наличии спорного правоотношения, связанного с наследством, отсутствие свидетельства о праве наследования не является основанием для отказа в принятии искового заявления. Свидетельство о праве наследования может быть признано недействительным в судебном порядке при обращении заинтересованных лиц в суд.

61.5. СВИДЕТЕЛЬСТВО О ПРАВЕ НА НАСЛЕДСТВО

Для подтверждения наследником своих прав на имущество, перешедшее к нему по праву наследования, ему необходимо получить свидетельство о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство должно быть оформлено в письменной форме, заверено нотариусом или иным лицом, уполномоченным на совершение нотариальных действий. Свидетельство о праве наследования утрачивает юридическую силу вследствие неподписания его нотариусом или иным уполномоченным лицом.

Основанием для выдачи нотариусом или иным должностным лицом свидетельства о праве наследования является подача заявления наследником. Заявление также должно быть выражено в письменной форме.

Нотариусом или иным уполномоченным лицом выдается свидетельство о праве на наследование только на то имущество, которое существовало на момент открытия наследства. Если ранее было выдано свидетельство о праве наследования какого-либо имущества, а на момент обращения необходимо свидетельство на иное наследуемое имущество, нотариус имеет право выдать дополнительное свидетельство о праве наследования. Нотариусом может быть выдано свидетельство о праве наследования как каждому наследнику в отдельности, так и одно свидетельство на всех, как на отдельное конкретное имущество, так и на все имущество в целом. При выдаче свидетельства нотариусом проверяется факт смерти наследодателя, наличие завещания, состав и местонахождения наследственного имущества, круг лиц, имеющих право на обязательную наследственную долю.

Свидетельство о праве наследования может быть получено наследником либо его представителем, также по просьбе наследника оно может быть отправлено почтой. За выдачу свидетельства взимается *государственная пошлина*. Размер государственной пошлины определяется в зависимости от того, наследник какой очереди принял наследство, где расположено наследство (за границей или в пределах РФ), и от иных обстоятельств. Невершеннолетние наследники, не достигшие возраста 18 лет, а также недееспособные наследники освобождаются от уплаты государственной пошлины при выдаче свидетельства о праве на наследство в любом случае независимо от наследственного имущества. Государственная пошлина также не взимается с налоговых и государственных органов за выдачу свидетельства о праве на наследование РФ.

Основания нотариального законодательства предусмотрены формы свидетельства о праве наследования в зависимости от основания наследства (по закону и по завещанию).

Если имеются спорные правоотношения при принятии наследства между наследниками, свидетельство не выдается нотариусом, а спор разрешается в судебном порядке.

Выдача свидетельства о праве на наследование приостанавливается при наличии зачатого, но не родившегося ребенка.

61.6. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НАСЛЕДНИКОВ ПО ДОЛГАМ НАСЛЕДОДАТЕЛЯ

При принятии наследства наследники могут быть уведомлены о том, что наследуемое имущество обременено долгами, то есть наследодатель является должником. Таким образом, после получения наследуемого имущества наследники должны рассчитаться с возможными кредиторами. Однако на практике возникают случаи, когда наследодатель является кредитором, тогда право требовать удовлетворения кредиторских требований переходит в порядке наследования к наследникам.

Наследники несут *солидарную ответственность* по долгам наследодателя, то есть кредитор имеет право требовать удовлетворения кредиторских требований от одного наследника, который, в свою очередь, должен рассчитаться с кредитором. Необходимо отметить, что наследник будет отвечать по кредиторским требованиям только в пределах наследуемого имущества. Если наследуемого имущества одного наследника не хватает для удовлетворения кредиторских требований, привлекается еще один наследник. После расчета с кредиторами, если наследуемого имущества хватило, наследник имеет *право регрессного требования* к другим наследникам, то есть наследник имеет право требования возмещения выплаченных сумм за вычетом причитающейся доли на его имущество. Оставшиеся наследники отвечают перед наследником, рассчитавшимся с кредиторами, как долевые должники.

В случае приобретения наследственного имущества в порядке наследственной трансмиссии наследник отвечает по обязательствам того наследодателя, которому принадлежало данное имущество. Если умирают отец и сын одновременно, то есть они являются комморвентами, то к наследованию будут призваны как наследники отца, так и наследники сына. То имущество, которое должно было перейти умершему сыну, не успевшему принять наследство, переходит в порядке наследственной трансмиссии к жене сына, то есть к снохе отца. В данном случае она будет отвечать по обязательствам отца, но не мужа, так как имущество обременено обязательствами первоначального наследодателя. По обязательствам мужа жена будет отвечать имуществом, принадлежащим мужу, которое перешло ей в порядке наследования.

Для удовлетворения своих требований кредиторы должны с момента открытия наследства предъявить свои требования в суд. ГК РФ устанавливается срок, в течение которого кредиторы могут предъявить свои требования, – в течение срока давности. Согласно общим положениям ГК РФ срок давности составляет 3 года, если иное не предусмотрено специальными нормативными актами, данный срок не может быть пре-

риан, приостановлен или восстановлен как с согласия всех наследников, так и в судебном порядке. Данное положение обусловлено нормами, закрепленными в ГК РФ, а именно замена сторон в обязательстве не является основанием для изменения срока давности.

61.7. ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ НАСЛЕДНИКОВ

Если в завещании наследодателем не указано распределение наследуемого имущества или не определены доли наследников, согласно закону имущество находится в общей собственности наследников, которые могут быть привлечены к наследованию как на основании завещания, так и на основании закона. Все наследуемое имущество является общей долевой собственностью наследников, привлекаемых к наследованию. Если доли наследников не указаны в завещании, они предполагаются равными. Данная норма в ГК РФ является новой и не предусматривалась ГК РСФСР, хотя данное положение всегда принималось во внимание.

К общей долевой собственности наследников, привлекаемых к наследованию, применяются общие положения об общей долевой собственности с учетом специальных норм, предусмотренных разделом «Наследственное право» (ч. 3 ГК РФ). Например, преимущественное право на неделимую вещь при разделе имущества, преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе имущества, а также право на компенсацию несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей может быть реализовано в течение 3 лет со дня открытия наследства.

Общими положениями ГК РФ установлено, что имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им *на праве общей собственности*. Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности, то есть в долевой собственности. Если наследниками, наследодателем, законом не определены доли, то они предполагаются равными. Соглашением всех наследников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

Наследник долевой собственности, осуществивший за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества *неотделимые улучшения этого имущества*, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество. *Отделимые*

улучшения общего имущества, если иное не предусмотрено соглашением наследников долевой собственности, поступают в собственность того из наследников, который их произвел.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников. Наследник при долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил, предусмотренных ГК РФ. Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между наследниками, которые являются участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

61.8. НАСЛЕДСТВЕННЫЙ ФОНД

Федеральным законом от 29 июля 2017 г. № 259-ФЗ «О внесении изменений в часть первую, вторую и третью Гражданского кодекса РФ» в ГК РФ включены положения, регламентирующие порядок создания и использования наследственного фонда.

Наследственный фонд – организация, создаваемая в соответствии с завещанием наследодателя после его смерти. Основная идея состоит в том, чтобы после смерти наследодателя осуществлять управление его наследственным имуществом. Управление может быть бессрочным или осуществляться в течение определенного срока.

Решение о создании наследственного фонда принимается гражданином при составлении им завещания, должны быть указаны сведения об учреждении наследственного фонда после смерти этого гражданина, об утверждении этим гражданином устава наследственного фонда и условий управления наследственным фондом, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества наследственного фонда, лицах, назначаемых в состав органов данного фонда, или о порядке определения таких лиц. Создание наследственного фонда не может быть предусмотрено закрытым завещанием. Закрытое завещание, условия которого предусматривают создание наследственного фонда, ничтожно.

Решение об учреждении наследственного фонда оформляется при составлении завещания. В связи с этим наследодатель обязательно должен включить в завещание:

- сведения об учреждении наследственного фонда;
- сведения об утверждении устава фонда;

- * информацию об условиях управления фондом;
- * информацию о порядке, размере, способах и сроках образования имущества фонда;
- * условия распоряжения имуществом и доходами фонда;
- * сведения о лицах, назначаемых в состав органов этого фонда, или о порядке определения таких лиц.

Помимо оформления решения об учреждении фонда наследодатель должен утвердить устав фонда. После смерти наследодателя один экземпляр устава передается нотариусом в уполномоченный орган при регистрации фонда, а другой передается лицу, выполняющему функции единоличного исполнительного органа фонда. Если наследодатель в завещании указал выгодоприобретателя, копия решения об учреждении наследственного фонда и экземпляр устава передаются выгодоприобретателю.

Наследственный фонд учреждается после смерти гражданина. До своей смерти именно такой фонд гражданин учредить не вправе.

Учреждение фонда осуществляется либо нотариусом, либо судом.

Учреждение фонда нотариусом. После смерти гражданина нотариус, ведущий наследственное дело, в течение 3 дней с момента открытия наследственного дела направляет в уполномоченный государственный орган заявление о регистрации наследственного фонда. К заявлению он прикладывает решение наследодателя об учреждении фонда, в котором указаны все условия.

Учреждение фонда судом. Наследственный фонд создается на основании решения суда по требованию душеприказчика или выгодоприобретателя наследственного фонда в случае, если нотариус не исполняет свои обязанности по созданию наследственного фонда.

После создания фонд призывается к наследованию по завещанию в порядке, предусмотренном гражданским законодательством РФ.

При принятии фондом наследства нотариус выдает фонду свидетельство о праве на наследство в срок, указанный в решении об учреждении наследственного фонда, но не позднее 6 месяцев со дня открытия наследства. Фонд может иметь любое название, которое даст наследодатель. Но в наименовании фонда обязательно должно быть указание на то, что это наследственный фонд.

Условия и правила управления наследственным фондом определяет наследодатель. Он фиксирует эти условия и правила в своем решении об учреждении фонда после своей смерти. Само же решение наследодателя отражается в его завещании, которое удостоверяется нотариально. Отдельные условия функционирования наследственного фонда отражаются в уставе. Имущество фонда включает только имущество

наследодателя и то имущество, которое появилось исключительно в результате собственной деятельности фонда. Никакие имущественные вклады со стороны невозможны. Деятельность фонда начинается сразу после создания, без истечения полугодового периода, который дается наследникам на вступление в наследство. В текущем режиме наследственный фонд осуществляет деятельность по управлению полученным в порядке наследства имуществом, управляет предприятием, бизнесом.

Органы управления наследственного фонда формируются в соответствии с его уставом. Уставом фонда могут предусматриваться:

- * высший коллегиальный орган (в его состав могут входить выгодоприобретатели фонда);
- * попечительский совет;
- * единоличный исполнительный орган (им не может быть ни один выгодоприобретатель) или коллегиальный исполнительный орган (его членом не может быть выгодоприобретатель).

Выгодоприобретатель не может быть единоличным исполнительным органом, а также входить в состав коллегиального исполнительного органа.

До начала регистрации фонда нотариус предлагает лицам, которых определил наследодатель, войти в состав органов управления фондом. Если они отказываются или порядок определения данных лиц не дает возможности сформировать органы фонда, нотариус не вправе направлять даже заявление о его создании фонда в уполномоченный орган. В этом случае наследственный фонд не создается вообще.

Глава 62

ОТКАЗ ОТ НАСЛЕДСТВА

62.1. ПОНЯТИЕ ОТКАЗА ОТ НАСЛЕДСТВА

После открытия наследства у наследника возникает право *на принятие наследства*. Наследник по своему усмотрению может воспользоваться им, а может и совершить отказ от принятия наследства. Если наследник изъявляет желание принять наследство, у него возникает *право на наследство*. Если наследник не желает принять наследство или желает от него отказаться, возможен *отказ от наследства*, который влечет за собой так называемое отречение от наследства. Отказ от наследства может осуществляться в двух видах:

- 1) отказ от принятия наследства в пользу иного наследника (иных наследников);
- 2) отказ от принятия наследства без указания лиц, которым может быть передано наследство в соответствии с законом.

Срок отказа от наследства установлен ГК РФ. Наследник, желающий отказаться от наследства, должен совершить отказ по истечении срока принятия наследства. Срок принятия наследства является процессуальным, поэтому он может быть восстановлен в судебном порядке. До окончания 6-месячного срока наследник имеет право отказаться от наследства. Наследник также имеет право сначала принять наследство, но отказаться он должен также до истечения срока принятия наследства.

Законом установлено, что если наследник отказался от принятия наследства либо от наследства, то обратно вернуть его или отказаться от отказа он не может. Данное положение является императивным и не может быть изменено в судебном порядке. В судебном порядке может быть лишь признан пропущенным срок отказа наследника, и он в соответствии с судебным решением может отказаться от принятого наследства. Основанием для отмены отказа также не является желание наследника совершить отказ в пользу определенного наследника, если

им был совершен отказ без указания лица, в отношении которого может быть совершен отказ в соответствии с законом.

Если наследнику причитается наследство по нескольким основаниям или частям, то наследник имеет право отказаться от наследуемого имущества в целом, либо в его части, а также отказаться по тому или иному основанию.

Законом установлены способы отказа от наследства:

1) подача заявления по месту открытия наследства нотариусу или иному должностному лицу, уполномоченному выдавать свидетельства о праве на наследство;

2) несовершение никаких действий по фактическому принятию наследства.

Если отказ от принятия наследства передается наследником через представителя или почтой, то на документе необходима нотариально заверенная подпись наследника. Для возможности передачи и подписания заявления представителем последнему выдана доверенность, в которой необходимо указать данное полномочие. Законному представителю для совершения данных действий доверенность не нужна. Заявление об отказе от принятия наследства должно быть совершено в письменной форме.

62.2. ВИДЫ ОТКАЗА ОТ НАСЛЕДСТВА

Отказ от наследства может осуществляться в двух видах:

1) отказ наследника от наследства в пользу иного лица;

2) отказ от наследства без указания лица, в пользу которого отказываются.

Законом предусмотрен случай, когда наследник не имеет права отказаться от принятия наследства. В качестве данного наследника выступает Российская Федерация, которая не имеет права отказаться от принятия наследства в качестве выморочного имущества, что закреплено в нормах ГК РФ.

Если наследник изъявил желание отказаться от наследства, при этом не определив круг наследников, в пользу которых он желает отказаться от наследства, то по поводу деяния наследника никаких вопросов не возникает. Иная ситуация возникает, если наследник отказывается в пользу иных лиц. Наследник имеет право отказаться в пользу иных наследников, которые могут быть призваны к наследованию согласно требованиям законодательства. Такими наследниками могут быть наследники, призываемые по завещанию, по закону, в порядке любой очереди,

в порядке наследственной трансмиссии и т.д. Законом установлен круг лиц, которые не могут привлекаться в качестве наследников в порядке наследственного отказа от наследства: не может быть совершен отказ от наследства в пользу лиц, не являющихся наследниками, в отношении лишенных наследников, в отношении признанных судом недостойными наследников. ГК РФ также не допускает отказ в пользу вышеуказанных лиц: от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследником; от обязательной доли в наследстве, если наследнику под-назначен наследник.

Таким образом, наследник не имеет права отказаться в пользу иного наследника или лица от наследуемой обязательной доли. Он может отказаться от нее вообще, но не в чью-либо пользу.

Если наследником, желающим совершить отказ от наследства, является *недееспособное* или ограниченное в дееспособности лицо, то отказ от наследства возможен только с согласия органа опеки и попечительства. Такая же ситуация возникает и в отношении несовершеннолетних, за исключением эмансипированных или вступивших в брак. При совершении отказа от наследства необходимыми наследниками, а именно от обязательной доли, это возможно лишь с учетом того, что данный поступок не ущемляет прав и законных интересов данной категории наследников.

Наследник также не может отказаться от принятого наследства в пользу иных наследников, если в завещании завещателем подназначен иной наследник. В данном случае предоставление возможности наследнику отказаться от наследства в пользу других наследников, если имеется подназначенный наследник, лишило бы всякого смысла института подназначения.

Законом предусмотрено, что отказ от наследства под условием или с оговоркой не допускается.

62.3. ПРИРАЩЕНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫХ ДОЛЕЙ

Приращение долей наследников имеет место в тех случаях, когда наследник (иначе его называют отпавшим наследником) отказывается от наследуемого имущества без указания наследника, к которому должно перейти все наследуемое имущество. В данном случае приращение долей осуществляется у наследников того же наследодателя, которым также завещалось или перешло в порядке наследования какое-либо имущество. Круг наследников, которым осуществляется приращение наследственной доли, определяется законом. Приращение наследственных долей

возможно при наследовании на любых основаниях — на основании завещания либо на основании закона.

На практике возникают случаи, когда приращения долей не бывает. Например, если все завещанное имущество наследодателя перешло одному из наследников, который отказался от наследуемого имущества или завещание признано недействительным либо ничтожным, наследуемое имущество будет распределено между наследниками по закону. В данном случае приращения долей не будет, так как наследники по закону вообще не имели какой-либо доли. Если наследник по завещанию отказался от принятия наследства в пользу какого-либо лица, однако завещателем в завещании определен подназначенный наследник, в данном случае также не будет приращения наследственных долей. Указанное лицо не получит наследственную долю либо все наследственное имущество, так как наследники, на которых распространяется приращение наследственных долей, определяются законом, к тому же завещателем уже заранее определено лицо, которому может перейти наследуемое имущество в случае отказа наследника от наследства. Если же наследник по завещанию или по закону отказался от принятия наследства, а иных наследников у наследодателя нет, наследуемое имущество как выморочное имущество переходит в собственность государства.

Наследство отказавшего наследника переходит наследникам, которых определяет закон, если не оговорено иное, в равных долях. Если наследодателем были определены в завещании доли наследников, доля отказавшегося наследника распределяется между наследниками соразмерно их доле, определенной в завещании. Если завещателем часть имущества была завещана одному лицу, а часть имущества была распределена законом между наследниками по закону, то наследство отказавшего наследника по завещанию распределится только между наследниками по закону. Если отказавшим наследником будет наследник по закону, то наследство также распределится только между наследниками по закону.

Приращение наследственной доли может осуществляться вследствие отказа наследника (отказавшего наследника) от наследства, в случае признания недействительным (ничтожным) завещания вследствие непринятия наследником наследства в установленные законом сроки наследник будет лишен права наследовать или будет признан недостойным наследником.

Глава 63

ОХРАНА НАСЛЕДСТВЕННОГО ИМУЩЕСТВА И УПРАВЛЕНИЕ ИМ

63.1. ПОРЯДОК ОХРАНЫ НАСЛЕДСТВЕННОГО ИМУЩЕСТВА И УПРАВЛЕНИЯ ИМ

В отношении наследственного имущества может быть осуществлена *охрана от возможного посягательства иных лиц*, не имеющих право на получение данного имущества, от возможного расхищения имущества и прочее в интересах наследников, отказополучателей, кредиторов, а также государства.

Охрана наследственного имущества осуществляется посредством *применения мер по охране имущества, указанных в законе* (опись, сдача имущества на хранение, доверительное управление имуществом и др.). Охрана наследственного имущества осуществляется нотариусом по месту открытия наследства, а также по местонахождению соответствующей части наследственного имущества. Право на охрану наследства имеет также исполнитель завещания, если имеется завещание и в нем указан исполнитель. В данном случае охрана наследственного имущества осуществляется нотариусом при предварительном согласовании с исполнителем завещания.

Возможна ситуация, когда в месте, где открывается наследство, нет нотариальной конторы. В данном случае охрану наследственного имущества осуществляют должностные органы местного самоуправления, а также должностные лица консульских учреждений РФ, которым предоставлено право совершения нотариальных действий.

Основанием для принятия мер по охране наследственного имущества является подача заявления. Правом на подачу заявления обладают наследники, исполнитель завещания, органы местного самоуправления, органы опеки и попечительства, а также иные лица, действующие в интересах сохранения наследственного имущества. *Меры по охране наследственного имущества* должны быть предприняты нотариусом, исполнителем завещания, должностным лицом в течение 3 дней со дня поступления заяв-

ления. Срок, в течение которого должны осуществляться меры по охране наследственного имущества, составляет 6 месяцев, то есть он совпадает со сроком принятия наследства. Данный срок является процессуальным, его можно восстановить, если суд сочтет причину пропуска уважительной. В соответствии с данным положением срок охраны наследственного имущества может быть продлен до 9 месяцев. Срок охраны наследственного имущества может быть также продлен в случае отказа наследника от принятого наследственного имущества.

Нотариусу предоставляется право определения состава наследственного имущества путем подачи запросов в кредитные организации и иные юридические лица. На кредитные организации и иные юридические лица возлагается обязанность предоставления имеющейся у них информации. При этом не нарушается принцип сохранения банковской, коммерческой, государственной и иной тайны. Полученная информация может быть оглашена нотариусом только наследникам и исполнителю завещания. При разглашении тайны нотариус может быть привлечен к ответственности, которая предусмотрена положениями ГК РФ, Основами законодательства РФ о нотариате.

Нотариусом, исполнителем завещания, должностным лицом местного самоуправления, должностным лицом консульского учреждения РФ могут быть осуществлены меры по охране наследственного имущества на основании заявления заинтересованных лиц (наследников), исполнителя завещания, органа опеки и попечительства, должностных лиц местного самоуправления, а также иных лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества.

Для принятия мер по охране наследуемого имущества необходимо описать все наследственное имущество. Описание наследственного имущества составляется нотариусом в присутствии двух свидетелей. Законом установлены категории *лиц, которые не могут выступать в качестве свидетелей*: нотариус; лицо, в пользу которого составлено завещание, а также того, кто призывается к наследованию; гражданин, не обладающий полной дееспособностью; неграмотный; лицо, не владеющее языком, на котором будет составляться опись.

При составлении описи имущества могут также присутствовать наследники, налоговые органы. При составлении описи имущество также может быть оценено по соглашению сторон. Однако если участники не согласны оценивать имущество, оценку может произвести любое заинтересованное лицо, участвовавшее в проведении описи имущества, за свой счет, прибегая к помощи независимых экспертов.

Оценка осуществляется на основании Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ». Оцен-

ка имущества имеет большое значение при применении мер по охране имущества, так как при сдаче имущества на хранение в договоре лучше указать стоимость данного имущества, вследствие чего лицо, принявшее имущество на хранение, будет отвечать за его сохранность и возмещать утрату согласно рыночной стоимости имущества. Лицо, которое инициировало проведение оценки имущества, несет все расходы лично, однако имеет право распределения расходов между иными наследниками пропорционально стоимости полученного им имущества.

Входящие в состав наследственного имущества денежные средства переводятся на депозитный счет нотариуса, где и хранятся до принятия наследства наследниками. Ценные бумаги, драгоценные камни и иные ценности передаются на хранение в банк, как правило в государственный. Однако все ценности могут быть размещены и в других кредитных организациях, имеющих весомое положение. Между банком и нотариусом заключается договор хранения. Нотариусу выдается документ о принятии ценностей банком. Исходя из того, что договор хранения предусматривает вознаграждение, законом установлена возможность вознаграждения банка, размер которого устанавливается Правительством РФ (3%).

Если в состав наследственного имущества входят предметы, ограниченные в гражданском обороте, нотариус извещает органы внутренних дел о наличии данных предметов. В данном случае решается вопрос о получении наследниками лицензии (например, разрешения на ношение гражданского оружия).

63.2. ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ НАСЛЕДСТВЕННЫМ ИМУЩЕСТВОМ

После определения состава наследуемого имущества нотариус предпринимает меры по его сохранности посредством описи, оценки, размещения ценностей в банке на основании договора хранения, размещение денежных средств на депозитном счете. В состав наследства может входить имущество, требующее не только охраны, но и управления, например предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и иное имущество.

Доверительное управление наследственным имуществом осуществляется нотариусом в соответствии с нормами ГК РФ вследствие необходимости постоянного управления имуществом. Доверительное управление имуществом также может осуществлять исполнитель завещания, если составлено завещание и в нем прямо указан исполнитель завещания. Законом также предусмотрена возможность осуществления доверитель-

ного управления органами опеки и попечительства или иным лицом, которое предусмотрено нормами закона.

Доверительное управление имуществом осуществляется, если невозможно изъятие наследственного имущества из оборота без серьезных негативных последствий для него. Законом также предусмотрено, что доверительного управляющего может назначить нотариус по своему усмотрению. При любом исходе, независимо от того, кто является доверительным управляющим, составляется договор доверительного управления.

Например, если наследодатель был участником общества, обязанности и права наследодателя осуществляет наследник. До принятия наследства доверительным управляющим является душеприказчик (исполнитель завещания), а при его отсутствии управляющий назначается нотариусом.

Договор доверительного управления составляется в соответствии с нормами ГК РФ с учетом особенностей предмета договора. Договор доверительного управления должен быть заключен в письменной форме. Данный договор подлежит обязательной государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы или несоблюдение требований о государственной регистрации влечет недействительность договора.

Необходимо отметить, что государственная регистрация предполагает изменение либо прекращение права собственности на имущество. Однако при заключении договора доверительного управления право собственности к доверительному управляющему не переходит. Доверительный управляющий осуществляет действия в интересах учредителя управления, несмотря на то что все сделки осуществляются от имени доверительного управляющего. При этом во всех документах напротив фамилии доверительного управляющего должна стоять пометка «Д.У.». Необходимо также отметить, что доверительным управляющим не может быть государственный орган или орган муниципального управления.

63.3. ВОЗМЕЩЕНИЕ РАСХОДОВ, ВЫЗВАННЫХ СМЕРТЬЮ НАСЛЕДОДАТЕЛЯ, И РАСХОДОВ НА ОХРАНУ НАСЛЕДСТВА И УПРАВЛЕНИЕ ИМ

Со смертью наследодателя к наследникам переходит не только права и обязанности по отношению к наследуемому имуществу, но и обязанность захоронить наследодателя. Расходы, вызванные смертью наследодателя, подлежат возмещению.

Возмещение расходов осуществляется казной и в размерах, которые зависят от статуса умершего. Это может быть федеральная казна, казна

субъектов РФ, казна муниципальных образований. Размер возмещения зависит от заслуг умершего перед РФ, какой фигурой он является в государстве, а также причины его смерти и др.

При захоронении умершего гражданина большую долю расходов несет и организация, в которой работал умерший гражданин. Размер оказываемой помощи также будет зависеть от положения, от должности, которые занимал гражданин во время работы в данной организации. Помощь родственникам умершего гражданина также оказывают его друзья, сослуживцы, компаньоны. Несмотря на оказываемую помощь от всех перечисленных лиц, основная масса расходов причитается наследникам. Наследники осуществляют похороны наследодателя за счет средств или имущества, которое было оставлено наследодателем. Случается и так, что наследодатель после себя ничего не оставил, тогда погребение наследодателя осуществляется за счет средств наследников. Все расходы, связанные со смертью наследодателя, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости.

Законом установлены группы расходов:

- 1) расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя;
- 2) расходы на его достойные похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя;
- 3) расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания.

К расходам, вызванным предсмертной болезнью наследодателя, относятся расходы на оказание медицинской помощи, на приобретение лекарственных препаратов и иные расходы, необходимые для поддержания жизнедеятельности наследодателя. Однако необходимо учитывать, от чего умер наследодатель. Если наследодатель болел сахарным диабетом, а умер от рака какого-либо органа, то покупка инсулина или таблеток, необходимых диабетикам, не будет являться расходами, вызванными предсмертной болезнью. Для того чтобы иметь возможность получения компенсации произведенных расходов, необходимо предоставить доказательства того, что данные лекарственные препараты были необходимы для поддержания жизнедеятельности гражданина.

К расходам второй группы предъявляются следующие требования: они должны быть разумными и необходимыми. Уровень разумности и необходимости определяется согласно существующим обычаям местности, в которой проживал умерший гражданин.

Третья группа расходов возмещается за счет оставшегося имущества, после произведения расходов первой и второй группы. Расходы на погашение долгов перед кредиторами производятся после произведения всех вышеперечисленных расходов.

Глава 64

РАЗДЕЛ НАСЛЕДСТВА

64.1. РАЗДЕЛ НАСЛЕДСТВА: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ И ВИДЫ

После принятия наследства, если наследодателем не были оговорены доли каждого наследника, все имущество переходит к наследникам на праве общей долевой собственности. Каждый наследник стремится к тому, чтобы достичь определенности в наследственных отношениях, чтобы точно знать, что ему причитается и в каком размере. Для этого в наследственном праве предусмотрен *раздел имущества, оставленного наследодателем после его смерти*. Раздел имущества может быть осуществлен по письменному соглашению наследников или, если между наследниками не достигнуто соглашение и имеются различные споры по данному правоотношению, в судебном порядке. С иском в суд может обратиться наследник, имеющий право на выделение его наследственной доли из общей массы наследуемого имущества, с правом требования выдела в натуре его доли или выплаты другими наследниками денежной суммы, соразмерной его доли в наследстве.

Если наследники договорились о разделе имущества самостоятельно, то они обязательно должны заключить соглашение о разделе имущества. Заключение данного соглашения направлено на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей круга наследников по закону или по завещанию. Исходя из данной характеристики к соглашению о разделе имущества применяются правила ГК РФ о сделках, в том числе договоров. Соглашение может быть, как *двусторонней*, так и *многосторонней* сделкой в зависимости от количества наследников, призванных к наследованию как по закону, так и по завещанию.

Особое место занимает соглашение о разделе имущества, связанное с разделом недвижимого имущества. Данное соглашение о разделе имущества подлежит государственной регистрации на основании Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной

регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Соглашение о разделе имущества подлежит государственной регистрации, на основании данного соглашения должны быть внесены изменения в Единый государственный реестр недвижимости.

Поскольку соглашение о разделе имущества подлежит обязательной регистрации, оно обязательно должно быть совершено в письменной форме.

Если соглашение о разделе имущества между наследниками не достигнуто, то раздел имущества может быть осуществлен посредством обращения в суд в порядке искового производства.

Неимущественные права, которые переходят в порядке наследования, не могут являться долевой собственностью наследников и не подлежат разделу.

Если в завещании завещателем были определены доли наследства каждого наследника, то в судебном порядке они не могут быть отменены или изменены, так как в данном случае предполагается нарушение принципов наследственного права — принципа охраны интересов наследодателя и принципа учета как действительной, так и предполагаемой воли наследодателя.

64.2. ОХРАНА ИНТЕРЕСОВ ЛИЦ ПРИ РАЗДЕЛЕ НАСЛЕДСТВА

При *разделе наследуемого имущества*, чтобы предотвратить злоупотребление наследниками, в ГК РФ предусмотрены нормы, которые обеспечивают охрану интересов лиц, в силу своего состояния являющихся беспомощными и не имеющими возможность отстаивать свои права, если имелось место их нарушения. Законом предусматривается охрана интересов неродившегося ребенка, а также несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан.

Законом установлено, что если на момент раздела имущества имеется зачатый, но не родившийся ребенок, то раздел наследства должен быть отложен до его рождения независимо от того, родится ли он мертвым или живым. Данная норма ГК РФ предусматривает следующие ситуации: когда ребенок рождается живым или мертвым. Если ребенок родился живым, раздел наследуемого имущества осуществляется с учетом его интересов.

При разделе имущества, если одним из наследников является новорожденный ребенок, в известность должны быть поставлены родители, усыновители, опекуны ребенка, а также обязательно должен быть оповещен орган опеки и попечительства. Иногда раздел имущества

производится без учета интересов ребенка. В данном случае соглашение о разделе имущества или вступившее в законную силу судебное решение о разделе имущества между наследниками признаются недействительными. Не имеет значения время составления соглашения о разделе имущества – до или после рождения ребенка. Если оно было составлено без учета его интересов, оно юридически ничтожно.

Если возникает спор о ничтожности соглашения о разделе имущества в связи с несоблюдением интересов ребенка, данный факт должен быть подтвержден вступившим в законную силу судебным решением. По данному вопросу проводится судебное разбирательство в порядке искового производства. Правом на подачу иска в защиту охраняемых законом интересов ребенка обладают органы опеки и попечительства, родители ребенка, усыновители ребенка, опекуны. Если ребенок рождается мертвым, раздел имущества осуществляется по общим правилам.

Законом также предусмотрены нормы, которые призваны охранять уже родившихся несовершеннолетних детей, а также недееспособных или ограниченно дееспособных граждан. В данном случае несовершеннолетними считаются дети, не достигшие возраста 18 лет, несмотря на то, вступили ли они в брак или были эмансипированы. В отношении недееспособных и ограниченно дееспособных лиц должно быть вынесено судебное решение о признании их таковыми. Если при разделе наследуемого имущества имеются лица данной категории, то законом предусматривается обязательное участие родителей (усыновителей), опекунов, а также органа опеки и попечительства. Даже если несовершеннолетний гражданин вступил в брак или эмансипирован, присутствие органа опеки и попечительства обязательно.

64.3. ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ ПРАВО ПРИ РАЗДЕЛЕ НАСЛЕДСТВА

Помимо охраны интересов социально незащищенных слоев населения законом также предусмотрено преимущественные права некоторых категорий лиц:

- 1) преимущественное право на неделимую вещь при разделе имущества;
- 2) преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе имущества.

Неделимой признается вещь, раздел которой невозможен без изменения ее назначения. При предоставлении преимущественного права на неделимую вещь при разделе имущества закон выделяет три группы наследников:

1) лица, обладавшие совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, доля в праве на которую входит в состав наследства. Данная категория наследников имеет преимущественное право на неделимую вещь в счет своей наследственной доли вещи, находившейся в общей собственности, независимо от того, пользовались ли они этой вещью или нет;

2) наследники, постоянно пользовавшиеся неделимой вещью, входящей в состав наследства. Данная категория наследников имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являющимися ранее участниками общей собственности на нее;

3) наследники, претендующие на преимущественное право на жилое помещение.

Особенностью последней группы является сама неделимая вещь — жилое помещение (жилой дом, квартира и др.), раздел которого невозможен. В данном случае наследники, проживавшие в этом жилом помещении ко дню открытия наследства и не имеющие иного жилого помещения, имеют перед другими наследниками, не являющимися собственниками жилого помещения, входящего в состав наследства, преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения. Данное преимущественное право они имеют перед иными наследниками, не являющимися совладельцами данного жилого помещения. Перед совладельцами жилого помещения данная категория наследников преимущественного права не имеет.

Что касается преимущественного права на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе имущества, необходимо учитывать, что вопрос о том, какую вещь следует включить в состав предметов домашней обстановки, решает суд с учетом конкретных обстоятельств дела. Также практикуется применение местных обычаев при определении, является ли данная вещь предметом домашнего обихода. Стоит отметить, что антикварные предметы, а также предметы, представляющие художественную, историческую или иную ценность, никаким образом не могут рассматриваться в качестве предметов домашнего обихода независимо от целевого назначения. Для того чтобы определить ценность того или иного предмета, судом назначается экспертиза.

Глава 65

ОСОБЕННОСТИ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ НАСЛЕДОВАНИЯ

65.1. НАСЛЕДОВАНИЕ ПРАВ УЧАСТНИКОВ В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ И КРЕСТЬЯНСКИХ ТОВАРИЩЕСТВАХ, ОБЩЕСТВАХ И КООПЕРАТИВАХ

Особенностью данного вида наследования является *предмет наследования*. Необходимо отметить, что возможность свободного перехода по наследству прав наследодателя зависит от организационно-правовой формы юридического лица. Хозяйственные товарищества могут выступать в форме *полного товарищества и товарищества на вере*.

Доли как полного товарищества, так и товарищества на вере входят в состав наследственного имущества. Возможность перехода доли определяется решением полных товарищей. При переходе по наследству доли хозяйственного товарищества переходит и право на участие в делах товарищества. Для того чтобы принимать участие в делах товарищества согласно своей доле, наследника должны принять полные товарищи. В противном случае полные товарищи имеют право выплатить долю наследника и не предоставить права принимать участие в осуществлении дел товарищества. Наследниками доли в товариществе могут стать только граждане, имеющие статус индивидуального предпринимателя или юридические лица, не являющиеся некоммерческими организациями. Данное положение вытекает из общих норм ГК РФ, которые гласят, что участниками товариществ могут быть индивидуальные предпринимателями и коммерческие организации. Статус юридического лица или индивидуального предпринимателя лицо должно получить до открытия наследства, иначе оно не будет привлечено в качестве наследника. Не допускается привлечение наследников, которые получили статус после открытия наследства до его принятия.

Данные ограничения, касающиеся определенного статуса наследника, не являются категоричными. Если среди наследников нет индивидуальных предпринимателей, коммерческих организаций, то данное имущество

наследуют все наследники на праве общедолевой собственности. Однако законом не предусмотрена ситуация, когда наследниками является круг наследников. Но принято определять доли каждого наследника согласно завещанию или на основании закона.

Хозяйственные общества выступают в следующих видах:

- 1) акционерное общество;
- 2) общество с ограниченной ответственностью.

К наследникам переходят акции (доли в уставном капитале) данного общества. При переходе акции (доли в уставном капитале) делятся между всеми наследниками. Законом могут быть установлены ограничения концентрации акций в одних руках. При превышении допустимой концентрации общество обязывает наследника произвести отчуждение лишних акций. Если иное не предусмотрено уставом общества, акции наследодателя свободно переходят к наследникам.

При наследовании пая в производственном кооперативе сложных вопросов не возникает. Наследники могут быть приняты безоговорочно в производственный кооператив либо получить компенсацию своего пая, если иное не установлено уставом кооператива.

65.2. НАСЛЕДОВАНИЕ ПРАВ, СВЯЗАННЫХ С УЧАСТИЕМ В ПОТРЕБИТЕЛЬСКОМ КООПЕРАТИВЕ

Согласно общим положениям ГК РФ производственный кооператив является коммерческой организацией. Отличие производственного кооператива от иных коммерческих организаций является цели создания данной организации. Все коммерческие организации создаются с целью извлечения прибыли, удовлетворения материальных и иных потребностей участников производственного кооператива.

Производственный кооператив – это добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Согласно сказанному в наследство может входить имущественный паевой взнос наследодателя, размер которого определяется уставом производственного кооператива. В соответствии с нормами ГК РФ члены производственного кооператива не могут отказать в принятии наследника в качестве члена производственного кооператива.

Если пай наследуют сразу несколько наследников, то решение вопроса о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива, определяется в соответствии с законодательством

о потребительских кооперативах, а также учредительными документами соответствующих кооперативов. Если наследник не желает вступить в кооператив, он имеет право потребовать денежное возмещение причитающегося ему наследственного пая. Способ и сроки денежной компенсации также определяются законодательством о производственных кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива.

Если возникают спорные правоотношения между членами производственного кооператива и наследником (наследниками), то они могут разрешаться в судебном порядке.

Раздел наследственного пая осуществляется в определенной пропорции между наследниками, а в случае несоразмерности получаемого по наследству имущества наследственной доли другим наследникам должна быть выплачена соответствующая компенсация.

65.3. НАСЛЕДОВАНИЕ ПРЕДПРИЯТИЯ

В данном виде наследования свое особое положение занимает **объект наследования** – предприятие как комплекс имущества. Согласно нормам ГК РФ **предприятие** – это имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы, услуги и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

При наследовании предприятия как имущественного комплекса устанавливается преимущественное право на получение наследственной доли в виде предприятия наследнику, имеющему статус *индивидуального предпринимателя* либо *коммерческой организации*. Некоммерческие организации наследовать предприятие не могут.

Основной целью при наследовании предприятия является его развитие как комплекса и извлечение прибыли, что противоречит целям некоммерческой организации, поэтому некоммерческая организация исключена законом из списка наследников. Когда среди наследников нет индивидуальных предпринимателей и в завещании не указано ни одно юридическое лицо, предприятие переходит к наследникам в общую долевую собственность.

Наследниками самостоятельно определяются причитающиеся доли посредством *заключения соглашения*, если доли не были указаны в завещании.

Если наследники не пришли к соглашению, доля каждого наследника может быть определена в соответствии с законом в судебном порядке. В законе не урегулирован вопрос о наследовании предприятия при распределении его между несколькими наследниками, имеющими преимущественное право. В данном случае к данной категории наследников предприятие переходит на праве общей долевой собственности и делится между ними соответственно. Каждый из наследников имеет право выделения своей доли для осуществления с ней следок и иных действий либо на стоимостную компенсацию причитающейся ему доли.

Иногда в наследство переходит сразу несколько предприятий, на которые также распространяется преимущественное право наследников, имеющих статус индивидуального предпринимателя либо юридического лица. В таком случае возможно разделение наследственного имущества таким образом, чтобы каждому наследнику, обладающему преимущественным правом, досталось предприятие. Если осуществление такого раздела имущества невозможно, все предприятия переходят к преимущественным наследникам на праве общей долевой собственности.

65.4. НАСЛЕДОВАНИЕ ОГРАНИЧЕННО ОБОРОТОСПОСОБНЫХ ВЕЩЕЙ

Наследование ограничено оборотоспособных вещей является новым в ГК РФ. Наследование ограничено оборотоспособных вещей возможно как на основании завещания, так и на основании закона. Таким образом, ограниченные в обороте вещи могут входить в состав наследственной массы.

К ограничено *оборотоспособным вещам* относятся вещи, которые могут принадлежать наследодателю на праве собственности при наличии разрешения на их хранение, пользование. В ГК РФ закреплён ряд ограниченных в обороте объектов, которые могут входить в наследственную массу: оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные вещества.

Так, наследникам, для того чтобы получить вещь, ограниченную в гражданском обороте, необходимо также иметь разрешение, иными словами лицензию. Например, Федеральным законом от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ «Об оружии» установлено, что право на оружие должно подтверждаться наличием лицензии. Только отдельные виды оружия могут

принадлежать гражданину на праве собственности. Служебное оружие не может входить в состав наследства. Также не может входить в состав наследства именное оружие, подаренное в качестве вознаграждения. Данное оружие возвращается после смерти награжденного им человека. Оружие обязательно подлежит регистрации в органах внутренних дел по месту жительства, а на его хранение и ношение должна быть выдана лицензия. Оружие может быть получено в наследство наследником, достигшего возраста совершеннолетия, то есть 18 лет, за исключением случаев эмансипации и вступления в брак.

К наркотическим веществам и психотропным веществам относятся вещества синтетического или естественного происхождения, препараты и растения. Перечень наркотических средств и психотропных веществ и их прекурсоров утверждается в соответствии с законодательством РФ, международными договорами. Нормативным актом международного характера является Единая конвенция о наркотических средствах от 30 марта 1961 г., которая была признана СССР в 1964 г.оборот наркотических средств и психотропных веществ подлежит строгому контролю со стороны государства.

Для включения в состав наследственного имущества ограниченно оборотоспособных вещей разрешения не требуется, требуется лишь разрешение наследнику при принятии в наследство именно данной вещи.

На нотариуса возложена обязанность принятия мер по охране наследственного имущества. В процессе описи наследственного имущества могут быть обнаружены ограниченно оборотоспособные вещи, которые передаются по отдельной описи представителю органов внутренних дел. Если же проведение описи невозможно (отказ наследников, имеются препятствия), нотариус при наличии сведений об указанных вещах должен также информировать органы внутренних дел.

Если принятие данных вещей в порядке наследования невозможно, в течение года должно быть произведено отчуждение имущества, а денежные средства от реализации имущества за вычетом расходов от его реализации передаются наследнику.

65.5. НАСЛЕДОВАНИЕ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ

Наследование земельных участков производится в соответствии с нормами ГК РФ и Земельного кодекса РФ (ЗК РФ), который устанавливает нормы и правила наследования применительно к каждому виду наследственного земельного участка. Несмотря на то что ГК РФ устанавливает общий порядок наследования земельных участков, земельные участки могут переходить

на праве наследования только в той мере, в которой это закреплено в законе. Специальные нормы по наследованию земельных участков установлены в ЗК РФ, поэтому нормы данного кодекса необходимо применять при наследовании, в том числе при разделе земельного участка.

В состав наследства могут входить земельные участки, находящиеся в собственности или на праве пожизненного наследуемого владения. При наследовании земельного участка или права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, замкнутые водоемы, лес и растения.

Несмотря на то что нормами ГК РФ установлен общий порядок наследования земельных участков, ЗК РФ установлены ограничения по субъекту наследования. Иностранцы граждане, лица без гражданства, иностранные юридические лица не могут обладать земельными участками на праве собственности на отдельных видах земельных участков, в том числе и землями сельскохозяйственного назначения.

Если к наследованию призывается несколько наследников, земельный участок переходит к ним на правах общей долевой собственности. Раздел земельного участка осуществляется с учетом минимального размера земельного участка.

Минимальный размер земельного участка устанавливается законами субъектов РФ. Что касается земельных участков, предоставленных для ведения личного подсобного хозяйства и индивидуального жилищного строительства, нормы устанавливаются нормативными правовыми актами органов местного самоуправления. При невозможности раздела земельного участка без утраты его целевого назначения устанавливается преимущественное право наследника, которому перейдет в порядке наследования земельный участок в счет причитающейся ему наследственной доли. Если никто из наследников не имеет преимущественного права на получение земельного участка, владение, пользование и распоряжение земельным участком осуществляется всеми наследниками на условиях общей долевой собственности.

65.6. НАСЛЕДОВАНИЕ ИМУЩЕСТВА ЧЛЕНА КРЕСТЬЯНСКОГО (ФЕРМЕРСКОГО) ХОЗЯЙСТВА

ГК РФ предусматривает, что гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, но обязательно должен зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Для того чтобы глава крестьянского (фермерского)

хозяйства осуществлял свою деятельность, ему нет необходимости регистрироваться как юридическое лицо, он получает статус индивидуального предпринимателя с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Все имущество хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если иное не предусмотрено законом или договором. Если доля члена хозяйства определена и выделена, она отчуждается как находящаяся в общей долевой собственности.

В состав наследственного имущества входит то имущество, которое принадлежало члену хозяйства. Земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов из хозяйства разделу не подлежат. Если наследник умершего члена крестьянского хозяйства не является членом хозяйства, он имеет право на получение соразмерной его доли денежной компенсации.

Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства. Если соглашение между наследником и членами хозяйства не достигнуто, срок определяется в судебном порядке, при этом он не должен превышать 1 года. Если законом или договором не предусмотрен размер причитающейся доли, доля наследника признается равной долям других членов крестьянского (фермерского) хозяйства. Наследник также может вступить в хозяйство. Для этого ему необходимо подать письменное заявление на рассмотрение другим членам хозяйства. Только после их согласия наследник имеет право вступить в хозяйство. В данном случае денежная компенсация причитающейся ему доли не производится.

Если к наследованию призывается несколько наследников, то наследственная доля наследодателя переходит к ним в общую долевую собственность.

Если со смертью наследодателя крестьянское (фермерское) хозяйство прекращает свое существование в связи с тем, что единственным членом являлся наследодатель, хозяйство переходит в общую долевую собственность наследников, которые, в свою очередь, посредством заключения соглашения могут определить доли причитающегося им имущества. Если соглашение не было достигнуто, раздел имущества может быть осуществлен в судебном порядке. В данном случае разделу также подлежит и земельный участок. Раздел земельного участка осуществляется с учетом минимального размера участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения. Если невозможен раздел земельного участка в соответствии с нормами законодательства, устанавливается преимущественное право наследника, которому останется земельный участок в счет его наследственной доли.

65.7. НАСЛЕДОВАНИЕ НЕВЫПЛАЧЕННЫХ СУММ И ИМУЩЕСТВА, ПРЕДОСТАВЛЕННОГО НАСЛЕДОДАТЕЛЮ НА ЛЬГОТНЫХ УСЛОВИЯХ

В состав наследства также могут входить денежные суммы, которые наследодатель не смог получить при жизни. Наследникам в порядке наследования также передается право требовать выплаты денежных сумм, не полученных наследодателем. Это является одной из особенностей *универсального правопреемства*. Право на получение невыплаченных сумм относится к субъективному праву, которое может быть передано в порядке наследования. Однако наследование таких прав осуществляется в соответствии со специальными нормами, которыми предусмотрены условия наследования. Право на получение невыплаченных сумм принадлежит только наследникам, проживавшим с умершим, то есть членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим или не проживали. Причина, по которой могут быть не получены денежные суммы, законом конкретно не установлены.

В порядке наследования могут быть получены следующие виды выплат:

- 1) заработная плата и приравненные к ней платежи;
- 2) пенсии, стипендии;
- 3) пособия по социальному страхованию;
- 4) денежные средства вследствие возмещения причиненного вреда жизни или здоровью;
- 5) алименты.

Законом установлен срок, в течение которого могут быть предъявлены требования по выплате данных денежных сумм. Данный срок отличается от срока принятия наследства и составляет 4 месяца. Срок начинает течь со дня открытия наследства.

Получение невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, определенной категорией лиц (членами семьи умершего гражданина) не является основанием для отказа в их выплате при отсутствии таких лиц. Посредством указания таких лиц в нормах ГК РФ устанавливается преимущественное право на получение невыплаченных сумм, предназначенных умершему гражданину. Если никто из перечисленных лиц не воспользуется преимущественным правом на получение невыплаченных сумм или не будет в срок предъявлено требование о выплате невыплаченных сумм, соответствующая сумма включается в состав наследства и наследуется всеми наследниками на общих основаниях, предусмотренных в ГК РФ.

Иногда преимущественным правом наследования невыплаченных сумм обладают сразу несколько наследников. Преимущественное право на предъявление таких требований имеет каждый наследник, проживавший с умершим гражданином, а также не проживающий с ним нетрудоспособный иждивенец. Невыплаченная сумма выплачивается заявителям, которые обратились в определенные законом сроки. Выплаченная сумма поступает в общую долевую собственность наследников и делится в соответствии с общими положениями раздела общей долевой собственности.

Срок для предъявления требований по выплате средств, причитающихся умершему гражданину, является процессуальным и подлежит восстановлению.

РАЗДЕЛ XV

ПРАВА НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Глава 66

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВАХ

66.1. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Интеллектуальная деятельность — это умственная (мыслительная, духовная, творческая) деятельность человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна). Интеллектуальная деятельность отражает использование человеком способностей рационального познания. Понятие «интеллектуальная деятельность» не совпадает с понятием «творческая деятельность». Творческая деятельность предполагает только новизну результатов такой деятельности, тогда как интеллектуальная деятельность — это не любая, а именно рациональная деятельность человека, отражающая деятельность, осуществляемую при помощи рациональных, логических умозаключений. Интеллектуальная деятельность значительно влияет на развитие науки, техники, литературы и искусства и художественного конструирования (дизайна).

Признаки интеллектуальной деятельности:

- 1) интеллектуальная деятельность имеет идеальный характер. Результат интеллектуальной деятельности продуцируется сознанием человека путем логического построения мысли и отражает новизну мысли;
- 2) результатом интеллектуальной деятельности является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом;
- 3) результаты интеллектуальной деятельности в отличие от объектов вещных прав имеют идеальную природу. Литературные и художествен-

ные произведения представляют собой систему литературных либо художественных образов. То, в чем выражены результаты интеллектуальной деятельности (книги, аудиовизуальные носители), сами по себе не являются результатами интеллектуальной деятельности. Защите подлежит не форма выражения интеллектуальной деятельности (книга, картина), а ее содержание (основная мысль произведения). Результаты интеллектуальной деятельности не подвержены износу, амортизации. Они могут устаревать лишь морально;

4) продуктом интеллектуальной деятельности могут быть средства индивидуализации юридического лица или индивидуального предпринимателя, а также индивидуализации выполняемых работ или услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров). Кроме того, что они являются плодом умственной и творческой деятельности, средства индивидуализации содействуют созданию здоровой конкурентной среды при посредстве различения как отдельных предпринимателей, так и изготовляемой ими продукции, выполняемых работ или оказываемых услуг.

66.2. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Право интеллектуальной собственности – подотрасль гражданского права, совокупность правовых норм и институтов права, регулирующих отношения в сфере возникновения, использования и защиты объектов интеллектуальной собственности.

Интеллектуальная собственность – это совокупность исключительных прав гражданина или юридического лица на результаты творческой, интеллектуальной деятельности, а также приравненные к ним по правовому режиму средства индивидуализации юридических лиц, продукции, работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.).

Право интеллектуальной собственности не регулирует процесс интеллектуальной деятельности, завершающийся созданием новых творчески самостоятельных результатов в области науки, техники, литературы и искусства. Данная подотрасль гражданского права охраняет результаты интеллектуальной деятельности, которые представляют собой нематериальные блага.

Традиционно интеллектуальную собственность делят на две составляющие:

- 1) промышленную собственность;
- 2) объекты авторского права.

Промышленная собственность характеризуется такими составляющими, как промышленные образцы, изобретения, полезные модели, товарные знаки, знаки обслуживания и фирменные наименования. Авторское право относится к произведениям искусства, литературным и музыкальным произведениям, творениям кинематографии, а также к научным произведениям.

Систему российского права интеллектуальной собственности составляют следующие институты:

а) авторское право – совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в связи и по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства;

б) регламентирование прав, смежных с авторскими, – прав исполнителей, производителей фонограмм и организаций эфирного и кабельного вещания;

в) патентное право – совокупность правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов;

г) регламентирование права интеллектуальной собственности на товарный знак (знак обслуживания);

д) регламентирование права интеллектуальной собственности на фирменное наименование;

е) регламентирование прав интеллектуальной собственности на топологии интегральных схем;

ж) регламентирование права интеллектуальной собственности на программы для электронных вычислительных машин (ЭВМ) и базы данных;

з) регламентирование права интеллектуальной собственности на селекционные достижения;

и) регламентирование правоотношений в сфере коммерческой и служебной тайны.

66.3. СИСТЕМА ИСТОЧНИКОВ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Систему источников права интеллектуальной собственности составляют:

- 1) Конституция РФ;
- 2) ГК РФ;

- 3) федеральные законы;
- 4) указы Президента РФ;
- 5) постановления Правительства РФ;
- 6) международные договоры и соглашения.

Основополагающим нормативным актом для права интеллектуальной собственности является Конституция РФ. Основной Закон РФ в ст. 44 закрепляет, что каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Право на свободу во всех сферах творческой деятельности – неотъемлемое право человека, гарантированное общепризнанными нормами международного права. Право человека заниматься творческой деятельностью может осуществляться как на профессиональной, так и на любительской основе. И тот и другой творческий работник равноправны в области авторского права и смежных прав, права на интеллектуальную собственность, охрану секретов мастерства, свободу распоряжения результатами своего труда, поддержку государства.

Также в Конституции РФ закрепляется, что интеллектуальная собственность охраняется законом. В России не только гарантируется свобода творчества, но и охраняется право на его результаты. Признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.).

ГК РФ регулирует имущественные и личные неимущественные права в сфере интеллектуальной собственности. ГК РФ закрепляет в качестве основания гражданских прав и обязанностей в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности (ст. 8 ГК РФ), относит результаты интеллектуальной деятельности к объектам гражданских прав (ст. 128 ГК РФ), признает и определяет исключительное право (интеллектуальную собственность) на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.), устанавливает, что объекты интеллектуальной собственности могут использовать третьи лица только с согласия правообладателя (ст. 138 ГК РФ).

Систему международных актов, входящих в правовую систему РФ, составляют Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. (для СССР и затем для России конвенция вступила в силу с 1 июля 1965 г.), Бернская конвенция об охране литературных и ху-

дожественных произведений 1886 г. (действует на территории России с 1995 г.), Договор о патентной кооперации 1970 г. (вступил в силу для СССР в 1978 г.), Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г. (вступила в силу для СССР в 1973 г.), Международная (Римская) конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (вступила в силу в 2003 г.) и др.

66.4. ВСЕМИРНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) (англ.: *World Intellectual Property Organization (WIPO)*) была создана в 1967 г. на дипломатической конференции в Стокгольме.

Уставом ВОИС является конвенция, принятая в 1967 г. в Стокгольме.

Цель создания ВОИС – придание интеллектуальной собственности экстерриториального характера путем признания единых норм в области интеллектуальной собственности, согласования с ними основных норм национальных законодательств.

Функции ВОИС:

1) регистрационная деятельность – оказание прямых услуг лицам, подающим заявки на промышленную собственность, обработка заявок на международные патенты, регистрация товарных знаков и промышленных образцов;

2) содействие сотрудничеству в управлении интеллектуальной собственностью – распоряжение собраниями патентных документов, создание более простых способов получения содержащейся в них информации, поддержание и обновление международных систем классификации, составление статистических сводок, региональное обследование промышленной собственности, контроль за соблюдением законодательства об авторском праве;

3) материальная (программная) деятельность – содействие расширению круга государств, сотрудничающих в области интеллектуальной собственности, обновлению и корректировке существующих договоров.

Важнейший вид деятельности ВОИС – оказание помощи развивающимся странам по вопросам интеллектуальной собственности, в повышении уважения к этому виду результатов человеческой деятельности.

Управление ВОИС осуществляется в соответствии с конвенцией об ее учреждении. Верховный орган ВОИС – Генеральная ассамблея – рассматривает и утверждает действия и предложения Координационного

комитета (утверждает кандидатуру генерального директора ВОИС и бюджет общих расходов союзов, входящих в ВОИС), определяет другие принципиальные вопросы функционирования ВОИС.

Конференция – высший орган ВОИС – служит для обмена взглядами по вопросам интеллектуальной собственности, итоги которого передаются в союзы, а также принимает 2-годовалую программу сотрудничества для развивающихся стран, утверждает бюджет и поправки к конвенции.

Координационный комитет – консультативный орган по вопросам, представляющим всеобщий интерес, а также исполнительный орган Генеральной ассамблеи и Конференции. Международное бюро – постоянный рабочий орган ВОИС.

Для вступления в ВОИС государство должно сдать ратификационную грамоту. Россия является участником этой международной организации.

66.5. ЕВРАЗИЙСКАЯ ПАТЕНТНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ

Евразийская патентная организация (ЕАПО) – организация, действующая на основе патентного ведомства бывшего СССР и включающая в свой состав республики бывшего СССР, подписавшие Евразийскую патентную конвенцию.

Членами ЕАПО являются все договаривающиеся организации. Депозитарием конвенции является генеральный директор ВОИС, который также выступает в качестве посредника при возникновении какого-либо спора по вопросам толкования или применения конвенции. Штаб-квартира ЕАПО находится в Москве, она использует ресурсы патентного ведомства бывшего СССР и пользуется поддержкой Патентного ведомства РФ.

Органы ЕАПО – Административный совет и Евразийское патентное ведомство (ЕАПВ). Административный совет (высший орган ЕАПО) назначает президента ЕАПО, утверждает бюджет ЕАПО, а также Патентную инструкцию, Финансовую инструкцию, Административную инструкцию, одобряет соглашения, заключенные ЕАПО с государствами и межгосударственными организациями. Все вопросы рассматриваются на очередных (раз в календарный год) и внеочередных заседаниях Административного совета, в которых с правом совещательного голоса принимает участие и полномочный представитель ВОИС.

ЕАПВ выполняет все административные функции ЕАПО, включая рассмотрение заявок и выдачу евразийских патентов. ЕАПВ возглавляется президентом, в штате которого каждое государство-участник имеет свою квоту.

Евразийская патентная конвенция вступила в силу 12 августа 1995 г. Конвенция содержит ряд материально-правовых норм, которыми либо устанавливаются единые требования по ряду вопросов, либо допускается их самостоятельное решение в национальном патентном законодательстве стран – участниц конвенции. ЕАПВ выдает евразийский патент на изобретение, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применим.

Главная цель конвенции – создание межгосударственной системы правовой охраны изобретений на основе единого патента, действующего на территории государств – участников конвенции. Патент выдается ЕАПВ по результатам экспертизы по существу, проводимой по ходатайству заявителя, при условии соответствия изобретения критериям патентоспособности. Срок действия евразийского патента – 20 лет с даты подачи евразийской заявки.

В соответствии с конвенцией ЕАПО является самофинансируемой организацией. Никакое договаривающееся государство не может быть обязано уплачивать взносы в ЕАПО. Однако Российская Федерация предоставляет ЕАПО авансы, причем размеры этих авансов и условия являются предметом отдельных соглашений между ЕАПО и Правительством РФ.

66.6. ОБЪЕКТЫ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В СИСТЕМЕ ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Объектами права интеллектуальной собственности являются объекты интеллектуальной (творческой) деятельности. Отличительной особенностью объектов интеллектуальной собственности является их идеальная природа. Они могут быть лишь осмыслены, восприняты интеллектуально или эмоционально, но они неосязаемы. Указанные объекты, материализуясь вовне, не порождают защиту по праву интеллектуальной собственности для предмета (вещи), в котором они выражены. Защите подлежит то, что выражено в предмете. Вещь и право собственности неразрывно связаны между собой. Уничтожение вещи прекращает право собственности на него. Объект интеллектуальной собственности существует независимо от вещи, в которой он материализован. В случае уничтожения книги право интеллектуальной собственности на произведение литературы не прекращается.

К объектам интеллектуальной собственности неприменимы многие нормы, относящиеся к вещам (прежде всего нормы о праве собственности, иных вещных правах и способах их защиты). В законодательстве

для них установлен специальный правовой режим исключительных прав (интеллектуальной собственности).

Защита прав обладателей интеллектуальной собственности осуществляется с помощью режима охраноспособности объектов исключительных прав. Ряд объектов интеллектуальной собственности приобретают статус охраноспособных уже с момента воплощения в какой-либо объективной форме (например, произведения живописи, скульптуры, литературы), другие – с момента их регистрации уполномоченными органами и выдачи охранных документов (например, изобретения, полезные модели, товарные знаки и знаки обслуживания).

К объектам интеллектуальной (творческой) деятельности относят:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для ЭВМ;
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

Интеллектуальная собственность охраняется законом.

66.7. ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА И СОДЕРЖАНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ

Исключительные права (интеллектуальная собственность) – группа прав, отличная от права собственности, выполняющая в отношении нематериальных объектов функции, аналогичные функциям права собственности для материальных объектов.

Исключительными признаются права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям (авторские права), исполнительской деятельности артистов, звукозаписям, радио- и теле-

визионным передачам (смежные права), изобретениям, полезным моделям и промышленным образцам (патентные права), селекционным достижениям, топологиям интегральных микросхем; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям и наименованиям мест происхождения товаров (права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ и услуг), а также секретам производства (ноу-хау).

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации обладают общими свойствами:

1) они возникают только при наличии прямого указания закона. Каждый новый охраняемый вид объектов исключительных прав должен быть назван в законе;

2) они представляют собой особую разновидность абсолютных прав. Для исключительного права характерно то, что оно возникает у правообладателя независимо от воли третьих лиц и что такому праву корреспондирует обязанность всех окружающих воздерживаться от действий, способных нарушить это право. Правообладатель может самостоятельно осуществлять использование такого объекта тем или иным способом, а также разрешить другому лицу использовать соответствующий объект.

Исключительное право по своему содержанию является имущественным правом. Оно передаваемо, отчуждаемо, легко обособляется от личности автора или иного правообладателя. Авторы (создатели) творческих результатов также имеют личные неимущественные права (право авторства, право на авторское имя), которым присущи неотчуждаемость и непередаваемость (ст. 150 ГК РФ).

Исключительные права могут переходить по наследству. Специфика заключается в том, что исключительные права переходят по наследству только на определенный срок, а по его окончании результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации становятся общественным достоянием.

Защита исключительных прав осуществляется общими способами. Особенности защиты исключительных прав устанавливаются специальными законами (например, в Законе РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» назван такой способ защиты, как удаление за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок незаконно используемого товарного знака и др.).

Глава 67

АВТОРСКОЕ ПРАВО И СМЕЖНЫЕ ПРАВА

67.1. ПОНЯТИЕ И ПРИНЦИПЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Понятие «авторское право» понимается в объективном и субъективном смыслах. **Авторское право в объективном смысле** — это совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства (выступает в качестве подотрасли гражданского права). **Авторское право в субъективном смысле** — это совокупность субъективных прав, возникающих у автора в связи с созданием конкретного произведения литературы, науки и искусства. Термин «авторское право» понимается не только как право автора (создателя) произведения, но и как право законного обладателя авторского права.

Основной задачей авторского права является, с одной стороны, обеспечение интересов авторов и их правопреемников, с другой стороны — интересы общества в целом.

Принципы авторского права:

1) принцип свободы творчества, который означает, что каждый свободен в выборе сферы творческой деятельности, способа ее осуществления, презюмируется равенство в осуществлении своих прав автора;

2) принцип сочетания личных интересов автора с интересами общества заключается в том, что наряду с исключительным правом автора использовать свое произведение (воспроизводить любым способом, передавать права третьим лицам и т.д.) законом предусмотрены случаи, когда обеспечивается общественный интерес (случаи использования произведения без согласия автора и без выплаты ему авторского вознаграждения). Общество заинтересовано не только в эффективной защите авторского права, но и в свободном доступе к авторским произведениям;

3) принцип неотчуждаемости личных неимущественных прав автора означает, что ни при каких обстоятельствах права, относящиеся к личным неимущественным, не подлежат какой-либо передаче третьим лицам в силу их неотчуждаемой природы. Личное неимущественное

право автора неотъемлемо от личности автора, неразрывно связано с ней и не передается третьим лицам даже в случае волеизъявления автора в отношении такой передачи. В целях эффективного использования произведения и защиты авторского права из этого прин

ципа есть изъятия (право обнародовать произведение, право на защиту чести, достоинства и деловой репутации автора);

4) принцип свободы авторского договора означает, что автор свободен в выборе контрагентов, условий авторского договора, а также недействительность договора при отсутствии добровольного волеизъявления автора в отношении заключения договора.

67.2. ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ, ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

Объекты авторского права — это произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, в том числе:

- литературные произведения;
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам;
- другие произведения.

К объектам авторских прав также относятся программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объ-

ективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме аудио- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме.

Авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования, геологическую информацию о недрах.

67.3. ПРОИЗВОДНЫЕ И СОСТАВНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

К *объектам авторского права* относятся производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и иные переработки произведений науки, литературы и искусства), составные произведения (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Производными произведениями являются произведения, которые представляют собой переработку другого произведения. Составные произведения – произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Такие производные и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают.

Переводчику, а также автору иного производного произведения (обработки, экранизации, аранжировки, инсценировки или другого подобного произведения) принадлежат авторские права соответственно на осуществленные перевод и иную переработку другого (оригинального) произведения.

Составителю сборника и автору иного составного произведения (антологии, энциклопедии, базы данных, интернет-сайта, атласа или другого подобного произведения) принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов (составительство).

Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Переводчик, составитель либо иной автор производного или составного произведения осуществляет свои авторские права при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения.

Авторские права переводчика, составителя и иного автора производного или составного произведения охраняются как права на самостоятельные объекты авторских прав независимо от охраны прав авторов произведений, на которых основано производное или составное произведение.

Автор произведения, помещенного в сборнике или ином составном произведении, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено договором с создателем составного произведения.

Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежит право использования таких изданий. Издатель вправе при любом использовании такого издания указывать свое наименование или требовать его указания.

Авторы или иные обладатели исключительных прав на произведения, включенные в такие издания, сохраняют эти права независимо от права издателя или других лиц на использование таких изданий в целом, за исключением случаев, когда эти исключительные права были переданы издателю или другим лицам либо перешли к издателю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом.

67.4. АУДИОВИЗУАЛЬНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Аудиовизуальным произведением является произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений (с сопровождением или без сопровождения звуком) и предназначенное для зрительного и слухового (в случае сопровождения звуком) восприятия с помощью соответствующих технических устройств.

Аудиовизуальные произведения включают кинематографические произведения, а также все произведения, выраженные средствами, аналогичными кинематографическим (теле- и видеофильмы и другие подобные произведения) независимо от способа их первоначальной или последующей фиксации.

Авторами аудиовизуального произведения являются:

- 1) режиссер-постановщик;

2) автор сценария;

3) композитор, являющийся автором музыкального произведения (с текстом или без текста), специально созданного для этого аудиовизуального произведения.

При публичном исполнении либо сообщении в эфир или по кабелю, в том числе путем ретрансляции, аудиовизуального произведения авторы музыкального произведения (с текстом или без текста), использованного в аудиовизуальном произведении, сохраняют право на вознаграждение за указанные виды использования их музыкального произведения.

Права изготовителя аудиовизуального произведения, то есть лица, организовавшего создание этого произведения (продюсера), определяются в соответствии со ст. 1240 ГК РФ. Изготовителю принадлежит исключительное право на аудиовизуальное произведение в целом, если иное не вытекает из договоров, заключенных им с авторами аудиовизуального произведения, указанными в п. 2 данной статьи.

Изготовитель при любом использовании аудиовизуального произведения вправе указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания. При отсутствии доказательств иного изготовителем аудиовизуального произведения признается лицо, имя или наименование которого указано на этом произведении обычным образом.

Каждый автор произведения, вошедшего составной частью в аудиовизуальное произведение, – как существовавшего ранее (автор произведения, положенного в основу сценария, и другие), так и созданного в процессе работы над ним (оператор-постановщик, художник-постановщик и др.) – сохраняет исключительное право на свое произведение, за исключением случаев, когда это исключительное право было передано изготовителю или другим лицам либо перешло к изготовителю или другим лицам по иным основаниям, предусмотренным законом.

67.5. СУБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Субъектом авторского права является прежде всего **автор произведения** – создатель произведения, обладающий совокупностью имущественных и личных неимущественных прав, и, если не доказано иное, лицо, указанное в качестве автора на оригинале или ином экземпляре произведения.

Различают первоначальных и производных субъектов авторского права. *Субъектом первоначального авторского права* всегда является гражданин (физическое лицо), который и приобретает весь комплекс исключительных имущественных и личных неимущественных прав.

Субъектом производного авторского права является физическое или юридическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, которому переданы авторские имущественные (исключительные или неисключительные) права и использующий их в соответствии с условиями авторского договора.

Возраст создателя произведения значения не имеет. За недееспособных и малолетних (в возрасте до 14 лет) авторские права осуществляют от их имени родители, усыновители или опекуны. Не совершеннолетние от 14 до 18 лет могут самостоятельно осуществлять свои авторские правомочия (например, заключать договоры на издание своих произведений). Лица, являющиеся ограниченно дееспособными вследствие злоупотребления спиртными веществами или наркотическими средствами, также могут быть авторами, однако осуществлять авторские правомочия они могут только с согласия своих попечителей. Субъектами авторских прав могут быть и недееспособные лица.

Субъектами авторских прав также являются иностранные граждане: авторское право распространяется на произведения, обнародованные на территории РФ или не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства.

Субъектами авторских прав также являются составители. Автору сборника и других составных произведений (составителю) принадлежит авторское право на осуществленные им подбор или расположение материалов, представляющих результат авторского труда. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение. Авторы произведений, включенных в составное произведение, вправе использовать свое произведение независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено авторским договором. Авторское право переходит по наследству и в случае смерти автора или объявления его умершим его имущественные права переходят к его наследникам, которые также могут защищать некоторые личные неимущественные права автора в случае их нарушения.

67.6. СМЕЖНЫЕ ПРАВА

Впервые понятие «смежные права» появилось в СССР в Основых гражданском законодательства 1991 г. В СССР творческая деятельность артистов исполнителей регулировалась нормами трудового права, и ее результаты не являлись объектом авторского права. В России правовая

охрана смежных прав регулируется главой 71 ГК РФ «Права, смежные с авторскими».

Смежными правами являются интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние.

Смежные права осуществляются с соблюдением авторских прав на произведения науки, литературы и искусства, использованные при создании объектов смежных прав. Смежные права признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на такие произведения.

Основное назначение смежных прав состоит в том, что использование третьими лицами фонограмм, радио и телепрограмм, а также творческих результатов исполнителя требует согласия соответствующих правообладателей.

Субъекты смежных прав:

1) *исполнители* – актеры, певцы, музыканты, танцоры или иные лица, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальном инструменте или иным образом исполняют произведения литературы или искусства (в том числе эстрадный, цирковой или кукольный номер), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер;

2) *изготовитель фонограммы* – физическое или юридическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения или иных звуков; при отсутствии доказательств иного изготовителем фонограммы признается физическое или юридическое лицо, имя или наименование которого обозначено на этой фонограмме и (или) на содержащем ее футляре обычным образом;

3) *организация эфирного и кабельного вещания* – юридическое лицо, осуществляющее в качестве своей основной деятельности передачу в эфир или по кабелю радио или телевизионных сигналов, посредством которых радио- или телевизионные программы доводятся до неопределенного круга лиц.

Объекты смежных прав:

1) результаты исполнительской деятельности (исполнения), к которым относятся исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей, если эти постановки выражаются в форме, позволяющей осуществить их повторное публичное исполне-

ние при сохранении узнаваемости конкретной постановки зрителями, а также в форме, допускающей воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение;

3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самой организацией эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другой организацией;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Использование объектов смежных прав без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения допускается в случаях свободного использования произведений, а также в иных случаях, предусмотренных ГК РФ.

По договору об отчуждении исключительного права на объект смежных прав одна сторона – исполнитель, изготовитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания, изготовитель базы данных, публикатор произведения науки, литературы или искусства либо иной правообладатель – передает или обязуется передать свое исключительное право на соответствующий объект смежных прав в полном объеме другой стороне – приобретателю исключительного права.

По лицензионному договору одна сторона – исполнитель, изготовитель фонограммы, организация эфирного или кабельного вещания, изготовитель базы данных, публикатор произведения науки, литературы или искусства либо иной правообладатель (лицензиар) – предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего объекта смежных прав в установленных договором пределах.

К исключительным правам на исполнения, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю радио- и телепередач, на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, соответственно приме-

няются положения о переходе исключительного права на произведение по наследству (ст. 1283 ГК РФ).

Ответственность за нарушение смежных прав:

- 1) уголовно-правовая (ст. 146 Уголовного кодекса РФ);
- 2) административно-правовая (ст. 7.12 Кодекса РФ об административных правонарушениях);
- 3) гражданско-правовая (ст. 1311 ГК РФ), предусматривающая возмещение убытков, выплату компенсации.

67.7. ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА АВТОРОВ

Личные неимущественные права – права субъекта правоотношений, которые неразрывно связаны с личностью физического лица, а также правовым статусом юридического лица, не содержащие имущественную, стоимостную оценку этих прав.

Личные неимущественные права авторов относятся к правам, тесно связанным с имущественными. К ним относятся:

- 1) право признаваться автором произведения (право авторства);
- 2) право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на имя);
- 3) право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;
- 4) право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

Право авторства – право создателя произведения быть признанным обществом в качестве автора этого произведения на основе факта его создания. На основе данного права автор может требовать защиты своих интересов в случае присвоения авторства другими лицами. Право авторства возникает в связи с фактом создания произведения и не требует специальной регистрации в каком-либо органе власти.

Признаки права авторства:

- 1) право авторства осуществляется только автором и неотчуждаемо от личности автора;
- 2) право авторства не переходит в порядке универсального правопреемства.

Право на имя – возможность автора использовать или разрешить использовать произведения под своим подлинным именем, псевдонимом

либо без обозначения имени (анонимно) с выбором способа и полноты указания своего имени.

Право на обнародование — право самостоятельно или при помощи иной формы на обеспечение доступности произведения для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, передачи в эфир или иным способом.

Право на отзыв — право отказа автора от ранее принятого решения об обнародовании произведения с возмещением причиненных таким отказом пользователю убытков, в том числе упущенной выгоды.

Право на защиту репутации автора — право автора защищать произведение от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству создателя произведения.

Авторство, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно.

Имущественные права автора реализуются при использовании произведения в любой форме и любым способом, что означает его возможность осуществлять следующие действия.

1. Воспроизводить произведение (право на воспроизведение).
2. Распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и т.д. (право на распространение).
3. Импортировать экземпляры произведения в целях его распространения.
4. Публично показывать произведение.
5. Публично исполнять произведение (право на публичное исполнение).
6. Переводить произведение (право на перевод), и осуществлять иные действия, не запрещенные законом (данный перечень включает в себя лишь типичные случаи использования произведений и не является исчерпывающим).

Права на использование произведения могут осуществляться как самим автором, так и лицами, которым автор разрешает использовать произведение (например, издательствам, киностудиям).

67.8. ОРГАНИЗАЦИИ ПО УПРАВЛЕНИЮ ПРАВАМИ НА КОЛЛЕКТИВНОЙ ОСНОВЕ

Авторы, исполнители, изготовители фонограмм и иные обладатели авторских и смежных прав в случаях, когда осуществление их прав в индивидуальном порядке затруднено или когда законом допускается использование объектов авторских и смежных прав без согласия об-

ладателей соответствующих прав, но с выплатой им вознаграждения, могут создавать основанные на членстве некоммерческие организации, на которые в соответствии с полномочиями, предоставленными им правообладателями, возлагается управление соответствующими правами на коллективной основе (организации по управлению правами на коллективной основе).

Правовое положение организаций по управлению правами на коллективной основе, функции этих организаций, права и обязанности их членов определяются ГК РФ, Федеральным законом «О некоммерческих организациях» и уставами соответствующих организаций.

Создание таких организаций не препятствует осуществлению представительства обладателей авторских и смежных прав другими юридическими лицами и гражданами.

Организации по управлению правами на коллективной основе могут создаваться для управления правами, относящимися к одному или нескольким видам объектов авторских и смежных прав, для управления одним или несколькими видами таких прав в отношении определенных способов использования соответствующих объектов либо для управления любыми авторскими и (или) смежными правами.

Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе является договор о передаче полномочий по управлению правами, заключаемый такой организацией с правообладателем в письменной форме, за исключением случая, предусмотренного абзацем первым п. 3 ст. 1244 ГК РФ.

Указанный договор может быть заключен с правообладателями, являющимися членами такой организации, и с правообладателями, не являющимися ее членами. Основанием полномочий организации по управлению правами на коллективной основе может быть также договор с другой организацией, в том числе иностранной, управляющей правами на коллективной основе.

Организации по управлению правами на коллективной основе не вправе использовать объекты авторских и смежных прав, исключительные права на которые переданы им в управление.

Организации по управлению правами на коллективной основе вправе от имени правообладателей или от своего имени предъявлять требования в суде, а также совершать иные юридические действия, необходимые для защиты прав, переданных им в управление на коллективной основе.

Аккредитованная организация (ст. 1244 ГК РФ) также вправе от имени неопределенного круга правообладателей предъявлять требования в суде, необходимые для защиты прав, управление которыми осуществляет такая организация.

67.9. ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА ИСПОЛНИТЕЛЕЙ, ПРОИЗВОДИТЕЛЕЙ ФОНОГРАММ И ВЕЩАТЕЛЬНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

К числу исключительных имущественных прав исполнителя относится исключительное право на использование результата исполнения такими способами:

1) передача в эфир или сообщение для всеобщего сведения по кабелю исполнения или постановки, если используемые для такой передачи исполнение или постановка не были ранее переданы в эфир или не осуществляются с помощью записи (трансляция исполнения в эфир или по кабелю). Право на передачу (трансляцию) исполнения в эфир или по кабелю может быть реализовано, если используемое для такой передачи исполнение не было ранее передано в эфир какой-либо телекомпанией и передача в эфир или по кабелю не осуществляется с использованием записи;

2) запись ранее не записанного исполнения или постановки. Под записью исполнения понимается фиксация звуков и (или) изображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять их многократное восприятие, воспроизведение или сообщение. В данном случае речь идет о первой записи исполнения;

3) воспроизведение записи исполнения или постановки. Воспроизведение записи исполнения – изготовление одного или более экземпляров звукозаписи исполнения на любом материальном носителе (показ записи в кино, по телевидению, вывод записи на экран телевизора или компьютера не может рассматриваться как воспроизведение);

4) передача в эфир или по кабелю записи исполнения или постановки, если первоначально эта запись была произведена не для коммерческих целей;

5) сдача в прокат опубликованных в коммерческих целях фонограмм, на которых записаны исполнение или постановка с участием исполнителя. Это право при заключении договора на запись исполнения или постановки на фонограмму переходит к производителю фонограммы; при этом исполнитель сохраняет право на вознаграждение за сдачу в прокат экземпляров такой фонограммы. Право на сдачу в прокат опубликованной в коммерческих целях фонограммы, на которой записано исполнение с участием артиста-исполнителя, при заключении договора на запись исполнения, на фонограмму автоматически переходит к производителю фонограммы. При этом артист-исполнитель сохраняет право на вознаграждение за сдачу в прокат экземпляров

такой фонограммы (размер гонорара определяется в договоре на запись исполнения).

Права исполнителей охраняются, если исполнитель является гражданином РФ, если исполнение или постановка имели место на территории РФ.

67.10. ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ БЕЗ СОГЛАСИЯ АВТОРА И ВЫПЛАТЫ АВТОРСКОГО ВОЗНАГРАЖДЕНИЯ

Свободное использование в личных целях. Без согласия автора и без выплаты вознаграждения можно воспроизводить правомерно обнародованное произведение исключительно в личных целях (кроме воспроизведения аудиовизуальных произведений или звукозаписей произведений, баз данных или существенных частей из них, а также программ для ЭВМ, произведений архитектуры в форме зданий и аналогичных сооружений, а также репродуцирования книг (полностью) и нотных текстов).

Свободное использование в информационных, научных, учебных или культурных целях допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, полемических, критических, информационных, учебных целях, в целях раскрытия творческого замысла автора правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, аудио- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение в периодическом печатном издании и последующее распространение экземпляров этого издания, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения правомерно опубликованных в периодических печатных изданиях статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам либо переданных в эфир или по кабелю, доведенных до всеобщего сведения произведений такого же характера в случаях, если такие воспроизведения, сообщение, доведение не были специально запрещены автором или иным правообладателем;

4) воспроизведение в периодическом печатном издании и последующее распространение экземпляров этого издания, сообщение в эфир или по кабелю, доведение до всеобщего сведения публично произнесенных политических речей, обращений, докладов и аналогичных произведений в объеме, оправданном информационной целью. При этом за авторами таких произведений сохраняется право на их использование в сборниках;

5) воспроизведение, распространение, сообщение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сведения в обзорах текущих событий (в частности, средствами фотографии, кинематографии, телевидения и радио) произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданном информационной целью;

6) публичное исполнение правомерно обнародованных произведений путем их представления в живом исполнении, осуществляемое без цели извлечения прибыли в образовательных организациях, медицинских организациях, организациях социального обслуживания и учреждениях уголовно-исполнительной системы работниками (сотрудниками) данных организаций и учреждений и лицами, соответственно обслуживаемыми данными организациями или содержащимися в данных учреждениях;

7) запись на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, и доведение до всеобщего сведения авторефератов диссертаций.

Свободное использование произведения библиотеками, архивами и образовательными организациями. Общедоступные библиотеки, а также архивы, доступ к архивным документам которых не ограничен, при условии отсутствия цели извлечения прибыли вправе без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения предоставлять во временное безвозмездное пользование (в том числе в порядке взаимного использования библиотечных ресурсов) оригиналы или экземпляры произведений, правомерно введенные в гражданский оборот.

При этом экземпляры произведений в электронной форме могут предоставляться во временное безвозмездное пользование только в помещении библиотеки или архива при условии исключения возможности дальнейшего создания копий произведений в электронной форме.

Свободное использование, обусловленное необходимостью соблюдения интересов других правообладателей. Возможно свободное воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю произведений архитектуры, фотографии, изобразительного искусства, которые постоянно расположены в месте, открытом для свободного посещения, за исклю-

чением случаев, когда изображение произведения является основным объектом такого использования или когда произведение используется для коммерческих целей.

67.11. СРОК ДЕЙСТВИЯ АВТОРСКОГО ПРАВА. ОБЩЕСТВЕННОЕ ДОСТОЯНИЕ

Для имущественных и личных неимущественных прав предусмотрен различный срок действия авторского права. Личные неимущественные права (право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора) охраняются бессрочно.

Исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Исключительное право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни автора, пережившего других соавторов, и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его смерти.

На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования.

Исключительное право на произведение, обнародованное после смерти автора, действует в течение 70 лет после обнародования произведения, считая с 1 января года, следующего за годом его обнародования, при условии, что произведение было обнародовано в течение 70 лет после смерти автора.

Если автор произведения был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным и 70 лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации автора произведения. Если автор работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права, установленный настоящей статьёй, увеличивается на 4 года.

Общественное достояние – состояние, при котором произведение науки, литературы и искусства – как обнародованное, так и необнародованное – используется без соответствующей выплаты авторского вознаграждения в связи с истечением срока действия авторского права. Использование произведения осуществляется с соблюдением личных неимущественных прав автора.

Перешедшее в общественное достояние необнародованное произведение может быть обнародовано любым лицом, если только обнародование произведения не противоречит воле автора, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т.д.).

Правительством РФ могут устанавливаться случаи выплаты специальных отчислений за использование на территории РФ произведений, перешедших в общественное достояние. Такие отчисления выплачиваются в профессиональные фонды авторов, а также организациям, управляющим имущественными правами авторов на коллективной основе, и не могут превышать 1% от прибыли, полученной за использование таких произведений.

67.12. СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ АВТОРСКИХ И СМЕЖНЫХ ПРАВ

Защита авторских и смежных прав – это совокупность мер, целью которых является восстановление и признание этих прав в случае их нарушения.

Авторские права, как и иные интеллектуальные права, могут защищаться способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права. В ряде случаев ГК РФ устанавливает специальные способы защиты, предназначенные для применения только при нарушениях интеллектуальных прав в отдельных случаях, в частности нормы о возможности взыскания специальной компенсации за нарушение исключительного права.

Соответствующие способы защиты могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также в иных случаях установленных в законе.

Защита личных и имущественных прав в соответствии со ст. 1251 ГК РФ может осуществляться, в частности, путем признания права, восстановления положения существовавшего до нарушения права, пресечения действий нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, компенсации морального вреда и публикаций решения суда по допущенным нарушениям.

Защита исключительных прав может осуществляться, в частности, путем предъявления требования о признании права к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя, о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, о возмещении убытков (может быть предъявлено к лицу, неправомерно использовавшему произведение без соглашения с правообладателем, либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ущерб), об изъятии материального носителя, а именно оборудования, устройств и материалов, главным образом используемых или предназначенных для совершения правонарушения, о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя.

В зависимости от отрасли права, обеспечивающей защиту авторских и смежных прав, выделяют следующие способы защиты.

1. *Гражданско-правовой способ защиты* предусматривает возмещение имущественного ущерба автору или иному правообладателю. Прежде всего защита авторских и смежных прав происходит способами, предусмотренными ст. 12 ГК РФ. Защита авторских и смежных прав данным способом имеет ряд специфических черт. Личные неимущественные права подлежат защите независимо от вины правонарушителя.

Если, например, издательство не знало и не могло знать о том, что публикует произведение, присвоенное другим автором, оно должно принять все меры для устранения правонарушения. Если допущена ошибка в имени автора, автор вправе требовать внесения изменений в тираже, либо публикации, освещающей о допущенной ошибке и о том, какое имя считать правильным, либо требовать запрещения выпуска произведения в свет. На требования о защите личных неимущественных прав не распространяется исковая давность.

При нарушении имущественных авторских прав:

1) может быть наложен арест на контрафактные (то есть изготовленные с нарушением авторских прав) экземпляры до рассмотрения дела по существу;

2) автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации (размер – от 10 тыс. руб. до 5 млн руб., двукратный размер стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо двукратный размер стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав);

3) автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать возмещения морального вреда, а также компенсации упущенной выгоды;

4) суд может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

2. *Административно-правовой способ защиты* подразумевает обращение в вышестоящие организации по отношению к организации нарушителю, в антимонопольный орган или творческий союз (например, ст. 14.20, 15.25, 16.19 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

3. *Уголовно-правовой способ защиты* применяется при наиболее серьезных нарушениях авторских и смежных прав. Уголовным кодексом РФ предусмотрена ответственность, например, за плагиат (ст. 146), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю или совершено в крупном или особо крупном размере.

В зависимости от отрасли права, обеспечивающей защиту авторских и смежных прав, выделяют следующие способы защиты.

1. *Гражданско-правовой способ защиты* предусматривает возмещение имущественного ущерба автору или иному правообладателю. Прежде всего защита авторских и смежных прав происходит способами, предусмотренными ст. 12 ГК РФ. Защита авторских и смежных прав данным способом имеет ряд специфических черт. Личные неимущественные права подлежат защите независимо от вины правонарушителя.

Если, например, издательство не знало и не могло знать о том, что публикует произведение, присвоенное другим автором, оно должно принять все меры для устранения правонарушения. Если допущена ошибка в имени автора, автор вправе требовать внесения изменений в тираже, либо публикации, освещающей о допущенной ошибке и о том, какое имя считать правильным, либо требовать запрещения выпуска произведения в свет. На требования о защите личных неимущественных прав не распространяется исковая давность.

При нарушении имущественных авторских прав:

1) может быть наложен арест на контрафактные (то есть изготовленные с нарушением авторских прав) экземпляры до рассмотрения дела по существу;

2) автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации (размер – от 10 тыс. руб. до 5 млн руб., двукратный размер стоимости экземпляров произведений или объектов смежных прав либо двукратный размер стоимости прав на использование произведений или объектов смежных прав);

3) автор или иной обладатель исключительных прав вправе требовать возмещения морального вреда, а также компенсации упущенной выгоды;

4) суд может вынести решение о конфискации контрафактных экземпляров произведения, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения.

2. *Административно-правовой способ защиты* подразумевает обращение в вышестоящие организации по отношению к организации нарушителю, в антимонопольный орган или творческий союз (например, ст. 14.20, 15.25, 16.19 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

3. *Уголовно-правовой способ защиты* применяется при наиболее серьезных нарушениях авторских и смежных прав. Уголовным кодексом РФ предусмотрена ответственность, например, за плагиат (ст. 146), если это деяние причинило крупный ущерб автору или иному правообладателю или совершено в крупном или особо крупном размере.

при посредстве одного из ключевых критериев патентоспособности в предоставлении правовой охраны только таким объектам творческих производственных достижений, которые являются неизвестными на мировом уровне сравнительно достигнутого уровня техники или в сфере художественного конструирования.

Принцип приоритета заключается в предоставлении правовой охраны только первому по времени подачи заявки на выдачу патента в патентное ведомство заявителю промышленного или дизайнерского решения с соблюдением всех установленных законом требований к такой заявке.

Принцип исключительного характера патентных прав раскрывается социально-экономической ролью патентного права путем установления временной частной монополии с признанием за патентообладателем исключительного патентного права в качестве определенной меры его возможных действий в отношении запатентованного решения и общим запретом всем иным лицам использовать объект патентного права без согласия патентообладателя, за исключением разрешенных законом случаев свободного использования.

Принцип территориальности патентного права означает предоставление патентно-правовой охраны по общему правилу только на территории того государства, в патентное ведомство которого подана заявка на выдачу патента. Международные процедуры подачи патентной заявки, например, по Договору о патентной кооперации (РСТ) 1970 г. в конечном счете все равно завершаются национальной фазой ее рассмотрения патентными ведомствами по нормам законодательства соответствующего государства. Указанный принцип отчасти изменен некоторыми межгосударственными интеграционными процессами, например в случае выдачи евразийского патента на изобретение с охватом территорий всех государств – участников Евразийской патентной конвенции 1994 г.

Принцип срочности патентного права выражается в том, что исключительное право, удостоверяемое патентом, действует в течение строго определенного срока с возможностью его продления в указанных законом случаях на незначительный дополнительный срок в отношении ограниченного перечня объектов.

Принцип активности осуществления патентных прав заключается в необходимости для патентообладателя не просто осуществлять исключительное патентное право в своем частном интересе, но и поддерживать юридическую силу патента путем ежегодной систематической оплаты государственной пошлины под угрозой досрочного прекращения действия патентной монополии.

Принцип содержательной правовой охраны интеллектуального объекта означает распространение патентной монополии патентообладателя на уровень содержания промышленного решения с охватом любых возможных форм его объективного внешнего выражения в продукте, способе или изделии. Пределы такой монополии определяются посредством описания формулы изобретения или полезной модели, а также перечнем существенных признаков промышленного образца, отраженных на изображении изделия.

68.2. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЪЕКТОВ И СУБЪЕКТОВ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

Объектами патентных прав являются новые применимые в промышленности прикладные решения научно-технических и художественно-конструкторских задач, выраженные в объективной форме.

К объектам патентного права относятся изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Не могут быть объектами патентных прав решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали, в частности:

- 1) способы клонирования человека;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях и т.д.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии государственной регистрации соответствующих изобретения, полезной модели или промышленного образца, на основании которой Роспатент выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1353 ГК РФ).

Изобретение представляет собой техническое решение в любой области (ст. 1350 ГК РФ), относящееся к продукту (в частности, устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений или животных) или способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Полезная модель – это техническое решение, относящееся к устройству (конструкции или изделию) и обладающее юридическими критериями новизны и промышленной применимости (ст. 1351 ГК РФ). В целом полезные модели представляют собой определенные технические усовершенствования устройств, не обладающие творческим уровнем изобретения (отсутствует изобретательский уровень).

Промышленный образец – это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид (ст. 1352 ГК РФ).

Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, считается автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, если не доказано иное.

Граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом, признаются *соавторами*. Каждый из соавторов вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Патентообладатель – это лицо, владеющее патентом на объект промышленной собственности и вытекающими из патента исключительными правами на использование этого объекта. Патентообладателем может быть автор разработки, его наследники, работодатель или иные лица. Патент может быть выдан любому гражданину или юридическому лицу, обладающему на момент подачи заявки *исключительными правами на использование объекта промышленной собственности*. Исключительное право может переходить в порядке универсального правопреемства. Например, права могут быть переданы юридическому лицу за вознаграждение. Правопреемником автора изобретения, полезной модели или промышленного образца или работодателя, имеющего право на получение патента, можно стать также в результате наследования.

Право на получение патента на служебное изобретение, служебную полезную модель, служебный промышленный образец принадлежит работодателю, если договором между ним и работником (автором) не предусмотрено иное.

68.3. ПРАВОВОЙ СТАТУС ПАТЕНТНЫХ ПОВЕРЕННЫХ

Патентный поверенный – гражданин РФ, которому в соответствии с законом предоставлено право на представительство физических и юридических лиц перед уполномоченным органом по регистрации и выдаче патента и организациями, входящими в единую государственную патентную службу.

Поверенные могут получить все необходимые полномочия для дальнейшей работы только при условии, что они:

- старше 18 лет;
- являются гражданами государства, в котором будут осуществлять свою деятельность;
- имеют высшее образование;
- имеют опыт работы не менее четырех лет в данной сфере деятельности.
- В то же время патентный поверенный не может быть:
- недееспособным или с ограниченными возможностями;
- с ограничением в данной сфере деятельности по решению суда;
- государственным служащим;
- заместителем государственного служащего;
- муниципальным служащим;
- работником организации, занимающейся правами интеллектуальной собственности.

Патентный поверенный может осуществлять деятельность в частном порядке или в качестве работника фирмы по заключенному с ней договору. Патентные поверенные могут оказывать услуги по консультации о защите прав на интеллектуальную собственность, а также о приобретении таких прав. Кроме того, патентный поверенный вправе производить патентный поиск, анализ ситуации, подачу заявления на патент и прочей смежной документации от имени заявителя, полноценно взаимодействовать с государственными органами от имени работодателя, представлять заказчика в суде по решениям о правах на интеллектуальную собственность.

Все официально оформленные патентные поверенные указаны в реестре патентных поверенных, с которым можно ознакомиться на сайте ведомства или в публикациях ведомства. Для передачи своих полномочий по решению дел патентному поверенному необходимо оформить доверенность, которая не требует нотариального заверения. В случае оформления ее на иностранном языке следует приложить к ней перевод.

В отстаивании международных споров по вопросам интеллектуальной собственности можно воспользоваться услугами евразийского патентного поверенного.

68.4. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ОРГАН ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-

исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения, контролю и надзору в сфере правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности гражданского, военного, специального и двойного назначения, созданных за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета, а также контролю и надзору в установленной сфере деятельности в отношении государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, оказанию государственных услуг в сфере правовой охраны изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем, в том числе входящих в состав единой технологии, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров.

Федеральная служба по интеллектуальной собственности осуществляет следующие полномочия в установленной сфере деятельности:

- * представляет в Министерство экономического развития РФ проекты федеральных законов, нормативных правовых актов Президента РФ и Правительства РФ и другие документы, по которым требуется решение Правительства РФ, по вопросам, относящимся к сфере ведения службы;
- * обобщает практику применения законодательства РФ и готовит предложения по совершенствованию законодательства РФ в установленной сфере деятельности службы;
- * осуществляет проверку в установленном порядке деятельности государственных заказчиков и организаций — исполнителей государственных контрактов, предусматривающих проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ за счет средств федерального бюджета;
- * осуществляет аттестацию и регистрацию патентных поверенных РФ, выдачу им регистрационных свидетельств, а также контроль за выполнением патентными поверенными требований, предусмотренных законодательством РФ;
- * осуществляет в случаях, предусмотренных законодательством РФ, рассмотрение и разрешение в административном порядке споров, возникающих в связи с защитой интеллектуальных прав в отношениях, связанных с подачей и рассмотрением заявок на выдачу патентов на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров, с государственной регистрацией этих результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, с выдачей соответствующих правоустанавливающих

документов, с оспариванием предоставления этим результатам и средствам правовой охраны или с ее прекращением;

- осуществляет государственную регистрацию изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, программ для ЭВМ, баз данных, топологий интегральных микросхем с выдачей на них в установленном порядке патентов и свидетельств, а также их дубликатов и др.

68.5. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПАТЕНТООБЛАДАТЕЛЕЙ

Автору изобретения, полезной модели, промышленного образца согласно ст. 1345 ГК РФ принадлежат:

- исключительное право,
- право авторства,
- право на получение патента,
- право на вознаграждение за использование служебного изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Право авторства, то есть право признаваться автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче другому лицу или переходе к нему исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец и при предоставлении другому лицу права его использования. Отказ от этого права ничтожен (ст. 1356 ГК РФ).

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец первоначально принадлежит автору изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец может перейти к другому лицу (правопреемнику) или быть ему передано в случаях и по основаниям, которые установлены законом, в том числе в порядке универсального правопреемства, или по договору, в том числе по трудовому договору (ст. 1357 ГК РФ).

Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными п. 2 и 3 ст. 1358 ГК РФ. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считаются, в частности:

1) ввоз на территорию РФ, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

2) совершение действий, предусмотренных подп. 1 п. 2 ст. 1358 ГК РФ, в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. Если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа, поскольку не доказано иное;

3) совершение действий, предусмотренных подп. 2 п. 2 ст. 1358 ГК РФ, в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

4) осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

Изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до совершения в отношении соответствующего продукта или способа действий, предусмотренных п. 2 ст. 1358 ГК РФ.

Промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца (п. 2 ст. 1377 ГК РФ).

Если при использовании изобретения или полезной модели используются также все признаки, приведенные в независимом пункте содержащейся в патенте формулы другого изобретения или другой полезной модели, а при использовании промышленного образца – все признаки, приведенные в перечне существенных признаков другого промышленного образца, другое изобретение, другая полезная модель или другой промышленный образец также признаются использованными.

Если обладателями патента на одно изобретение, одну полезную модель или один промышленный образец являются два и более лица, к отношениям между ними соответственно применяются правила п. 2

и 3 ст. 1348 ГК РФ независимо от того, является ли кто-либо из патентообладателей автором этого результата интеллектуальной деятельности.

Приведенные в п. 2 и 3 ст. 1358 ГК РФ способы использования объектов промышленной собственности не образуют закрытый перечень. Патентообладатель вправе использовать соответствующий объект патентных прав любым способом – как прямо указанным в законе, так в законе и не указанным, но ему не противоречащим.

Одним из правомочий патентообладателя, составляющим его исключительное право на использование объекта промышленной собственности, является право распорядиться исключительным правом на изобретение, полезную модель, промышленный образец посредством заключения договора об отчуждении патента (ст. 1365 ГК РФ) или путем заключения лицензионного договора (ст. 1367 ГК РФ).

68.6. ОФОРМЛЕНИЕ И СРОКИ СУЩЕСТВОВАНИЯ ПАТЕНТНЫХ ПРАВ

Процедура патентования изобретения, полезной модели или промышленного образца условно делится на четыре этапа:

1) составление заявки на получение патента и ее подача в Роспатент либо Федеральный институт промышленной собственности (может осуществляться как заявителем лично, так и его представителем). Порядок и содержание заявки определены ст. 1374–1377 ГК РФ;

2) проведение формальной экспертизы;

3) проведение экспертизы по существу;

4) выдача документа.

Заявка на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец оформляется в соответствии с регламентом, установленным Министерством образования и науки РФ.

Заявление предоставляется в письменной форме на русском языке, иные документы, входящие в обязательный список, могут предоставляться на другом языке с приложенным переводом на русский язык.

Заявка на выдачу патента подается на одно изобретение или группу изобретений, образующих единый изобретательский (творческий) замысел должна включать в себя:

- заявление с указанием автора изобретения и лица, на имя которого будет выдаваться патент, место их жительства (месторасположения);
- полное описание изобретения, которое составляется по определенной структуре и начинается с указания названия изобретения (полезной модели) и индекса рубрики действующей редакции Международной патентной классификации;

- * формулу изобретения, основанную на описании (формула строится на основе формально-логического определения и включает в себя ограничительную и отличительную части, включая прототипы и новые признаки изобретения с выражением возможности их идентификации). Формула является важным аспектом при подаче заявки на выдачу патента, она определяет объем правовой охраны объекта патентного права;

- * чертежи и иные материалы, раскрывающие сущность изобретения.
- * Заявка на выдачу патента на промышленный образец должна включать в себя:

- * заявление с указанием автора промышленного образца и лица, на имя которого будет выдаваться патент, место их жительства (месторасположения);

- * изображения продукта, дающие детальное представление о внешнем виде изделия, в частности рисунки, фотографии, компьютерная графика; чертежи, эргономическая схема предоставляются в случае необходимости для раскрытия сущности промышленного образца;

- * описание и существенные признаки продукта.

К заявке на получение патента прилагается квитанция об уплате государственной пошлины в размере, установленном законом, либо основания для уменьшения ее размера или полного освобождения от уплаты.

После подачи документов в Роспатент заявка на получение патента на изобретение проходит формальную экспертизу, в ходе которой осуществляется проверка на наличие необходимых документов и соблюдения требований их составления, а также, рассматривается вопрос об отношении заявленного предложения к объектам правовой охраны.

В отношении изобретений и промышленных образцов проводится экспертиза по существу (ст. 1384, 1386, 1390, 1391 ГК РФ).

Патент на полезную модель выдается без проведения экспертизы по существу под ответственность заявителя.

По истечении 18 месяцев с момента поступления заявки на выдачу патента при положительном результате формальной экспертизы Роспатент публикует сведения в определенном составе. При этом автор изобретения вправе отказаться быть упомянутым в публикуемых сведениях.

В случае соответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности Роспатент принимает решение о выдаче патента на изобретение с формулой, предложенной заявителем. В случае несоответствия заявленного изобретения условиям патентоспособности выносятся решение об отказе в выдаче патента. Признание заявки на выдачу патента на изобретение, а также решение об отказе в выдаче патента могут быть

обжалованы в Палату по патентным спорам в течение 6 месяцев со дня получения заявителем решения по заявке.

На основании ст. 1392 ГК РФ заявленное изобретение со дня публикации сведений о заявке до момента получения патента приобретает временную правовую охрану в объеме, соответствующем опубликованной формуле.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности охраняется законом и подтверждается патентом, который удостоверяет приоритет авторства изобретения (п. 1 ст. 1354 ГК РФ).

Срок действия исключительного права исчисляется с момента подачи первой заявки на выдачу патента в соответствующий орган исполнительной власти (Роспатент) и составляет:

- для патента на изобретение – 20 лет без права продления, за исключением случаев, предусмотренных законом;
- для патента на полезную модель – 10 лет с возможностью продления срока действия не более чем на 3 года (п. 1, 3 ст. 1363 ГК РФ);
- для патента на промышленный образец – 15 лет с возможностью продления на срок не более чем на 10 лет (п. 1, 3 ст. 1363 ГК РФ).

После окончания срока действия патентного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец, продукты интеллектуальной деятельности становятся общественным достоянием и могут быть свободно использованы без получения на то согласия, разрешения и авторского вознаграждения.

68.7. ЗАЩИТА ПРАВ ПАТЕНТООБЛАДАТЕЛЕЙ И АВТОРОВ

Споры, связанные с защитой патентных прав, рассматриваются судом. К таким спорам относятся, в частности, споры:

- 1) об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 2) об установлении патентообладателя;
- 3) о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец;
- 4) о заключении, исполнении, изменении и прекращении договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 5) о праве преждепользования;
- 6) о праве послепользования;
- 7) о размере, сроке и порядке выплаты вознаграждения;

В случае нарушения исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных ГК РФ (ст. 1250, 1252, 1253), вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от 10 тыс. до 5 млн руб., определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование соответствующих изобретения, полезной модели, промышленного образца тем способом, который использовал нарушитель.

Патентообладатель вправе в соответствии с подп. 5 п. 1 ст. 1252 ГК РФ потребовать публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности решения суда о неправомерном использовании изобретения, полезной модели, промышленного образца или об ином нарушении его прав.

68.8. ПРАВА НА СЕЛЕКЦИОННЫЕ ДОСТИЖЕНИЯ

Селекционное достижение — это сорта растений и породы животных, интеллектуальные права на которые признаются и охраняются по образцу патентных прав.

Объектом интеллектуальных прав являются селекционные достижения, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений. На селекционное достижение федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям выдается патент. Кроме того, автору достижения может быть выдано авторское свидетельство.

Критерии охраноспособности селекционного достижения:

- новизна (семена или племенной материал не передавался третьим лицам для использования);
- отличимость (отсутствуют аналоги, описанные в литературе);
- однородность (при размножении сохраняются единые признаки);
- стабильность (основные признаки сохраняются после неоднократного размножения).

Интеллектуальные права на селекционное достижение:

- 1) право авторства;

2) иные права (право на получение патента, на наименование селекционного достижения, на вознаграждение за использование служебного селекционного достижения и др.);

3) исключительное право — использование селекционного достижения, на который получен патент, следующими способами:

- * производство и воспроизводство,
- * доведение до посевных кондиций для последующего размножения,
- * предложение к продаже, продажа и иные способы введения в гражданский оборот,
- * вывоз с территории РФ и ввоз на территорию РФ,
- * хранение в указанных целях.

Срок действия исключительного права:

* 35 лет — для сортов винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород;

- * 30 лет — для всех остальных селекционных достижений.

Действия, не являющиеся нарушением исключительного права:

1) действия, совершаемые для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с предпринимательской деятельностью нужд;

2) действия, совершаемые в научно-исследовательских или экспериментальных целях;

3) использование охраняемого селекционного достижения в качестве исходного материала для создания других сортов растений и пород животных, а также их использование;

4) использование растительного материала, полученного в хозяйстве, в течение 2 лет в качестве семян для выращивания на территории этого хозяйства сорта растений;

5) воспроизводство товарных животных для их использования в данном хозяйстве;

6) любые действия с семенами, растительным материалом, племенным материалом и товарными животными, которые были введены в гражданский оборот патентообладателем или с его согласия другим лицом, кроме:

- * последующего размножения сорта растений и породы животных;
- * вывоза с территории РФ растительного материала или товарных животных, позволяющих размножить сорт растений или породу животных, в страну, в которой не охраняются данные род или вид, за исключением вывоза в целях переработки для последующего потребления.

Порядок получения патента на селекционное достижение. Первая стадия — подача заявителем заявки на выдачу патента. Вторая стадия — пред-

варительная экспертиза заявки. Со дня подачи заявки и до даты выдачи заявителю патента на селекционное достижение предоставляется временная правовая охрана. Экспертиза достижения на предмет соответствия критерию новизны проводится только по ходатайству любого заинтересованного лица. Третья стадия – испытания селекционного достижения. Испытания проводятся на предмет соответствия критериям отличности, однородности и стабильности достижения. Четвертая стадия – решение о выдаче патента. Данное решение принимается в случае положительного результата как проведенных испытаний, так и проведенных экспертиз. Пятая стадия – государственная регистрация селекционного достижения и выдача патента. Шестая стадия – публикация сведений о решении, принятом по заявке.

Патентообладатель обязан поддерживать признаки селекционного достижения. При утрате селекционным достижением признаков, которые ведут к несоответствию критериям однородности и стабильности, действие патента прекращается досрочно.

Глава 69

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ОТДЕЛЬНЫХ РЕЗУЛЬТАТОВ ТЕХНИЧЕСКОГО ТВОРЧЕСТВА И СЕКРЕТОВ ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)

69.1. ПРАВО НА ТОПОЛОГИЮ ИНТЕГРАЛЬНЫХ МИКРОСХЕМ

Интегральная микросхема (ИМС) – это микроэлектронное изделие, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала.

Объект интеллектуальных прав – топология ИМС, то есть зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними.

Условия правовой охраны:

- 1) оригинальность топологии (творческий характер деятельности автора);
- 2) новизна (неизвестность специалистам в области разработки топологий ИМС на дату создания).

Для оповещения о принадлежности исключительного права используется прописная буква Т, выделенная каким-либо образом, дата начала срока действия исключительных прав и информация о правообладателе.

Для возникновения, осуществления и защиты прав регистрации топологии ИМС не требуется. Однако правообладатель может по своему желанию зарегистрировать топологию ИМС в Роспатенте (в срок не позднее 2 лет со дня первого использования топологии).

По результатам формальной экспертизы при условии уплаты пошлины: а) топология вносится в Реестр топологий интегральных микросхем; б) заявителю выдается свидетельство о государственной регистрации топологии; в) публикуются сведения о зарегистрированной топологии.

Интеллектуальные права на топологию ИМС:

- * право авторства;
- * иные права (право на регистрацию топологии, право на получение вознаграждения за служебную топологию и за топологию, созданную по договору и др.);
- * исключительное право на использование топологии ИМС действиями, направленными на извлечение прибыли, в частности:

1) воспроизведение топологии в целом или ее оригинальной части путем включения в ИМС либо иным образом;

2) введение в гражданский оборот:

- * самой топологии,
- * ИМС, в которую включена эта топология,
- * изделия, включающего в себя такую ИМС.

Не являются нарушениями исключительного права:

1) использование топологии ИМС в личных целях, не преследующих получение прибыли, а также в целях оценки, анализа, исследования или обучения;

2) распространение ИМС с топологией, ранее правомерно введенной в гражданский оборот;

3) использование незаконно воспроизведенной топологии ИМС, если лицо, совершающее такие действия, не знало и не должно было знать о незаконности воспроизведения.

После получения уведомления о незаконном воспроизведении топологии указанное лицо может использовать наличный запас изделий, то есть изделия, заказанные до момента уведомления. При этом указанное лицо обязано выплатить правообладателю компенсацию за использование топологии.

Срок действия исключительного права – 10 лет.

В случае появления идентичной оригинальной топологии ИМС, независимо созданной другим автором, исключительные права на обе топологии прекращаются по истечении 10 лет со дня возникновения исключительного права на первую из них.

Форма договора об отчуждении (предоставлении) исключительного права – простая письменная. Договор подлежит государственной регистрации в Роспатенте, если правообладатель воспользовался правом на регистрацию топологии ИМС (ст. 1458 ГК РФ).

69.2. ПРАВО НА ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭЛЕКТРОННО- ВЫЧИСЛИТЕЛЬНЫХ МАШИН

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую программу или такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, государственной регистрации не подлежат. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию (заявитель), несет ответственность за разглашение сведений о программах для ЭВМ и базах данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, в соответствии с законодательством РФ.

Заявка на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (заявка на регистрацию) должна относиться к одной программе для ЭВМ или к одной базе данных.

Заявка на регистрацию должна содержать:

- 1) заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них;
- 2) депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат.

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие требованиям законодательства. При положительном результате проверки указанный федеральный орган вносит программу для ЭВМ или базу данных соответственно в Реестр программ для ЭВМ и в Реестр баз данных, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации и публикует сведения о зарегистрированных программе для ЭВМ или базе данных в официальном бюллетене этого органа.

Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

69.3. ПРАВО НА СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)

Секрет производства — это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности.

Секретом производства могут являться сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, включая патентоспособные результаты, в отношении которых правообладатель принял решение о нецелесообразности получения патента.

Условия правовой охраны:

- сведения имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам;
- у третьих лиц нет свободного доступа к сведениям на законном основании;
- в отношении сведений введен режим коммерческой тайны.

Интеллектуальные права на секрет производства состоят из одного исключительного права. Исключительное право — это право использования секрета производства любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

Субъекты исключительного права:

- 1) обладатель секрета производства;
- 2) его правопреемники;
- 3) правообладатели, к которым исключительное право перешло по договору.

Исключительное право действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства.

Распоряжение исключительным правом возможно по договору об его отчуждении (ст. 1468 ГК РФ) или по лицензионному договору (ст. 1469 ГК РФ). Лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права или до прекращения действия лицензионного договора. Лицензиат обязан сохранять конфиденциальность секрета производства и после прекращения действия лицензионного договора вплоть до прекращения действия исключительного права.

69.3. ПРАВО НА СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)

Секрет производства — это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности.

Секретом производства могут являться сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, включая патентоспособные результаты, в отношении которых правообладатель принял решение о нецелесообразности получения патента.

Условия правовой охраны:

- сведения имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам;
- у третьих лиц нет свободного доступа к сведениям на законном основании;
- в отношении сведений введен режим коммерческой тайны.

Интеллектуальные права на секрет производства состоят из одного исключительного права. Исключительное право — это право использования секрета производства любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

Субъекты исключительного права:

- 1) обладатель секрета производства;
- 2) его правопреемники;
- 3) правообладатели, к которым исключительное право перешло по договору.

Исключительное право действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства.

Распоряжение исключительным правом возможно по договору об его отчуждении (ст. 1468 ГК РФ) или по лицензионному договору (ст. 1469 ГК РФ). Лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права или до прекращения действия лицензионного договора. Лицензиат обязан сохранять конфиденциальность секрета производства и после прекращения действия лицензионного договора вплоть до прекращения действия исключительного права.

ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ

Товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Знак обслуживания – это обозначение, служащее для индивидуализации определенной группы работ или услуг, выполняемых или оказываемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями.

Товарный знак и знак обслуживания являются средствами индивидуализации товаров, работ и услуг.

Правила о товарных знаках применяются к знакам обслуживания в полном объеме без каких-либо особенностей и исключений. В связи с этим на терминологическом уровне российское законодательство считает достаточным описывать отношения, связанные только с товарным знаком.

Условия правовой охраны:

1) обладание различительной способностью (основной критерий). Различительная способность обозначения отсутствует, если оно тождественно другому обозначению или имитирует другое обозначение, то есть сходно до степени смешения;

2) оригинальность (специфическое проявление различительной способности);

3) новизна (факультативный критерий).

Необходимость государственной регистрации и знак охраны. Исключительное право на товарный знак признается и охраняется при условии государственной регистрации товарного знака. Для оповещения о своем исключительном праве правообладатель вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с зарегистрированным товарным знаком, состоит из буквы R, знака ® или словесного обозначения «товарный знак», «зарегистрированный товарный знак».

Структура товарного знака – охраняемые элементы (обязательные) и неохраняемые элементы (факультативные).

Виды товарных знаков:

1) по разновидностям обозначений:

- словесные,
- изобразительные,
- объемные,
- комбинированные,
- с другими обозначениями (например, мировая практика допускает звуковые и обонятельные обозначения);

2) по принадлежности:

- индивидуальные,
- коллективные;

3) по степени известности:

- вновь созданные,
- общеизвестные.

Возможность признания обозначения товарным знаком. Не признаются товарными знаками обозначения (элементы обозначения), которые:

1) являются ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;

2) противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Товарный знак не может полностью состоять из элементов, представляющих собой:

1) государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки;

2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их гербы, флаги, другие символы и знаки;

3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия;

4) имитацию указанных элементов.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Не допускается государственная регистрация обозначений, которые:

1) являются официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов культурного наследия народов РФ либо объектов всемирного культурного или природного наследия;

2) являются изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах;

3) имитируют указанные обозначения.

Такие обозначения могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака, если регистрация испрашивается собственником или с согласия собственника.

Ограничения в части несоответствия условий правовой охраны:

1) несоответствие различительной способности в целом;

2) несоответствие различительной способности в части оригинальности. Не допускается государственная регистрация обозначений, которые:

- * вошли во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида,

- * являются общепринятыми символами и терминами,

- * характеризуют товары (то есть указывают на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность и т.п.), а также указывают на время, место и способ их производства или сбыта,

- * представляют собой форму товаров, определяемую исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров;

3) несоответствие новизне. Не могут быть зарегистрированы обозначения, тождественные товарным знакам, которые:

- * заявлены на регистрацию и имеют более ранний приоритет;

- * зарегистрированы и имеют более ранний приоритет;

- * отнесены к общеизвестным;

- * имитируют указанные знаки.

Ограничения, направленные на разграничения с другими объектами интеллектуальных прав (права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака). Не могут быть зарегистрированы обозначения, не обладающие различительной способностью.

Ограничения, направленные на защиту личных немущественных прав третьих лиц. Не могут быть зарегистрированы обозначения, тождественные:

- * имени, псевдониму (производному от них обозначению) лица, известного в РФ, на дату подачи заявки,

- * портрету или факсимиле лица, известного в РФ, на дату подачи заявки.

Интеллектуальные права на товарный знак состоят из одного исключительного права. Обладателем исключительного права может быть только юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Исключительное право — это использование товарного знака для индивидуализации определенной группы товаров, работ или услуг путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах (в том числе на этикетках, упаковках товаров), которые:
 - вводятся в гражданский оборот на территории РФ (включая демонстрацию на выставках и ярмарках),
 - хранятся или перевозятся с этой целью,
 - ввозятся на территорию РФ;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг (для знака обслуживания);
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации;
- 6) другими способами.

Не является нарушением исключительного права использование товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были правомерно введены в гражданский оборот.

Распоряжение исключительным правом возможно по договору об отчуждении исключительного права (ст. 1488 ГК РФ) и по лицензионному договору.

Срок действия исключительного права.

- на общеизвестный товарный знак – бессрочно.
- на вновь созданные товарные знаки – в течение 10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию.

Срок действия на вновь созданные товарные знаки продлевается на 10 лет по заявлению правообладателя неограниченное число раз.

Досрочное прекращение исключительного права допускается по заявлению любого заинтересованного лица в случае неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых 3 лет после его государственной регистрации.

Наименование места происхождения товара – это обозначение, представляющее собой или содержащее в себе наименование географического объекта (производное от такого наименования), ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) человеческим фактором.

Географические объекты – страна, город, сельское поселение, местность и др.

Виды наименований объекта – современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, вошедшее в РФ во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.

Условия охраны:

1) характерность для географического объекта природных (климатических, сырьевых и т.п.) условий и (или) наличие особых навыков, умений и т.п. производителей, обуславливающих особые свойства производимого товара;

2) возможность производить товар, обладающий особыми свойствами.

Необходимость государственной регистрации и знак охраны. Наименование места происхождения товара признается и охраняется только в силу государственной регистрации такого наименования. Охрана прав конкретного правообладателя осуществляется при условии выдаче ему свидетельства об исключительном праве на такое наименование.

Для оповещения о своем исключительном праве правообладатель может помещать рядом с наименованием места происхождения товара знак охраны в виде словесного обозначения «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

Обладателями исключительного права могут быть любые лица, которые в границах того же географического объекта производят товар, обладающий теми же особыми свойствами.

В связи с этим различают правовую охрану наименования места происхождения товара в целом и охрану прав конкретного производителя товаров в границах этого места. Охрана наименования места служит необходимой предпосылкой для возникновения и признания прав производителя.

Особенности ответственности за нарушение исключительного права. Вместо взыскания убытков правообладатель может потребовать от нарушителя выплаты компенсации:

- либо в размере от 10 тыс. до 5 млн руб.;
- либо в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещено наименование места происхождения товара.

Срок действия исключительного права – в течение 10 лет со дня подачи заявки в Роспатент. Срок действия продлевается на 10 лет по заявлению правообладателя неограниченное число раз.