

Государственное бюджетное профессиональное образовательное
учреждение Республики Дагестан
«Колледж экономики и предпринимательства»

Конспект лекций для студентов направления подготовки
по дисциплине:

«Гражданское право»

40.02.04 «Юриспруденция»
Заочной форм обучения

г. Буйнакск

ОГЛАВЛЕНИЕ:

	Введение.....	3
Лекция 1.	Понятие гражданского права. Источники гражданского права.....	5
Лекция 2.	Гражданские правоотношения.....	15
Лекция 3.	Граждане (физические лица) как субъекты гражданских правоотношений.....	19
Лекция 4.	Юридические лица как субъекты гражданского права: общие положения.....	28
Лекция 5.	Организационно-правовые формы юридических лиц.....	48
Лекция 6.	Объекты гражданских прав.....	83
Лекция 7.	Юридические факты в гражданском праве.....	99
Лекция 8.	Осуществление гражданских прав и исполнение гражданских обязанностей.....	111
Лекция 9.	Защита гражданских прав.....	120
Лекция 10.	Сроки в гражданском праве.....	125
Лекция 11.	Общие положения о праве собственности и иных вещных правах	130
Лекция 12.	Право общей собственности.....	152
Лекция 13.	Защита права собственности и иных вещных прав.....	157
Лекция 14.	Понятие и защита личных неимущественных прав.....	163
Лекция 15.	Гражданско-правовая ответственность.....	167
Лекция 16.	Наследование собственности граждан.....	175
Лекция 17.	Общие положения об обязательствах	188
Лекция 18.	Обеспечение исполнения обязательства.....	195
Лекция 19.	Гражданско-правовой договор.....	211
Лекция 20.	Право интеллектуальной собственности.....	222
	Глоссарий.....	264
	Список рекомендуемой литературы.....	282

ВВЕДЕНИЕ

Гражданское право является одной из фундаментальных дисциплин, которая предусмотрена учебным планом специальности «Юриспруденция».

Изучение курса гражданского права предусмотрено планом подготовки специалистов в юридических вузах.

Успешность освоения курса во многом связана со знанием материала по теории государства и права, римскому праву, а также по другим отраслевым наукам. Особое внимание следует уделить анализу основных понятий, применяемых в теории права, римском праве, а также и в других отраслях права. К ним, в частности, относятся норма права, правоспособность, дееспособность, правоотношение, меры ответственности и защиты.

Целью учебного пособия является оптимальное изложение необходимого учебного материала для его полного усвоения будущими юристами. По каждой теме предложены вопросы, раскрывающие ее содержание, позволяющие студенту увидеть взаимосвязь ранее изученных тем и учебных дисциплин с изучаемыми вопросами по конкретной теме.

Задачи преподавания курса состоят в том, чтобы содействовать формированию и развитию правовой культуры, помочь студенту определить место международных договоров, закона, подзаконных нормативно-правовых актов и иных источников в регулировании частных общественных отношений; понять смысл гражданско-правовой материи и заложенные в ней возможности творческого практического применения; уяснить значение и роль судебно-арбитражной практики.

В результате изучения дисциплины «Гражданское право» студенты должны знать: фундаментальные категории гражданского права; сущность основных теоретических понятий науки гражданского права, особенности и специфику гражданского права как базовой отрасли права в системе частноправового цикла; систему гражданского права как отрасли права, сущность и содержание её подотраслей и институтов, а также систему гражданского законодательства; тенденции развития и изменения гражданского права и законодательства в условиях реформирования общества; значение, сущность и сферу применения основных видов гражданских договоров, их понятие и особенности правового регулирования, основные права, обязанности и ответственность сторон; понятие, основания возникновения и порядок правового регулирования внедоговорных обязательств; основные понятия и порядок правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной деятельности; основные понятия и порядок правового регулирования отношений, возникающих в сфере наследования.

Кроме того, по окончании изучения курса «Гражданское право» студент должен выработать умение самостоятельно анализировать гражданско-правовые нормы и применять их на практике, а также ориентироваться в источниках гражданского права.

Процесс освоения студентами учебного материала включает в себя лекции, семинары, практические занятия, занятия типа деловых игр, самостоятельную работу. Всё это должно способствовать тому, чтобы студенты научились

самостоятельно: применять нормы гражданского права к конкретным ситуациям; ориентироваться в постоянно меняющемся законодательстве и применять только имеющие юридическую силу нормы права, а также разрешать коллизии, связанные с изменением норм права; пользоваться источниками правовой информации; при решении задач-ситуаций определять юридическое значение фактических обстоятельств, описываемых в них, выявлять круг основных правовых проблем, поставленных в задачах-ситуациях, давать юридическую оценку правам и обязанностям участников конкретных ситуаций, делать правильные выводы об особенностях их требований и возражений, формировать ответы на поставленные вопросы и таким образом научиться последовательно и связно излагать свои соображения по конкретному делу с использованием юридической лексики, обосновывая своё решение ссылкой на соответствующие нормы права.

Учебное пособие по курсу «Гражданское право» предназначено для студентов 2 курса юридического факультета. Его структура и содержание разработаны в полном соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта по направлению подготовки «Юриспруденция».

ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА КАК ОТРАСЛИ ПРАВА. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

- 1. Предмет гражданского права**
- 2. Метод гражданского права**
- 3. Система гражданского права**
- 4. Принципы гражданского права**
- 5. Источники гражданского права**

1.

Как и любая отрасль права, гражданское право имеет свой предмет, который вводит в курс общественных, регулируемых данной отраслью права. Перечень регулируемых гражданским правом отношений содержится в ст. 2 ГК РФ.

В соответствии с абз. 1 ст. 2 ГК РФ гражданское право определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует отношения, связанные с участием в корпоративных организациях или с управлением ими (корпоративные отношения), договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Особо следует подчеркнуть, что в составе предмета гражданского права получили закрепление предпринимательские отношения, определение которых связывает их с осуществлением предпринимательской деятельности.

Отметим, что гражданское право имеет дело, прежде всего, с имущественными отношениями. Понятие имущественных отношений неразрывно связано с понятием имущества. Под «имуществом» подразумеваются обычно вещи, которые имеют или могут иметь денежную оценку (разумеется, к вещам относятся и сами деньги). Тот же термин нередко используется для обозначения не только вещей, но вместе с ними и прав на вещи (либо вещей, прав и обязанностей одновременно).

Гражданское право, как отрасль права – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, основанные на равенстве сторон, имущественной самостоятельности сторон и автономии их воли.

Таким образом, в предмет гражданского права входят:

1. имущественные отношения;
2. личные неимущественные отношения.

1. Имущественные отношения – это отношения, которые возникают по поводу имущества, материальных благ (купля-продажа, аренда, выполнение работ, оказание услуг).

Имущественные отношения включают в себя вещные (например, право собственности) и обязательственные (например, возникающие из договора купли-продажи, причинения вреда имуществу).

Особенности имущественных отношений:

- а)** имеют товарно-денежную форму, т.е. отношения, которые связаны с экономическим оборотом, имеют стоимостный характер, связаны с оборотом товаров и денег;
- б)** носят эквивалентно-возмездный характер – в процессе обмена стоимость товара (работы, услуги) соотносится с той денежной суммой, которая за него отдается;
- в)** связаны с принадлежностью или с переходом имущества от одних лиц к другим.

2. Личные неимущественные отношения характеризуются тем, что предметом их является нематериальные блага, они лишены экономического содержания и неотделимы от личности человека или организации.

Эти отношения делятся на две подгруппы:

- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями – это отношения, которые возникают по поводу использования объектов интеллектуальной собственности, в частности произведений науки, литературы и искусства;
- личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными - возникают по поводу таких нематериальных благ как неотчуждаемые права и свободы человека (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация человека и др.). Их перечень дан в ст. 150 ГК РФ. Такие объекты не могут быть предметом сделок, не могут передаваться от одного лица другому. Личные неимущественные отношения, возникающие по поводу этих благ, не регулируются, а лишь защищаются гражданским правом (п. 2 ст. 2 ГК РФ).

2.

Методы правового регулирования – это способы воздействия юридических норм на общественные отношения. В теории права выделяют два метода: метод власти и подчинения (императивный метод) и метод равенства участников правоотношения (диспозитивный метод). Первая разновидность характерна для публичного права, вторая – для частного, в т.ч. для гражданского.

Метод гражданского права – это совокупность средств, приемов и способов воздействия на гражданские правоотношения. Гражданско-правовой метод является дозволительным.

Основные признаки метода гражданско-правового регулирования:

- 1) юридическое равенство участников гражданских правоотношений. Ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно

другого участника. Равенство, означает их неподчиненность друг другу, а не одинаковость прав;

- 2) автономия воли участников гражданских правоотношений (каждый из участников вправе самостоятельно определять, вступать ему в гражданские правоотношения или нет) т.е. возможность выбрать варианты своего поведения;
- 3) имущественная самостоятельность участников. Каждый из участников имеет обособленное имущество на праве собственности или ином вещном праве, которым несет ответственность по своим обязательствам;
- 4) характер санкций, применяемых в гражданском праве:
 - меры принуждения (ответственности) всегда имеют имущественный характер;
 - санкции являются компенсационными (восстановление имущественной сферы лица, у которого нарушены права);
 - действует принцип полного возмещения вреда или убытков.

На практике возникали вопросы относительно возможности применения к публичным отношениям, носящим имущественный характер, норм гражданского права, в частности о взыскании убытков, неустойки, компенсации морального вреда и др.

В соответствии с п.3 ст. 2 ГК РФ к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в т.ч. к налоговым и другим финансовым отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

Постановлением Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского Кодекса РФ» разъяснено (п. 2), что в отношении сумм, необоснованно, взысканных с юридических и физических лиц в виде экономических (финансовых) санкций налоговыми, таможенными и другими государственными органами, при удовлетворении требований названных лиц о возврате из бюджета этих сумм, не подлежат применению правила о начислении процентов, содержащиеся в ст. 395 ГК РФ.

3.

Система права – это строение национального права, его внутренняя структура, состоящая из взаимосогласованных норм, институтов, подотраслей и отраслей права.

Отрасль права – это наиболее крупное подразделение системы права, которая регулирует определенный род (сферу) общественных отношений. В частности, гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения.

Система гражданского права как отрасли права – это внутреннее строение данной отрасли права, единство входящих в нее взаимосвязанных подотраслей и институтов.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов и норм права.

Подотрасль гражданского права – это комплекс правовых норм, регулирующих однородные группы отношений и имеющих свои общие положения.

В гражданском праве можно выделить следующие подотрасли (разделы):

- Вещное право
- Обязательственное право
- Личные неимущественные права
- Наследственное право
- Право интеллектуальной собственности.

Подотрасли делятся на институты - совокупности норм, регулирующих менее крупные однородные группы общественных отношений. В подотрасли вещного права можно выделить такие институты право собственности, ограниченные вещные права, вещно-правовых способы их защиты, а в подотрасли обязательственного права — институты отдельных договорных обязательств (купли-продажи, аренды, подряда и т.д.).

Институты разделяются на субинституты, например, институт договора купли-продажи делится на субинституты розничной купли-продажи, поставки, контрактации и т.д.

Гражданское право делится на две части — Общую и Особенную. Нормы, включенные в Общую часть, имеют значение для всех подотраслей, входящих в Особенную часть.

Таким образом, система гражданского права состоит из:

- **Общей части** (общие положения, имеющие фундаментальное значение).
- **Особенной части** (включает подотрасли и институты, регулирующие конкретные виды обязательств, возникающие из договоров, односторонних сделок и других оснований, наследственные правоотношения, а также право интеллектуальной собственности).

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

4.

Под **принципами гражданского права** понимаются основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Основные принципы гражданского права закреплены в ст. 1 ГК РФ и конкретизированы в других статьях ГК РФ и других нормативно-правовых актах.

К основным принципам относятся:

1) **Принцип равенства участников гражданских правоотношений.**

Данный принцип совпадает с одним из признаков метода гражданско-правового регулирования и означает, что ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника, в т. ч. и государства.

2) Принцип неприкосновенности собственности является конституционным. В соответствии с п. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Согласно п. 2 ст. 235 ГК РФ принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся обращения взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу, и т. д.

3) Принцип свободы договора означает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрен ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Данный принцип конкретизирован в ст. 421 ГК РФ.

4) Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Этот принцип базируется на положениях ст. ст. 23, 24 Конституции РФ, в которых предусматриваются положения о неприкосновенности частной жизни, личной, семейной тайны граждан. Понятие частные дела охватывает и дела, связанные с ведением предпринимательской деятельности.

5) Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе.

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории РФ. Ограничения возможны только на основании федерального закона и только в интересах общества и государства.

6) Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. Основной функцией гражданского права является компенсаторная функция, направленная на восстановление нарушенных прав. Лицо, которому был причинен вред, должно получить соответствующую компенсацию, направленную на восстановление его имущественного положения. Ст. 12 ГК РФ перечисляет некоторые из наиболее распространенных способов защиты нарушенных прав, в частности взыскание убытков, неустойки и другие.

Наиболее распространенной формой защиты гражданских прав является судебная защита. В тех случаях, когда защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное решение может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК РФ).

Практическое значение принципов гражданского права состоит в их применении при аналогии права. В случаях, когда гражданские правоотношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское

законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из принципов гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности.

5.

Источники права – формы закрепления (внешнего выражения) правовых норм. **Источники гражданского права** – это формы выражения гражданско-правовых норм. Существуют два основных источника гражданского права: законодательство, или нормативные акты, и обычай.

Более оптимальной классификацией источников гражданского права является следующая. Источники гражданского права РФ включают в себя:

1. Нормативно-правовые акты.
2. Международные договоры.
3. Обычаи делового оборота.

Судебная практика, в т. ч. постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, обзоры практики этих судов, не является источником права в Российской Федерации в соответствии с принципом разделения властей. В то же время, эти акты имеют важное значение при разъяснении действующего законодательства.

Нормативно-правовые акты или гражданское законодательство. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации.

Гражданское законодательство состоит из гражданского кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, которые регулируют гражданско-правовые отношения.

Гражданское законодательство представляет собой совокупность нормативных актов (а не норм права, как правовая отрасль) различной юридической силы

По юридической силе иерархия нормативных актов выглядит следующим образом:

- 1) Конституция РФ (ст.ст. 35, 36, 44, 60 и т.д.)
- 2) Гражданский Кодекс РФ;
- 3) Федеральные законы (например, ФЗ «Об акционерных обществах», ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и др.);
- 4) Указы Президента;
- 5) Постановления Правительства;
- 6) Акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, которые могут издаваться в случаях и в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами.

ГК РФ является кодифицированным федеральным законом наряду с другими федеральными законами, но при этом имеет определенный приоритет над другими законами. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 3 ГК нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать ГК РФ.

ГК содержит 4 части, принятые в разное время. **Часть 1** принята 21 октября 1994 г. и введена в действие с 1 января 1995 г., за исключением положений, для которых установлены иные сроки введения их в действие. **Часть 2** принята 22 декабря 1995 г., вступила в силу с 1 марта 1996 г. **Часть 3** принята 1 ноября 2001 г., введена в действие с 1 марта 2002 г. **Часть 4** принята 24 ноября 2006 и вступила в силу с 1 января 2008 г.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются в соответствии с частью 4 ст. 15 Конституции РФ и п.1 ст. 7 ГК составной частью правовой системы РФ.

В качестве примеров международных договоров, в которых участвует РФ, можно отметить:

- Венская Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Россия присоединилась в 1990 г.)
- Бернская Конвенция ООН о литературной и художественной собственности 1886 г. (Россия присоединилась в 1995 г.)
- Римская Конвенция об охране интересов артистов-исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (Россия присоединилась в 2002 г.) и др.

Международные договоры РФ применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта.

Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права является обычай. В современных государствах он большой роли не играет и чаще всего применяется во внешнеэкономических отношениях. Из всех признававшихся ранее обычаев законодатель выделил только обычаи делового оборота, применяемые исключительно в сфере предпринимательских отношений.

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

Обычай признается источником права в том случае, если он санкционирован государством, например, в форме указания на него в законе (см., например, ст.ст. 309, 311, 314 и др.). Так, при исполнении договорных и иных обязательств их стороны обязаны руководствоваться «обычно предъявляемыми требованиями» при отсутствии специальных требований законодательства или условий обязательства (ст. 309 ГК). Если условие конкретного договора непосредственно не определено сторонами либо диспозитивной нормой закона, оно определяется обычаями делового оборота (п. 5 ст. 421 ГК).

Обычаи следует отличать от обыкновений. Обыкновение – это такое сложившееся правило, которым согласились руководствоваться стороны

конкретного договора и только потому оно приобрело для них юридическое значение. Иначе говоря, оно подразумевает собой подразумеваемое условие договора (соглашение партнеров). Если такого условия в договоре нет (или намерение сторон руководствоваться им не доказано), обыкновение не учитывается как обязательное правило и при отсутствии специальных указаний законодательства или договора для регулирования соответствующих отношений. В основе обыкновений также могут лежать общепризнанные обычаи.

От обыкновений отличается «заведенный порядок». Он представляет собой практику взаимоотношений сторон конкретного договора, сложившуюся между ними в предшествующих взаимосвязях, и хотя прямо и не закреплённую где-либо, но подразумеваемую в силу отсутствия каких-либо возражений по этому поводу. Такой порядок (сложившаяся практика взаимоотношений) совсем не обязательно составляет какой-либо обычай или обыкновение имущественного оборота.

Следовательно, заведенный порядок и обыкновение имеют юридическую силу условий конкретного договора. В этом качестве они имеют безусловное преимущество в применении перед диспозитивными нормами закона (действующими лишь в случаях отсутствия иных указаний в договоре), а, следовательно, и перед обычаями. Однако ни обыкновения, ни заведенный порядок не являются источниками права в отличие от обычаев.

В соответствии с п. 4 ст. 421 ГК условия договора определяются сторонами, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом. В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не предусмотрено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Таким образом, обычаи делового оборота по своей юридической силе уступают как диспозитивным нормам, так и заведенному порядку.

Национальные торгово-промышленные палаты изучают существующие обычаи и публикуют их для сведения заинтересованных лиц. Письменным подтверждением обычая могут быть условия публикуемых примерных договоров, что допускается п. 2 ст. 427 ГК РФ.

Обычаи делового оборота, противоречащие императивным нормам, не применяются.

Гражданско-правовые нормативные акты не имеют обратной силы и применяются лишь к тем отношениям, которые возникли после введения акта в действие.

Из этого правила имеются исключения:

- Если сам гражданский закон предусматривает распространение своего действия на отношения, возникшие до вступления его в силу. Например, Закон о введении в действие части 2 ГК (ст. 12) распространил действие новых правил о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина на случаи причинения такого вреда, происшедшие за 3 года до вступления в силу соответствующих правил Кодекса (если указанный вред остался невозмещенным). Этот же Закон (ст.11) распространил действие новых правил об охране прав и интересов вкладчиков на отношения, связанные с привлечением денежных средств во вклады, также возникшие до принятия второй части ГК и сохранившиеся на момент введения в действие).
- Другая ситуация связана с ддящимся характером многих гражданских правоотношений. Если, например, закон изменил продолжительность давностного срока по какому-либо требованию, возникшему до введения его в действие, но предъявленному в суд после введения его в действие, то действует правило п. 2 ст. 4 ГК. В соответствии с ним новый закон применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие, но на основе правоотношений, возникших до введения закона в действие. Следовательно, в нашем примере действует новый давностный срок.

Особые правила предусмотрены для договоров, заключенных до введения в действие нового закона (устанавливающего в этом отношении 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 (ст. 422 ГК), несмотря на их противоречие новым императивным правилам.

Конечно, в новом законе может быть прямо предусмотрено распространение его действия и на отношения, вытекающие из ранее заключенных договоров.

Гражданское законодательство распространяется на всей территории РФ и на всех лиц, находящихся в РФ.

Условия применения гражданского законодательства по аналогии (аналогия закона):

1. существование пробела в законодательстве, не восполняемого с помощью предусмотренных законом норм, включая обычаи делового оборота;
2. наличие законодательного регулирования сходных отношений. Так, «трастовые операции» банков до принятия специальных правил о договоре доверительного управления имуществом фактически регулировались нормами о сходных договорах – поручения и комиссии.
3. применение аналогичного закона к регулируемым отношениям должно не противоречить их существу. Нельзя, например, применять общие положения о сделках к большинству личных неимущественных отношений.

Не является аналогией закона отсылка к регламентации сходных отношений, установленная законным порядком, например, распространение правил о статусе обществ с ограниченной ответственностью на общества с

дополнительной ответственностью (п. 3 ст. 95 ГК). Здесь речь идет не о пробеле в законе, а об особом юридико-техническом приеме.

Аналогия права допустима при наличии пробела в законе, невосполнимого с помощью аналогии закона, а также при соблюдении следующих критериев – это применение общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости.

Аналогия закона и аналогия права не могут распространяться на действие подзаконных нормативных актов, а имеющиеся в них пробелы не могут восполняться подобным образом.

Контрольные вопросы:

1. Каково значение гражданского права в системе частного права?
2. Какие отношения входят в предмет правового регулирования отрасли гражданского права?
3. Распространяются ли нормы гражданского права на имущественные отношения, возникающие из публичных отраслей права?
4. Охарактеризуйте метод диспозитивности как основной метод гражданско-правового регулирования?
5. Что представляет собой система гражданского права?
6. Назовите принципы гражданского права?
7. Что входит в систему источников гражданского права?
8. Какова структура Гражданского кодекса Российской Федерации как основного источника гражданского права?
9. Что представляют собой общая и особенная части гражданского законодательства?
10. Каково действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц?
11. Является ли судебная практика источником гражданского права?
12. Что представляет собой обычай как источник гражданского права?
13. В каких случаях применяется аналогия закона и аналогия права?

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

- 1. Понятие и особенности гражданского правоотношения (далее ГПО)**
- 2. Содержание гражданского правоотношения**
- 3. Субъекты и объекты гражданских правоотношений**
- 4. Виды гражданских правоотношений**

1.

Гражданское правоотношение – это урегулированное нормами гражданского права правоотношение, возникающее между юридически равными, имущественно обособленными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающиеся в наличии у них субъективных прав и обязанностей.

Особенности ГПО:

- 1) Субъекты ГПО обособлены друг от друга, как в имущественном, так и в организационном плане, в силу чего они самостоятельны, независимы друг от друга, соотносятся друг с другом как равные.
- 2) ГПО формируются как правоотношения между равноправными субъектами, как правоотношения особого структурного типа, в которых обязанность корреспондирует субъективному праву как притязанию, а не как велению. Обязанный субъект во всех случаях в равном положении с управомоченным субъектом, т.е. в отношениях координации, а не субординации.
- 3) Основными юридическими фактами, порождающими, изменяющими и прекращающими ГПО, являются акты волеизъявления субъектов – сделки.
- 4) Особые присущие только гражданскому праву меры защиты, субъективных гражданских прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающие главным образом имущественным характером.

2.

Структура гражданского правоотношения включает в себя следующие элементы: объект, субъект, содержание.

Содержание ГПО составляют субъективные права и обязанности его участников.

Следует обратить внимание на недопустимость смешения или отождествления понятий «субъективное гражданское право» и «право в объективном смысле». Гражданское право в объективном смысле складывается из норм, обязательных правил поведения. Название «субъективные гражданские права и обязанности» они получили потому, что принадлежат конкретным участникам гражданских правоотношений.

Субъективное право – это лично принадлежащее субъекту конкретное право.

Субъективное гражданское право есть мера дозволенного поведения субъекта ГПО.

Субъективное гражданское право имеет собственное содержание, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Юридические возможности называются правомочиями.

При весьма большом разнообразии содержания субъективных гражданских прав можно обнаружить, что в любом случае такое право является результатом разновариантных комбинаций трех правомочий:

- 1) правомочия на собственные действия (возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридически значимых действий);
- 2) правомочия требования (возможность требовать от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей);
- 3) правомочия на защиту (возможность использования различных мер защиты или требования использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения субъективного права).

Классической моделью субъективного гражданского права, включающего в себя, всю перечисленную выше триаду правомочий является, субъективное право собственности.

Субъективная обязанность – это мера должного поведения участника ГПО.

В ГПО бывают два типа обязанностей – пассивный и активный. Обязанности пассивного типа вытекают из гражданского права запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих интересы государства и управомоченных лиц. Иначе - воздержание от соответствовавших действий.

Обязанности активного типа содержат требования к субъекту совершить какое-либо действие (либо по передаче имущества, либо по выполнению работы и т.д.) в противном случае последует санкция за неисполнение обязанности.

3.

Субъектами ГПО могут быть физические лица (граждане), юридические лица и публично-правовые образования. К числу последних гражданское законодательство относит РФ, субъекты РФ, муниципальные образования.

Правосубъективность – социально – правовая возможность субъекта быть участником ГПО.

Предпосылками и составными частями гражданской правосубъективности является правоспособность и дееспособность субъектов (подробнее об этом в следующей теме: «Граждане как субъекты гражданского права»).

В каждом ГПО различают две стороны – управомоченную и обязанную. Как на управомоченной, так и на обязанной стороне могут выступать одно или несколько лиц (субъектов).

Под объектом правоотношения обычно понимают, то на что данное правоотношение направлено и оказывает определенное воздействие.

Надо иметь в виду, что вопрос об объекте правоотношения является одним из спорных в российской правовой науке. Одни авторы считают, что в качестве

объекта гражданского правоотношения выступают вещи. Другие, напротив, полагают, что объектом выступает поведение человека. Точка зрения третьих сводится к утверждению о том, что только поведение субъектов гражданского правоотношения, направленное на различные материальные и нематериальные ценности, может выступать в качестве объекта гражданского правоотношения.

Большинством авторов разделяется последняя точка зрения. Таким образом в качестве объекта ГПО выступает поведение его субъектов, направленное на различные материальные и нематериальные блага (подробнее об этом в теме: «Объекты гражданских прав»).

4.

В науке гражданского права выделяются различные классификации гражданских правоотношений. Рассмотрим некоторые из них.

По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов, различаются абсолютные и относительные правоотношения.

Абсолютными называются такие правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов.

Относительными называются ГПО, в которых управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо (лица). Круг относительных ГПО весьма широк. Это и обязательственные правоотношения, и правоотношения в результате использования произведений интеллектуальной деятельности и другие. В таких правоотношениях обе стороны строго определены. Их права и обязательства взаимно корреспондируют друг другу.

Практическое значение разграничения абсолютных и относительных правоотношений состоит в том, что при нарушении абсолютного права меры защиты и ответственности могут быть применены к любому нарушителю, а при нарушении относительного права может отвечать только строго определенное лицо, обязанное своими действиями удовлетворить интересы управомоченного.

По объекту гражданские правоотношения разделяются на две группы: имущественные и неимущественные.

Имущественные отношения имеют своим объектом материальные блага (имущество) и отражают:

- либо принадлежность имущества определенному лицу (право собственности и т.д.)
- либо переход имущества (по договоренности, в порядке наследования, в случае возмещения вреда и т.п.).

Особой разновидностью имущественных отношений являются корпоративные отношения. Корпоративные правоотношения имеют место между участниками (членами) корпоративных образований, обладающих качеством юридических лиц, а также между участниками и самой корпорацией. Осуществление корпоративных прав прямо или косвенно имеет своей целью удовлетворение имущественных интересов их носителей.

Правоотношения, объектами которых являются результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, именуются **личными неимущественными**.

Практическое разграничение данной классификации состоит в следующем: имущественные права защищаются посредством возмещения причиненных убытков, а при нарушении неимущественных прав и обязанностей обычно применяются иные меры правоохранительного характера (признание права авторства за определенным лицом, опровержение сведений, порочащих честь и достоинство).

По способу удовлетворения интересов управомоченного лица гражданские правоотношения делятся на вещные и обязательственные.

В **вещном** правоотношении интерес управомоченного лица удовлетворяется путем его непосредственного взаимодействия с вещью, без содействия обязанных лиц. Вещные правоотношения – правоотношения, фиксирующие статику имущественного положения субъектов. В них управомоченное лицо имеет возможность непосредственно воздействовать на вещь и может отражать любые посягательства на нее со стороны третьих лиц. Вещные права носят абсолютный характер.

В **обязательственном** правоотношении интерес управомоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица. Обязательственные правоотношения – правоотношения, опосредующие динамику имущественных отношений. В них управомоченный субъект обладает лишь правом требовать от обязательного лица передачи имущества, выполнения работ, оказания услуг и т.д. В обязательственных правоотношениях имущество находится во власти должника, а не во власти управомоченного лица-кредитора.

Контрольные вопросы:

1. Каковы особенности гражданского правоотношения?
2. Перечислите элементы гражданского правоотношения?
3. Что понимается под содержанием гражданского правоотношения?
4. Дайте понятие субъективного гражданского права и субъективной гражданской обязанности?
5. Назовите видовые классификации гражданских правоотношений?
6. Дайте определение вещного гражданского правоотношения?
7. Дайте определение обязательственного гражданского правоотношения?
8. Охарактеризуйте абсолютные и относительные гражданские правоотношения?

ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

- 1. Правоспособность физических лиц**
- 2. Дееспособность физических лиц**
- 3. Ограничение и лишение дееспособности**
- 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление его умершим**
- 5. Акты гражданского состояния**

1.

В качестве субъектов гражданских правоотношений могут выступать:

- физические лица;
- юридические лица;
- публичные образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования).

Физические лица – это граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Согласно п.4 ст.2 ГК РФ правила, установленные гражданским законодательством, принимаются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Для того чтобы физическое лицо стало субъектом гражданских правоотношений, необходимо, чтобы оно обладало правоспособностью и дееспособностью.

Согласно ст.17 ГК РФ гражданская правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности. Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность – это общая предпосылка субъективных прав и обязанностей.

Содержание гражданской правоспособности определено 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 право авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

– иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

В соответствии со ст. 22 ГК РФ никто не может быть ограничен в правоспособности, не иначе как в случаях и в порядке, установленных законом.

Важное значение в характеристике граждан как субъектов гражданского права имеет четкая индивидуализация каждого субъекта гражданского права. Среди средств такой индивидуализации существенными являются **имя гражданина и его место жительства**.

В соответствии со ст.19 ГК гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Более того гражданское законодательство допускает использование псевдонима (вымышленного имени), в случаях и в порядке, предусмотренных законом.

Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. При этом, гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

2.

Под **гражданской дееспособностью** в соответствии с п.1 ст.21 ГК РФ понимается способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста. С этого возраста гражданин в праве совершать самостоятельно любые виды сделок (сделкоспособность) и самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам в полной мере (деликтоспособность).

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

- при вступлении в брак;
- при эмансипации.

В настоящее время общий брачный возраст на территории Российской Федерации совпадает с возрастом полной гражданкой дееспособности – 18 лет. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте в соответствии ст.13 Семейного кодекса при наличии уважительных причин орган местного самоуправления вправе разрешить вступление в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет по их просьбе. Снижение брачного возраста производится органами местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак.

В настоящее время нет единых норм в законодательстве, которые бы определяли единые подходы к условиям заключения ранних браков. Так в трех субъектах Российской Федерации (Башкортостан, Новгородской и Орловской

областях) возрастные ограничения вообще отсутствуют, то есть брак может быть разрешен и лицу, не достигшему 14-летнего возраста. В других субъектах Российской Федерации снижение возраста возможно до 14 или 15 лет.

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. При признании брака недействительным (например, при фиктивном браке, при заключении брака между родственниками) суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определенного судом.

Другим основанием для приобретения полной дееспособности является эмансипация.

Эмансипация – объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей или попечителя, либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст.27 ГК РФ). Основаниями для эмансипации являются:

- работа по трудовому договору, в том числе по контракту;
- с согласия родителей, усыновителей или попечителя занятие предпринимательской деятельностью.

С момента признания несовершеннолетнего полностью дееспособным подросток вправе самостоятельно совершать любые виды сделок, а родители, усыновители и попечители не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим из сделок, вследствие причинения им вреда.

Наряду с полной дееспособностью Гражданский кодекс РФ выделяет:

- частичную дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет);
- частичную дееспособность подростков (от 14 до 18 лет);
- ограниченную дееспособность;
- недееспособность.

Частичная дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет). Дети до шести лет являются недееспособными и не могут совершать сделки. За них все юридические действия совершают родители, усыновители, опекуны. Малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать:

1. мелкие бытовые сделки;
2. сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды не требующего нотариального удостоверения, либо государственной регистрации
3. сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями, или с согласия последних третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Остальные сделки от имени малолетних совершают их родители, усыновители, опекуны. Надо отметить, что хотя ст.28 ГК РФ и названа «Дееспособность малолетних», наиболее распространенным является мнение,

что граждане, не достигшие 14 лет, являются недееспособными). Предоставленные законом возможности совершения малолетними отдельных сделок носят строго исчерпывающий характер и являются исключением из общего правила. Кроме того, нельзя говорить о дееспособности лица, если оно не несет самостоятельной ответственности за свои действия.

Частичная дееспособность подростков (от 14 до 18 лет). Подростки в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет могут самостоятельно совершать не только сделки, разрешенные малолетним, но и также:

1. распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
2. осуществлять право автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
3. вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов (п. 2 ст. 26 ГК РФ).

Остальные сделки подростки совершают с письменного согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителя.

3.

Ограничение дееспособности. Физическое лицо может быть ограничено в дееспособности только по решению суда и только в случаях, предусмотренных федеральным законом. Гражданский кодекс РФ устанавливает три случая ограничения гражданина в дееспособности.

- 1) Первый случай касается совершеннолетних лиц, полностью дееспособных.

Согласно ст. 30 ГК РФ гражданин, который вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности.

Над гражданином, признанным ограниченно дееспособным, устанавливается попечительство.

Одиноким гражданин, не имеющий семьи, не может быть ограничен в дееспособности по заявлению соседей или других лиц.

Гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработки, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

- 2) Второй случай, который предусмотрен пунктом 2 ст. 30 ГК (введен ФЗ от 30.12.2012г. и вступил в силу со 2 марта 2015г.)

Гражданин, который вследствие **психического расстройства может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц**, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке,

установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

Такой гражданин **самостоятельно может** осуществлять мелкие бытовые сделки и другие сделки, разрешенные малолетним гражданам, а также может распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами. Все остальные сделки совершаются им только с письменного согласия попечителя, в том числе и сделки по распоряжению выплачиваемыми на него алиментами, социальной пенсией и иными предоставляемыми на его содержание выплатами. Более того, законодатель допускает, что при наличии достаточных оснований суд по ходатайству попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить такого гражданина права самостоятельно распоряжаться своими доходами, указанными в подпункте 1 пункта 2 статьи 26 ГК.

Гражданин, дееспособность которого ограничена вследствие психического расстройства, самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным сделкам и за причиненный им вред.

- 3) Третий случай ограничения в дееспособности затрагивает несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в части распоряжения своими доходами. За исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме. Основаниями для ограничения в дееспособности могут быть неразумное расходование заработной платы, стипендии, во вред своему здоровью, например, на спиртные напитки, наркотики, азартные игры, в результате вовлечения подростка в религиозные секты и т.д.

Лишение дееспособности (недееспособность). Как уже было выше сказано, граждане до 6 лет являются полностью недееспособными.

Кроме того, гражданин может быть признан недееспособным по решению суда при условии, что вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст.29 ГК РФ). Оценку здоровья гражданина дает не суд, а судебно-психиатрическая экспертиза. Гражданин вправе обжаловать в суд, поставленный ему диагноз. Над гражданином, признанным недееспособным, устанавливается опека. Недееспособный гражданин не вправе совершать сделки. В противном случае такие сделки являются ничтожными.

В соответствии с п.2 ст. 29 ГК от имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун. Здесь хотелось бы отметить что, данное положение дополнено ФЗ от 30 декабря 2012г. и выглядит следующим образом: от имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун, **учитывая мнение такого гражданина**, а при невозможности установления его мнения – с учетом информации о его предпочтениях, полученной от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности.

В соответствии со ст. 1076 ГК ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, несет его опекун или организация,

обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан введен институт опеки и попечительства (см. ст.ст.31-40 ГК), а также институт, установленный ст. 41 ГК, - патронаж.

4.

Как уже было выше сказано одним из средств индивидуализации гражданина является его место жительства. В соответствии со ст. 20 ГК местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. *Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий. При этом следует иметь в виду, что наряду с «местом жительства» используется и понятие «место пребывания» - место, где гражданин находится временно. ГК РФ не воспринял идеи множественности мест жительства, закрепляемой правом некоторых зарубежных стран; кодекс исходит из положения о том, что у гражданина может быть только одно место жительства.*

Точное определение места жительства граждан имеет важное правовое значение. Осуществление и охрана прав и интересов граждан, обеспечение стабильности, устойчивости гражданских правоотношений, учет государственных и общественных интересов требуют определенности в вопросе о месте постоянного или преимущественного проживания граждан. Так, место исполнения обязательства нередко определяется по месту жительства его участников; местом открытия наследства признается последнее постоянное место жительства наследодателя; предъявление иска в суд осуществляется по месту жительства ответчика и т.д.

Длительное пребывание лица вне места своего постоянного жительства при отсутствии сведений о месте его фактического нахождения способно привести к нарушению прав и интересов лиц, связанных с ним. Для устранения такой неопределенности либо смягчения ее неблагоприятных последствий разработаны юридические конструкции – признание гражданина отсутствующим и объявление умершим.

Закон требует наличия следующих условий для признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим:

1. Отсутствие сведений о месте его фактического пребывания по месту его постоянного жительства;
2. Достаточно продолжительный период отсутствия таких сведений: для безвестного отсутствия – один год; для объявления умершим – пять лет. Есть и другие специальные сроки для определенных случаев;
3. Невозможность получения этих сведений;
4. Отсутствие у гражданина мотивов к длительному безвестному отсутствию.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом **безвестно отсутствующим**, если в течение года в месте его жительства нет

сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем, началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года (ст.42 ГК РФ).

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим:

1. Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства. Но это лицо не становится собственником имущества, а действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с органом опеки и попечительства;
2. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать (например, несовершеннолетние дети, нетрудоспособные родители);
3. Из этого имущества погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (например, возвращается долг по кредитному договору, заключенному с банком;
4. Брак с безвестно отсутствующим гражданином может быть расторгнут супругом в упрощенной форме через органы записи актов гражданского состояния на основании поданного заявления.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина. Расторгнутый признанным безвестно отсутствующим гражданином брак может быть восстановлен лишь на основании совместного заявления обоих супругов, при условии, что не один из них не вступил в брак.

Основания и последствия объявления гражданина умершим отличаются от оснований и последствий признания гражданина безвестно отсутствующим. Гражданин может быть **объявлен судом умершим**, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать

его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (ст. 45 ГК РФ).

Последствия объявления гражданина умершим совпадают с последствиями смерти гражданина:

- 1) его имущество переходит по наследству. Наследники становятся собственниками имущества гражданина, объявленного умершим;
- 2) кредиторы гражданина, объявленного умершим, вправе предъявить свои требования к наследникам в пределах сроков исковой давности;
- 3) брак гражданина прекращается.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим. Исключение составляют деньги, а также ценные бумаги на предъявителя, которые не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя. Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость (ст. 45 ГК РФ).

5.

Гражданским состоянием называется правовое положение (правовой статус) отдельного гражданина как субъекта права, обусловленное фактами и обстоятельствами его естественной и социальной жизни. Гражданское состояние человека позволяет индивидуализировать его в среде прочих граждан (указанием на пол, возраст, гражданство), обозначить его семейное положение, раскрыть его право- и дееспособность.

Актами гражданского состояния человека выступают события и действия, влияющие на его правовое положение (рождение, вступление в брак, перемена фамилии и др.). Такие события и действия регистрируются государственными органами записи актов гражданского состояния (ЗАГСами) в книгах установленного образца. Ст. 47 ГК содержит перечень актов гражданского состояния требующих государственной регистрации. Данные вопросы также регулируются специальным Законом «Об актах гражданского состояния» от 15 ноября 1997 г.

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение правоспособности и дееспособности граждан?
2. Назовите средства индивидуализации граждан?
3. Что представляет собой имя и место жительства гражданина как средства индивидуализации?
4. Каковы правовые последствия перемены имени гражданином?

5. Каково содержание правоспособности граждан в соответствии со ст. 18 Гражданского кодекса РФ?
6. Как соотносятся понятия правоспособности и дееспособности?
7. В каких случаях полная дееспособность наступает до достижения 18 лет?
8. Что такое эмансипация?
9. Перечислите виды дееспособности граждан?
10. Что означает полная дееспособность?
11. Охарактеризуйте дееспособность малолетних лиц и подростков?
12. Какую ответственность несут малолетние и подростки по совершенным ими сделкам и обязательствам из причинения вреда?
13. В каких случаях гражданин может быть ограничен в дееспособности?
14. Когда гражданина можно лишить дееспособности?
15. Каковы правовые последствия ограничения дееспособности и признания гражданина недееспособным?
16. Что представляет собой институт опеки и попечительства в гражданском праве?
17. В чем заключается функция опекунов и попечителей?
18. Какие требования предъявляются к опекунам и попечителям?
19. Что означает патронаж?
20. Каковы основания признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим?
21. Каковы последствия явки гражданина объявленного умершим?
22. Назовите перечень актов гражданского состояния подлежащих государственной регистрации?

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА: ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

- 1. Понятие и признаки юридического лица**
- 2. Создание юридического лица**
- 3. Реорганизация юридических лиц**
- 4. Ликвидация юридических лиц**
- 5. Виды юридических лиц**

1.

Конструкция юридического лица является основной правовой формой коллективного участия лиц в гражданском обороте. При этом достигаются определенные цели, оформление коллективных интересов и объединение капиталов для того, чтобы более гибко управлять капиталом и рационально его использовать, ограничивая предпринимательский риск.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных ГК РФ.

Цивилистическая наука выделяет следующие признаки юридического лица:

- 1) наличие обособленного имущества;
- 2) организационное единство;
- 3) самостоятельная имущественная ответственность;
- 4) выступление в гражданском обороте и в суде от своего имени.

Основным признаком юридического лица является **имущественная самостоятельность**. Гражданский кодекс РФ в качестве основного признака юридического лица, определяющего его правовую личность, называет персонификацию имущества. Для того, чтобы стать участником гражданского оборота, юридическое лицо должно обладать имуществом, обособленным от имущества его участников. Юридическое лицо может обладать имуществом на одном из вещных прав:

- праве собственности;
- праве хозяйственного ведения;
- праве оперативного управления.

Большинство юридических лиц являются собственниками переданного им учредителями имущества. К ним относятся все коммерческие организации, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также некоммерческие организации, за исключением учреждений.

Имущественная обособленность юридического лица выражается в наличии у него уставного капитала. Нормативными правовыми актами могут быть предусмотрены определенные требования к его размеру. Например, в соответствии со ст. 26 ФЗ «Об акционерных обществах» минимальный уставный капитал публичного общества должен составлять сто тысяч рублей, а минимальный уставный капитал непубличного общества должен составлять десять тысяч рублей. В соответствии со ст. 14 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей.

Признак организационного единства состоит в том, что каждое юридическое лицо представляет собой единое целое, способное решать определенные задачи, имеет четкую внутреннюю структуру, органы управления, учредительные документы.

В соответствии со ст. 52 ГК учредительными документами юридических лиц могут быть:

- устав;
- типовой устав;
- учредительном договоре (только для хозяйственных товариществ);
- единый типовой устав (для учреждений, в случаях, предусмотренных законом).

С 2014 г. у юридических лиц появилась возможность применять Типовой устав (ФЗ № 99 от 05.05.2014г.). В данном случае типовая форма – значит общая для всех юридических лиц. Однако в 2014 г. не были прописаны все тонкости возможности применения таких уставов, а позже были выявлены различные противоречия в действующих положениях российского законодательства. Новый же ФЗ от 29 июня 2015 г. № 209 внес существенные поправки в Гражданский кодекс, в частности, в статью 52, где, наконец, разъяснил важные моменты применения Типовых уставов (ТУ).

Согласно Гражданскому кодексу с 2014 г. ООО в своей деятельности может применять принятый учредителями Устав либо Типовой устав, утвержденный уполномоченным государственным органом.

То есть использовать типовую форму или нет – право юридического лица и его участников согласно законодательству РФ. Также не устанавливается специальных условий и требований на применение Типового устава, кроме, ограничения по организационно-правовой форме – только ООО может применять ТУ.

Сдавать на госрегистрацию Типовой устав в налоговый орган не надо. Необходимо лишь отразить желание использовать ТУ в заявлении, представляемом на госрегистрацию, и в соответствующем решении учредителей организации. Данные о том, что общество действует на основании Типового устава ООО будут в дальнейшем внесены в ЕГРЮЛ.

В соответствии со ст. 53 ГК юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы,

действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительным документом.

Положения об органах юридического лица (ст. 53 ГК РФ) дополнены интересной нормой: теперь учредительным документом может быть предусмотрено, что полномочия выступать от имени юридического лица предоставлены **нескольким лицам**, действующим совместно или независимо друг от друга. Сведения об этом подлежат включению в ЕГРЮЛ (п. 1 ст. 53 ГК РФ). Порядок совместных или независимых действий этих лиц и их компетенция, вероятно, должны быть установлены специальными законами и учредительными документами юридических лиц. Насколько широко будет использоваться эта возможность и насколько эффективным окажется этот механизм - покажет практика.

Кроме того, в ст. 53 ГК РФ внесены следующие изменения:

- теперь юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников в случаях, установленных только ГК РФ (а не законом, как предусматривала прежняя редакция) (п. 2 ст. 53 ГК РФ);
- обязанность действовать в интересах юридического лица добросовестно и разумно несет не только лицо, которое уполномочено выступать от его имени, но и члены коллегиальных органов юридического лица (наблюдательного или иного совета, правления и т.п.) (п. 3 ст. 53 ГК РФ);
- добавлен п. 4, в соответствии с которым отношения между юридическим лицом и лицами, входящими в состав его органов, регулируются ГК РФ и принятыми в соответствии с ним законами о юридических лицах;
- нормы об ответственности органов управления юридического лица перенесены из ст. 53 в отдельную статью (ст. 53.1 ГК РФ).

В ГК РФ включена норма об **аффилированности** (ст. 53.2), однако она отсылает к положениям закона, в соответствии с которым определяется наличие или отсутствие между лицами отношений связанности (аффилированности). В настоящее время еще действует ст. 4 Закона РСФСР от 22.03.1991 N 948-I «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», в соответствии с которой определяется аффилированность.

В соответствии со ст. 4 указанного закона **аффилированные лица** - физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность;

Аффилированными лицами юридического лица являются:

- член его совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления, член его коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия его единоличного исполнительного органа;
- лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное юридическое лицо;

- лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;
- юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица;
- если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы;

аффилированными лицами физического лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, являются:

- лица, принадлежащие к той группе лиц, к которой принадлежит данное физическое лицо;
- юридическое лицо, в котором данное физическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица.

При необходимости осуществления деятельности за пределами своего места нахождения юридическое лицо может создавать представительства и филиалы. Необходимо обратить внимание на общие черты в правовом режиме филиалов и представительств, а также на их различия.

В соответствии со ст. 55 ГК РФ **представительством** является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Филиал осуществляет более широкий перечень функций, чем представительство.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами и сами не участвуют в гражданском обороте.

Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности. Указанные лица представляют интересы юридического лица и действуют от его имени, а не от имени филиала или представительства.

Другим важным признаком юридического лица является его **самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам**. В

соответствии со ст. 56 ГК РФ юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

При этом, такие организационно-правовые формы юридических лиц, как казенные предприятия, учреждения и религиозные организации, имеют некоторые особенности ответственности по своим обязательствам. *Так, например, в соответствии с абзацем 3 пункта 6 ст. 113 ГК, собственник имущества казенного предприятия несет субсидиарную ответственность по обязательствам такого предприятия при недостаточности его имущества. Или, например, в соответствии с пунктом 3 ст. 123²¹ при недостаточности денежных средств или имущества у учреждения, субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения в некоторых случаях (а именно в случаях причинения вреда гражданам) несет собственник соответствующего имущества. Еще одна особенность, касающаяся ответственности религиозной организации, установлена в пункте 2 ст. 123²⁸. В соответствии с указанной нормой не на все имущество религиозной организации может быть обращено взыскание по требованиям кредиторов (а именно на имущество богослужебного назначения).*

Имущество юридического лица первоначально формируется путем внесения уставного (складочного) капитала (уставного, паевого фонда) и числится на балансе (для учреждения - смете).

Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ либо учредительными документами юридического лица. Такой случай, например, предусмотрен п. 1 ст. 75 ГК, согласно которому, участники полного товарищества несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Каждое юридическое лицо выступает в гражданском обороте от своего имени, может быть истцом и ответчиком в суде. Согласно ст. 54 ГК РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Требования к фирменному наименованию устанавливаются ГК и другими законами. Права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами раздела 7 ГК РФ, в частности статьями 1473-1476. Согласно пункту 2 ст. 1473 ГК РФ фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. Т.е. в фирменном наименовании коммерческой организации должен присутствовать так называемый отличительный элемент юридического лица. *Приведем*

примеры: общество с ограниченной ответственностью «Магнус-ЛТД», ООО Торговый дом «Киргу», ООО «Арсис-групп».

Законодательством могут предусматриваться определенные дополнительные требования к фирменным наименованиям. Так, в соответствии со ст. 7 Федерального закона от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер деятельности этого юридического лица посредством использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация», а также указание на его организационно-правовую форму. Банк России обязан при рассмотрении заявления о государственной регистрации кредитной организации запретить использование наименования кредитной организации, если предполагаемое наименование уже содержится в Книге государственной регистрации кредитных организаций. Ни одно юридическое лицо в Российской Федерации, за исключением получившего от Банка России лицензию на осуществление банковских операций, не может использовать в своем наименовании слова «банк», «кредитная организация» или иным образом указывать на то, что данное юридическое лицо имеет право на осуществление банковских операций.

Помимо наименования, к средствам индивидуализации юридического лица также относится место его нахождения и адрес (смотреть п.2 и 3 ст. 54 ГК). **Место нахождения** юридического лица **определяется** местом его государственной регистрации путем указания наименования населенного пункта. **Государственная регистрация** юридического лица **осуществляется** по месту нахождения его **постоянно действующего исполнительного органа**.

Юридическое лицо также обладает правоспособностью и дееспособностью. В отличие от граждан у юридических лиц правоспособность и дееспособность возникают и прекращаются одновременно. В науке гражданского права принято различать общую (универсальную) и специальную правоспособность. Универсальная правоспособность означает, что юридическое лицо обладает возможностью осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом. Специальная правоспособность означает, что юридическое лицо имеет права в соответствии с целями его деятельности, зафиксированными в его учредительных документах. В соответствии со ст. 49 ГК принцип специальной правоспособности действует в отношении только прямо указанных в законе видов юридических лиц. В целом, за некоторым исключением, все коммерческие организации обладают общей правоспособностью. Обратим внимание на то, что в соответствии с изменениями от 5 мая 2014 г., в качестве условия осуществления, определенных законом отдельных видов деятельности ст. 49 ГК упоминает, помимо лицензирования, теперь и членство в саморегулируемой организации или наличие выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ.

2.

Создание юридического лица осуществляется по воле его учредителей, в качестве которых могут выступать как частные лица, так и публичные образования. В некоторых случаях законодательством предъявляются дополнительные требования к составу, количеству учредителей. Например, в соответствии с п. 4 ст. 106² ГК РФ число членов производственного кооператива не должно быть менее пяти.

*ФЗ от 5 мая 2014 г. ГК РФ дополнен статьей 50.1, посвященной **решению об учреждении** юридического лица. Ранее порядок принятия и содержание решения об учреждении отдельных юридических лиц определялось специальными законами (например, ст. 11 Закона об ООО, ст. 9 Закона об АО, ст. 8 Закона о ГУПах, ст. 13 Закона о НКО).*

Теперь ГК РФ устанавливает общие для всех юридических лиц правила:

- юридическое лицо может быть создано на основании решения учредителя (учредителей) об учреждении юридического лица;*
- в случае учреждения юридического лица одним лицом решение принимается учредителем единолично; двумя и более учредителями - всеми учредителями единогласно;*
- в решении указываются сведения об учреждении юридического лица, утверждении его устава, о порядке, размере, способах и сроках образования имущества юридического лица, об избрании (назначении) его органов, а также иные сведения, предусмотренные законом;*
- в решении об учреждении корпоративного юридического лица указываются также сведения о результатах голосования учредителей по вопросам учреждения юридического лица, о порядке совместной деятельности учредителей по созданию юридического лица.*

В науке гражданского права выделяют следующие способы образования юридических лиц:

- распорядительный (юридическое лицо создается по распоряжению собственника или органа им уполномоченного);
- разрешительный порядок (для создания юридического лица требуется разрешение государственного органа или организации);
- нормативно-явочный (заявительный) порядок (для создания юридического лица не требуется чьего-либо распоряжения, разрешения).

Большинство юридических лиц создаются в нормативно-явочном порядке.

Государственная регистрация юридических лиц осуществляется в соответствии с ФЗ № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц».

Регистрация осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в установленном законом порядке. Полномочия по государственной регистрации юридических лиц делегированы Министерству по налогам и сборам РФ.

Государственная регистрация юридических лиц при их создании осуществляется в срок **не более чем три рабочих дня со дня представления**

документов. Для регистрации, согласно ст. 12 Закона должны быть представлены следующие документы:

а) заявление о регистрации;

б) решение о создании юридического лица в виде протокола, договора или иного документа в соответствии с законодательством Российской Федерации;

в) учредительные документы юридического лица, за исключением случая, если юридическое лицо будет действовать на основании типового устава, предусмотренного 5 Федерального закона № 129-ФЗ, в двух экземплярах;

г) выписка из реестра иностранных юридических лиц соответствующей страны происхождения или иное равное по юридической силе доказательство юридического статуса иностранного юридического лица – учредителя (если у организации есть иностранные учредители);

д) документ об уплате государственной пошлины.

Юридическое лицо считается созданным с момента государственной регистрации. Данные о государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения указанного учредителями в заявлении о государственной регистрации постоянно действующего исполнительного органа, в случае отсутствия такого исполнительного органа - по месту нахождения иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов кроме документов, установленных вышеназванным законом.

Отказ в государственной регистрации юридического лица допускается только в случаях, установленных законом, в частности:

- непредставления необходимых для государственной регистрации документов;
- представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган;
- несоблюдения нотариальной формы представляемых документов в случаях, если такая форма обязательна в соответствии с федеральными законами;
- несоответствия наименования юридического лица требованиям федерального закона;
- другие случаи, указанные в ст. 23 ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

Моментом государственной регистрации признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр.

Федеральными законами может устанавливаться специальный порядок регистрации отдельных видов юридических лиц, например, банковских учреждений.

3.

Законодательством определены две формы прекращения юридического лица: **реорганизация и ликвидация.**

Реорганизация юридического лица - это прекращение юридического лица (юридических лиц) с правопреемством (переходом прав и обязанностей от одного лица к другому). Исключение составляют случаи выделения, когда юридическое лицо не прекращает свою деятельность.

Реорганизация осуществляется в пяти формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

При **слиянии** юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При **присоединении** юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При **разделении** юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с передаточным актом.

При **выделении** из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При **преобразовании** юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (например, общество с ограниченной ответственностью преобразовывается в акционерное общество).

Допускается реорганизация юридического лица с одновременным сочетанием различных ее форм.

Допускается реорганизация с участием двух и более юридических лиц, в том числе созданных в разных организационно-правовых формах.

Основания реорганизации юридических лиц. Реорганизация юридического лица может быть осуществлена добровольно или принудительно. Добровольная реорганизация осуществляется по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, например, для общества с ограниченной ответственностью - общего собрания участников.

Принудительная реорганизация осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда. Осуществление принудительной реорганизации поручается назначенному судом арбитражному управляющему.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов. *Например, ст. 27 ФЗ «О защите конкуренции» предусматривает такие случаи. В частности, в случае слияния коммерческих организаций (за исключением финансовых*

организаций), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по бухгалтерским балансам по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления, превышает семь миллиардов рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает десять миллиардов рублей, необходимо предварительное согласие антимонопольного органа.

Оформление реорганизации юридических лиц производится с помощью передаточного акта (ст.59 ГК). **В соответствии со ст. 59 ГК РФ передаточный акт должен содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами, а также порядок определения правопреемства в связи с изменением вида, состава, стоимости имущества, возникновением, изменением, прекращением прав и обязанностей реорганизуемого юридического лица, которые могут произойти после даты, на которую составлен передаточный акт.**

Ст. 60 ГК предусматривает различные следующие гарантии прав кредиторов реорганизуемого юридического лица, в частности:

1) ЮЛ обязано после внесения в ЕГРЮЛ записи о начале процедуры реорганизации, публиковать дважды с периодичностью один раз в месяц в СМИ уведомление о своей реорганизации;

2) законом может быть предусмотрена обязанность реорганизуемого ЮЛ письменно уведомить кредиторов о своей реорганизации. *В настоящий момент такая обязанность предусмотрена п. 2 ст. 13.1 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Реорганизуемое юридическое лицо в течение пяти рабочих дней после даты направления уведомления о начале процедуры реорганизации в орган, осуществляющий государственную регистрацию юридических лиц, в письменной форме уведомляет известных ему кредиторов о начале реорганизации, если иное не предусмотрено федеральными законами.*

3) установлено право кредитора требовать досрочного исполнения обязательства (кредитор ЮЛ, если его права требования возникли до опубликования **первого** уведомления о реорганизации юридического лица, вправе потребовать **в судебном порядке** досрочного исполнения соответствующего обязательства должником, а при невозможности досрочного исполнения - прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков, за исключением случаев, установленных законом **или соглашением кредитора с реорганизуемым юридическим лицом**);

4) если вышеуказанные требования кредитора не были удовлетворены и ему не было предложено достаточное обеспечение исполнения обязательства, **солидарную ответственность** перед кредитором несут:

- юридические лица, созданные в результате реорганизации,
- реорганизованное юридическое лицо (при реорганизации в форме выделения),

- следующие лица, если они своими действиями (бездействием) способствовали наступлению указанных последствий для кредитора: лица, имеющие фактическую возможность определять действия реорганизованных юридических лиц; члены их коллегиальных органов; лицо, уполномоченное выступать от имени реорганизованного юридического лица;

5) если передаточный акт не позволяет определить правопреемника по обязательству юридического лица, а также если из передаточного акта или иных обстоятельств следует, что при реорганизации недобросовестно распределены активы и обязательства реорганизуемых юридических лиц, что привело к существенному нарушению интересов кредиторов, реорганизованное юридическое лицо и созданные в результате реорганизации юридические лица несут **солидарную ответственность** по такому обязательству. (п. 5 ст. 60 ГК РФ).

Реорганизация и ликвидация юридического лица, как и создание, требуют государственной регистрации. Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

4.

Ликвидация – это прекращение деятельности ЮЛ без правопреемства. В соответствии с п. 1 ст. 61 ГК РФ ликвидация ЮЛ влечет его прекращение без перехода в порядке универсального правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам.

Юридическое лицо может быть ликвидировано добровольно или принудительно.

Основаниями для добровольной ликвидации являются:

- решение его учредителей (участников) либо органа ЮЛ, уполномоченного на то учредительными документами;
- истечение срока, на который создано ЮЛ;
- достижение цели, ради которой создано.

Принудительная ликвидация возможна только по решению суда в следующих случаях:

- допущение при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер;
- осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);
- осуществление деятельности при отсутствии обязательного членства в саморегулируемой организации;

- осуществление деятельности при отсутствии необходимого в силу закона свидетельства о допуске к определенному виду работ, выданного саморегулируемой организацией;
- осуществление деятельности, запрещенной законом;
- осуществление деятельности с неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов;
- систематическое осуществление деятельности, противоречащей уставным целям ЮЛ (это касается общественных организаций, общественных движений, благотворительных или иных фондов, религиозной организации);
- а также в иных случаях, предусмотренных законом (например, в случае снижения стоимости чистых активов ниже уставного капитала. Более подробно смотреть пункты 11 и 12 ст. 35 ФЗ «Об акционерных обществах»).

Подпункт 5 пункта 3 ст. 61 ГК содержит случай ликвидации ЮЛ, который по сути является основанием добровольной ликвидации, но осуществляется по решению суда. Так, ЮЛ ликвидируется по решению суда по иску учредителя (участника) ЮЛ в случае невозможности достижения целей, ради которых оно создано, в том числе в случае, если осуществление деятельности ЮЛ становится невозможным или существенно затрудняется.

В целом же, требование о ликвидации юридического лица в принудительном порядке предъявляется в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом (например, антимонопольным органом).

Порядок ликвидации. Ликвидация юридического лица включает в себя несколько этапов:

1-й этап. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, в течении 3 рабочих дней после даты принятия данного решения письменно сообщить об этом в уполномоченный государственный орган для внесения в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

2-й этап. Ликвидационная комиссия публикует в СМИ сообщение о его ликвидации, а также о порядке и сроке заявления требований его кредиторами. Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации.

Ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

3-й этап. После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

4-й этап. Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества юридического лица с публичных торгов. При этом, для продажи объектов стоимостью ниже 100 тысяч рублей проведение торгов не требуется.

В случае недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований кредиторов или при наличии признаков банкротства ЮЛ ликвидационная комиссия обязана обратиться в арбитражный суд с заявлением о банкротстве ЮЛ.

5-й этап. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 ГК РФ.

После погашения текущих расходов, необходимых для осуществления ликвидации, требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

- **в первую очередь** удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также требования о компенсации сверх возмещения вреда, причиненного вследствие разрушения, повреждения объекта капитального строительства и т.п.;
- **во вторую очередь** производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;
- **в третью очередь** погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- **в четвертую очередь** производятся расчеты с другими кредиторами.

При ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами банков, или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, а также требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов граждан в банках.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением требований, обеспеченных залогом. Указанные требования удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами. Но и здесь предусмотрено исключение в отношении требований первой и второй очереди, возникших до заключения соответствующего договора залога.

При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица (при невозможности признания его банкротом) оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

5-й этап. После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица. В случаях, установленных законом, ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или корпоративные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица. Если иное не предусмотрено законом, при ликвидации некоммерческой организации оставшееся имущество направляется на ее уставные цели и (или) на благотворительные цели.

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

Одним из оснований как добровольной, так и принудительной ликвидации юридического лица является несостоятельность (банкротство).

Несостоятельность (**банкротство**) – это признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию. В этом случае основной целью ликвидации является справедливое распределение оставшегося имущества юридического лица между его кредиторами в рамках конкурсного производства.

Принудительное **банкротство** осуществляется по решению суда, добровольное – по решению самого несостоятельного должника (банкрота). В некоторых случаях несостоятельный должник обязан обратиться в суд с заявлением о признании несостоятельным (банкротом).

Порядок ликвидации в случае несостоятельности определен Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». Несостоятельным (банкротом) в соответствии со ст. 65 ГК РФ может быть признано по решению суда юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо фонда. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо фонда, может совместно с кредиторами принять решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

Казенные предприятия и некоммерческие организации, кроме потребительских кооперативов и фондов, не могут быть признаны несостоятельными (банкротами).

Признаки и критерии несостоятельности (банкротства). В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» юридическое лицо считается не способным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Заявление о признании должника банкротом принимается арбитражным судом, если требования к должнику-юридическому лицу в совокупности составляют не менее чем триста тысяч рублей и указанные требования не исполнены в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Процедуры несостоятельности. Согласно ст. 27 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» при рассмотрении дела о банкротстве должника – юридического лица применяются следующие процедуры банкротства:

- наблюдение;
- финансовое оздоровление;
- внешнее управление;
- конкурсное производство;
- мировое соглашение.

До применения процедур банкротства к должнику могут быть применены предупредительные меры, направленные на предупреждение банкротства. Ст. 31 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» регулирует одну из таких мер – досудебную санацию. **Досудебная санация** – это предоставление финансовой помощи в размере, достаточном для погашения денежных обязательств и обязательных платежей и восстановления платежеспособности должника. Предоставление финансовой помощи может сопровождаться принятием на себя должником или иными лицами обязательств в пользу лиц, предоставивших финансовую помощь.

Первая судебная процедура, применяемая к должнику в целях сохранения его имущества, осуществления анализа финансового состояния должника, составления реестра требований кредиторов, проведения первого собрания кредиторов носит название **наблюдения**. На период наблюдения назначается временный управляющий, который, не вмешиваясь в хозяйственную деятельность должника, наблюдает за сохранностью его имущества и осуществляет финансовый анализ в целях выявления перспектив должника.

Вторая судебная стадия развития конкурсных отношений, которая является не обязательной, а возможной при наличии определенных предпосылок (как правило, это ожидаемое удовлетворение всех требований кредиторов в течение достаточно длительного срока без осуществления активных экономических и юридических мероприятий) – **финансовое оздоровление**.

Одновременно с вынесением определения о введении финансового оздоровления арбитражный суд утверждает административного управляющего. В определении о введении финансового оздоровления должен указываться срок финансового оздоровления, а также содержаться утвержденный судом график погашения задолженности. Срок финансового оздоровления не может превышать двух лет.

Внешнее управление — процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности путем осуществления независимым субъектом – внешним управляющим – активных (как экономических, так и юридических) действий, направленных на оздоровление финансового состояния должника.

Внешнее управление является факультативной стадией, которая может вводиться после наблюдения или финансового оздоровления.

Конкурсное производство – заключительная процедура конкурсного процесса, применяемая к должнику, несостоятельность которого признана арбитражным судом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов. Данная стадия является ликвидационной и вводится с момента вынесения судом решения о признании должника банкротом сроком на один год с возможностью продления на шесть месяцев. Основная цель конкурсного производства – формирование и распределение имущества должника между кредиторами в соответствии с принципами очередности, соразмерности, пропорциональности.

Мировое соглашение – процедура банкротства, которая может быть отнесена к числу восстановительных, поскольку влечет прекращение производства по делу о несостоятельности (банкротстве) вследствие договоренности должника и кредиторов по вопросу о порядке, сроках, условиях погашения задолженности. Мировое соглашение – это сделка между должником и кредиторами, которая может быть заключена на любой судебной стадии конкурсного производства.

5.

По цели деятельности все юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие.

Коммерческие организации – это организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Коммерческие организации могут создаваться в следующих организационно-правовых формах:

- Хозяйственные товарищества
- Хозяйственные общества
- Крестьянские (фермерские) хозяйства
- Хозяйственные партнерства
- Производственные кооперативы
- Государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Некоммерческие организации – это организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут осуществлять приносящую доход деятельность, если это предусмотрено их уставами, и если это соответствует таким целям.

Некоммерческие организации могут создаваться в следующих организационно-правовых формах:

- Потребительские кооперативы
- Общественные организации
- Общественные движения
- Ассоциации (союзы)
- Товарищества собственников недвижимости
- Казачьи общества
- Общины коренных малочисленных народов РФ
- Фонды
- Учреждения
- Автономные некоммерческие организации
- Религиозные организации
- Публично-правовые компании
- Адвокатские палаты
- Адвокатские образования (являющиеся юридическими лицами)
- Государственные корпорации
- Нотариальные палаты.

Также хотелось бы отметить, что законодатель предлагает **новую классификацию юридических лиц**.

Теперь все юридические лица (как коммерческие, так и некоммерческие) подразделяются на:

1. **корпоративные** (корпорации) — учредители (участники) обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган управления:

- Хозяйственные товарищества
- Хозяйственные общества
- Крестьянские (фермерские) хозяйства
- Хозяйственные партнерства
- Производственные кооперативы
- Потребительские кооперативы
- Общественные организации
- Общественные движения
- Ассоциации (союзы)
- Товарищества собственников недвижимости
- Казачьи общества
- ✓ Общины коренных малочисленных народов РФ.

2. **унитарные** — учредители не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства:

- Государственные и муниципальные унитарные предприятия
- Фонды
- Учреждения
- Автономные некоммерческие организации
- Религиозные организации
- Публично-правовые компании
- Государственные корпорации.

Подобная классификация дает возможность выделить общие черты, характерные для корпорации в целом. Гражданский кодекс Российской Федерации регламентирует права и обязанности членов любой корпорации, устанавливает общие для всех принципы управления корпорацией и структуру органов управления. Устанавливается также двухсоставная система управления: общее собрание участников корпорации, обладающее исключительной компетенцией по отдельным вопросам, отраженным в ГК РФ (компетенция может быть расширена законом или учредительным документом) и единоличный исполнительный орган. В случаях, предусмотренных законом или уставом корпорации, может быть образован коллегиальный орган управления (наблюдательный или иной совет).

В ГК РФ включены общие положения, распространяющиеся на все корпоративные юридические лица - как коммерческие, так и некоммерческие.

В частности, ст. 65.2 устанавливает **единые для всех корпораций права и обязанности их участников**. Частично она повторяет ст. 67 ГК РФ в прежней редакции, посвященную правам и обязанностям хозяйственного товарищества или общества (и не распространявшуюся, например, на производственный кооператив или некоммерческие организации), но по сравнению с ней перечень прав и обязанностей участников корпорации был существенно расширен.

Контрольные вопросы:

1. Дайте понятие юридического лица?
2. Перечислите признаки юридического лица?
3. Что понимается под имущественной обособленностью юридического лица?
4. Предъявляются ли законодательством какие-либо требования к размеру уставного (складочного) капитала юридического лица?
5. Что представляют собой учредительные документы юридического лица?
6. Какова правоспособность и дееспособность юридического лица?
7. Что означает общая (универсальная) правоспособность и специальная правоспособность?
8. Что представляют собой органы юридического лица?
9. Охарактеризуйте филиалы и представительства юридических лиц и укажите их отличительный признак?
10. Что означает понятие аффилированности юридического лица?
11. Что представляет собой ответственность юридических лиц по совершенным ими обязательствам?
12. Какие вы можете назвать средства индивидуализации юридического лица?
13. Какие требования предъявляются к наименованию (фирменному наименованию) юридического лица?
14. Что признается местом нахождения юридического лица?
15. Как определяется место государственной регистрации юридического лица?
16. Какие вы знаете способы создания юридического лица?
17. Что представляет собой разрешительный порядок создания юридического лица?
18. Что представляет собой нормативно-явочный (заявительный) способ создания юридического лица?
19. Каким федеральным законом регулируется порядок создания юридического лица?
20. Какой орган осуществляет государственную регистрацию юридического лица?
21. В каких случаях регистрирующий орган может отказать в регистрации юридического лица?
22. Дайте понятие реорганизации юридического лица?
23. Назовите виды реорганизации юридических лиц?
24. Назовите случаи принудительной реорганизации юридического лица?
25. Какие формы реорганизации юридического лица предусмотрены в гражданском законодательстве?
26. Что означает смешанная реорганизация?
27. Что представляет собой передаточный акт, составляемый при реорганизации при реорганизации юридического лица?
28. Какие гарантии прав кредиторов предусмотрены в случае реорганизации юридического лица?

29. Охарактеризуйте поэтапно порядок ликвидации юридического лица?
30. Какими основными документами сопровождается процедура ликвидации юридического лица?
31. Какие действия обязана совершить ликвидационная комиссия в случае недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований кредиторов?
32. Куда девается имущество юридического лица, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов?
33. В какой очередности удовлетворяются требования кредиторов ликвидируемого юридического лица?
34. Дайте определение банкротства как разновидности ликвидации юридического лица?
35. Укажите признаки банкротства юридического лица?
36. Перечислите процедуры банкротства?
37. Какие вы знаете классификации юридических лиц?
38. Дайте определение коммерческой организации и укажите ее организационно-правовые формы?
39. Дайте определение некоммерческой организации и укажите ее организационно-правовые формы?
40. Может ли некоммерческая организация заниматься деятельностью, приносящей доход?
41. Как вы понимаете корпоративные и унитарные юридические лица?
42. Перечислите организационно-правовые формы корпоративных и унитарных юридических лиц?

ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

1. Общие положения о корпорациях
2. Общие положения о хозяйственных товариществах или обществах
3. Особенности правового статуса хозяйственных товариществ
4. Особенности правового статуса хозяйственных обществ
5. Особенности правового статуса производственного кооператива
6. Коммерческие унитарные организации
7. Некоммерческие корпоративные организации
8. Некоммерческие унитарные организации

1.

Принятие Федерального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» (далее - Закон) является очередным этапом реформирования гражданского законодательства. На этот раз изменению подверглись положения ГК РФ о юридических лицах.

Юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган, являются **корпоративными юридическими лицами (корпорациями)**.

К ним относятся:

- Хозяйственные товарищества
- Хозяйственные общества
- Крестьянские (фермерские) хозяйства
- Хозяйственные партнерства
- Производственные кооперативы
- Потребительские кооперативы
- Общественные организации
- Общественные движения
- Ассоциации (союзы)
- Товарищества собственников недвижимости
- Казачьи общества
- Общины коренных малочисленных народов РФ.

В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных ГК.

В ГК РФ включены общие положения, распространяющиеся на все корпоративные юридические лица - как коммерческие, так и некоммерческие.

В частности, ст. 65² устанавливает **единые для всех корпораций права и обязанности их участников**. Частично она повторяет ст. 67 ГК РФ в прежней редакции, посвященную правам и обязанностям хозяйственного товарищества

или общества (и не распространяющуюся, например, на производственный кооператив или некоммерческие организации), но по сравнению с ней перечень прав и обязанностей участников корпорации был существенно расширен.

Участники корпорации (участники, члены, акционеры и т.п.) вправе:

- участвовать в управлении делами юридического лица;
- получать информацию о деятельности юридического лица и знакомиться с его бухгалтерской и иной документацией;
- обжаловать решения органов корпорации, влекущие гражданско-правовые последствия, в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом;
- требовать, действуя от имени корпорации, возмещения причиненных корпорации убытков;
- оспаривать, действуя от имени корпорации, совершенные ею сделки по основаниям, предусмотренным ст. 174 ГК РФ или специальными законами, и требовать применения последствий их недействительности, а также применения последствий недействительности ничтожных сделок корпорации;
- могут иметь и другие права, предусмотренные законом или учредительным документом юридического лица.

Участники корпорации обязаны:

- участвовать в образовании имущества корпорации в необходимом размере в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены настоящим ГК РФ, другим законом или учредительным документом корпорации;
- не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности юридического лица;
- участвовать в принятии корпоративных решений, без которых корпорация не может продолжать свою деятельность в соответствии с законом, если его участие необходимо для принятия таких решений;
- не совершать действия, заведомо направленные на причинение вреда корпорации;
- не совершать действия (бездействие), которые существенно затрудняют или делают невозможным достижение целей, ради которых создана корпорация;
- могут нести и другие обязанности, предусмотренные **законом или** учредительным документом корпорации.

Включены в ГК РФ и единые для всех корпоративных юридических лиц общие положения об **управлении в корпорации** (ст. 65.3 ГК РФ).

Установленную ст. 65.3 ГК РФ **систему органов управления корпорации** можно представить следующим образом:

Высший орган	Общее собрание участников корпорации	Во всех корпорациях
	Съезд, конференция, иной представительный	Может являться высшим органом в некоммерческих корпорациях и

	(коллегиальный) орган, определенный уставом.	производственных кооперативах с числом участников более ста.
Единоличный исполнительный орган	Директор, генеральный директор, председатель и т.п. Физическое или юридическое лицо	Уставом полномочия единоличного исполнительного органа могут быть предоставлены нескольким лицам , действующим совместно . Уставом может быть предусмотрено образование нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга.
Коллегиальный исполнительный орган	Правление, дирекция и т.п.	В случаях, предусмотренных ГК РФ, другим законом или уставом корпорации
Коллегиальный орган управления	Наблюдательный или иной совет	

Пунктами 2-4 ст. 65.3 ГК РФ установлена **компетенция органов управления корпорацией:**

Высший орган	- вопросы, перечисленные в п. 2 ст. 65.3 ГК РФ*(17); - иные вопросы, предусмотренные законом и учредительным документом	Вопросы, отнесенные ГК РФ и другими законами к исключительной компетенции высшего органа корпорации, не могут быть переданы им для решения другим органам корпорации, если иное не предусмотрено ГК РФ или другим законом.
Единоличный исполнительный орган	Вопросы, не входящие в компетенцию высшего органа и коллегиального органа управления.	
Коллегиальный исполнительный орган		

Коллегиальный орган управления	- контроль деятельности исполнительных органов корпорации; - иные функции, возложенные на него законом или уставом корпорации.
--------------------------------	---

Вопрос 2. Общие положения о хозяйственных товариществах или обществах

В соответствии со ст. 66 ГК **хозяйственными товариществами и обществами** признаются 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 или обществом в процессе деятельности, принадлежит на праве собственности хозяйственному товариществу или обществу.

Объем правомочий участников хозяйственного общества определяется пропорционально их долям в уставном капитале общества. ***Иной объем правомочий участников непубличного хозяйственного общества может быть предусмотрен уставом общества, а также корпоративным договором при условии внесения сведений о наличии такого договора и о предусмотренном им объеме правомочий участников общества в ЕГРЮЛ.***

Хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

Хозяйственное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено ГК или другим законом.

Хозяйственные общества могут создаваться в организационно-правовой форме акционерного общества или общества с ограниченной ответственностью.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в организационно-правовой форме полного товарищества или товарищества на вере (коммандитного товарищества).

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и коммерческие организации.

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе участвовать от своего имени в хозяйственных товариществах и обществах.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Одним из нововведений Закона является проведенное деление хозяйственных обществ на публичные и непубличные (ст. 66.3 ГК РФ).

Публичным является **акционерное** общество, акции которого и ценные бумаги которого, конвертируемые в его 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.

Непубличное общество – это общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество, которое не отвечает признакам публичного общества.

Правовое положение публичных обществ урегулировано в основном императивными нормами, предусматривающими дополнительные требования к их деятельности.

Участникам непубличного общества предоставлено больше прав по определению состава и компетенции его органов управления, порядка созыва и проведения общего собрания, объема правомочий участников общества. *В соответствии с п. 3 ст. 66.3 ГК РФ по решению участников (учредителей) непубличного общества, принятому единогласно, в устав общества могут быть включены следующие положения:*

- *о передаче на рассмотрение коллегиального органа управления общества или коллегиального исполнительного органа общества вопросов, отнесенных законом к компетенции общего собрания участников хозяйственного общества, за исключением вопросов, названных в п/п 1 п. 3 ст. 66.3 ГК РФ;*
- *о закреплении функций коллегиального исполнительного органа общества за коллегиальным органом управления общества полностью или в части, об отказе от создания коллегиального исполнительного органа, если его функции осуществляются коллегиальным органом управления;*
- *о передаче единоличному исполнительному органу общества функций коллегиального исполнительного органа общества;*
- *об отсутствии в обществе ревизионной комиссии или о ее создании исключительно в случаях, предусмотренных уставом общества;*
- *о порядке, отличном от установленного порядка созыва, подготовки и проведения общих собраний участников хозяйственного общества, принятия ими решений, при условии, что такие изменения не лишают его участников права на участие в общем собрании непубличного общества и на получение информации о нем;*
- *о требованиях, отличных от установленных требований к количественному составу, порядку формирования и проведения заседаний коллегиального органа управления общества или коллегиального исполнительного органа общества;*
- *о порядке осуществления преимущественного права покупки доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью или преимущественного права приобретения размещаемых акционерным обществом акций либо ценных бумаг, конвертируемых в его акции, а также о максимальной доле участия одного участника общества с ограниченной ответственностью в уставном капитале общества;*

- об отнесении к компетенции общего собрания акционеров вопросов, не относящихся к ней в соответствии с ГК РФ или законом об акционерных обществах;
- иные положения в случаях, предусмотренных законами о хозяйственных обществах.

В случаях, если перечисленные положения не относятся к числу положений, подлежащих обязательному включению в устав непубличного хозяйственного общества, они могут быть предусмотрены корпоративным договором, сторонами которого являются все участники этого общества.

Еще одной нормой, ранее отсутствовавшей в ГК РФ, является ст. 67.2 о **корпоративном договоре**. Ранее специальными законами была предусмотрена возможность заключения договора об осуществлении прав участников общества с ограниченной ответственностью (п. 3 ст. 8 Закона об ООО) и акционерного соглашения (ст. 32.1 Закона об АО). Теперь ст. 67.2 ГК РФ установлены общие правила для всех хозяйственных обществ, регламентирующие заключение корпоративного договора, существенно дополняющие ранее установленные специальными законами.

Участники хозяйственного общества **или некоторые из них** вправе заключить между собой **договор об осуществлении своих корпоративных (членских) прав (корпоративный договор)**, в соответствии с которым они обязуются осуществлять эти права определенным образом или воздерживаться (отказаться) от их осуществления, в том числе голосовать определенным образом на общем собрании участников общества, согласованно осуществлять иные действия по управлению обществом, приобретать или отчуждать доли в его уставном капитале (акции) по определенной цене или при наступлении определенных обстоятельств либо воздерживаться от отчуждения долей (акций) до наступления определенных обстоятельств.

Участник хозяйственного товарищества или общества **наряду с правами, предусмотренными для участников корпораций п. 1 ст. 65.2 ГК РФ**, также вправе:

- принимать участие в распределении прибыли;
- получать в случае ликвидации часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.
- **требовать исключения другого участника** из товарищества или общества (**кроме публичных акционерных обществ**) в судебном порядке с выплатой ему действительной стоимости его доли участия, если такой участник своими действиями (бездействием) причинил существенный вред товариществу или обществу либо иным образом существенно затрудняет его деятельность и достижение целей, ради которых оно создавалось, в том числе грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом или учредительными документами товарищества или общества. Отказ от этого права или его ограничение ничтожны;

- другие права, предусмотренные ГК, законами, учредительными документами.

Участник хозяйственного товарищества или общества наряду с обязанностями, предусмотренными для участников корпораций п. 4 ст. 65.2 ГК РФ, также обязан:

- вносить вклады в уставный (складочный) капитал или в иное имущество товарищества или общества;
- другие обязанности, предусмотренные законом и их учредительными документами.

3.

Полным товариществом признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом. Лицо может быть участником только одного полного товарищества.

Полное товарищество создается и действует на основании **учредительного договора**, который подписывается всеми его участниками.

Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников. Каждый участник имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников.

Возможны три варианта ведения дел полного товарищества: **первый вариант – это общее правило**, когда каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества; если установлено учредительным договором либо второй **вариант** – совместное ведение дел; либо **третий вариант** – ведение дел поручается отдельным участникам. При этом, если действует третий вариант, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

Обязанности полного товарища в соответствии со ст. 73 ГК:

- обязанность участвовать в деятельности полного товарищества в соответствии с условиями учредительного договора;
- обязанность внесения не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества до его государственной регистрации;
- участник товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, **однородные** с теми, с которые составляют предмет деятельности товарищества.

По общему правилу прибыль и убытки товарищества распределяются между его участниками **пропорционально их долям** в складочном капитале. Согласно ст. 75 ГК ответственность участников полного товарищества носит

солидарно субсидиарный характер. Более того выбывший участник остается обязанным наравне с оставшимися участниками в течение еще двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) – это товарищество, в котором наряду с полными товарищами, имеется один или несколько участников – вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности. Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества определяются правилами ГК об участниках полного товарищества.

Число коммандитистов в товариществе на вере не должно превышать **двадцать**. В противном случае оно подлежит преобразованию в хозяйственное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его коммандитистов не уменьшится до указанного предела.

Управление деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Вкладчик не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

Вкладчик товарищества на вере имеет **следующие права**:

- право получить причитающуюся прибыль;
- может знакомиться с годовыми отчетами и балансами общества;
- по окончании финансового года может выйти из товарищества и получить свой вклад;
- имеет право передать свою долю или ее часть другому вкладчику или третьему лицу.

Обязанность вкладчиков сводится к внесению ими вклада в складочный капитал. Товарищество на вере ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество. Товарищество на вере может продолжать действовать, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик.

Крестьянское (фермерское) хозяйство – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Имущество фермерского хозяйства принадлежит ему на праве собственности. Гражданин может быть членом только одного фермерского хозяйства. Члены крестьянского (фермерского) хозяйства несут субсидиарную

ответственность. Особенности правового положения крестьянских (фермерских) хозяйств регулируются специальным законом.

4.

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников.

Правовой статус ООО регулируется нормами ГК и положениями ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (далее ФЗ об ООО).

Число участников ООО не должно превышать 50. Иначе оно подлежит преобразованию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до указанного предела.

ООО может быть создано одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации.

ООО создается на основе договора об учреждении. Данный договор заключается учредителями в письменной форме и должен содержать как минимум следующие условия: порядок определения совместной деятельности по учреждению общества; размер уставного капитала; размер долей в уставном капитале; иные условия, установленные Законом об ООО.

Учредительный документ ООО – это устав.

Уставный капитал ООО составляется из номинальной стоимости долей участников. Порядок и сроки оплаты, а также последствия нарушения участниками сроков и порядка оплаты уставного капитала определяются ФЗ об ООО.

Размер уставного капитала общества должен быть не менее чем десять тысяч рублей. Оплата долей в уставном капитале общества может осуществляться деньгами, ценными бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными имеющими денежную оценку правами. *Если номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества в уставном капитале общества, оплачиваемой **неденежными средствами**, составляет более чем двадцать тысяч рублей, в целях определения стоимости этого имущества должен привлекаться **независимый оценщик** при условии, что иное не предусмотрено федеральным законом. Номинальная стоимость или увеличение номинальной стоимости доли участника общества, оплачиваемой такими неденежными средствами, не может превышать сумму оценки указанного имущества, определенную независимым оценщиком.*

В случае оплаты долей в уставном капитале общества неденежными средствами участники общества и независимый оценщик солидарно несут при недостаточности имущества общества субсидиарную ответственность по его обязательствам в размере превышения стоимости имущества, внесенного для оплаты долей в уставном капитале общества в течение трех лет с момента государственной регистрации общества.

Уставом общества могут быть установлены виды имущества, которое не может быть внесено для оплаты долей в уставном капитале общества.

Каждый учредитель общества должен оплатить полностью свою долю в уставном капитале общества в течение срока, который определен договором об учреждении общества или в случае учреждения общества одним лицом решением об учреждении общества. Срок такой оплаты не может превышать четыре месяца с момента государственной регистрации общества. При этом доля каждого учредителя общества может быть оплачена по цене не ниже ее номинальной стоимости.

Не допускается освобождение учредителя общества от обязанности оплатить долю в уставном капитале общества.

В случае неполной оплаты доли в уставном капитале общества в течение указанного выше срока, неоплаченная часть доли переходит к обществу. Такая часть доли должна быть реализована обществом в порядке и в сроки, которые установлены ст. 24 ФЗ об ООО.

Договором об учреждении общества может быть предусмотрено взыскание неустойки (штрафа, пени) за неисполнение обязанности по оплате долей в уставном капитале общества.

Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов ООО окажется меньше его уставного капитала, общество обязано увеличить стоимость чистых активов до размера уставного капитала или зарегистрировать в уменьшение уставного капитала. Если стоимость активов становится меньше установленного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

Уменьшение уставного капитала ООО допускается после уведомления всех его кредиторов. В этом случае последние вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

ООО вправе преобразоваться в акционерное общество, хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

В случае продажи доли в уставном капитале третьим лицам, участники общества имеют преимущественное право покупки указанной доли.

Участник ООО может выйти из общества независимо от согласия других его участников или общества путем:

- подачи заявления о выходе из общества;*
- предъявления к обществу требования о приобретении обществом доли.*

Акционерным обществом признается 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.

Правовое положение АО определяется ГК и ФЗ «Об акционерных обществах».

АО также, как и ООО создается на основе договора об учреждении, который заключается в письменной форме.

Учредительный документ АО – устав.

АО может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения всех акций одним акционером. АО не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица, если иное не установлено законом.

Согласно ст. 7 ФЗ об АО общество может быть публичным или непубличным, что отражается в его уставе и фирменном наименовании.

Публичное общество вправе проводить размещение акций и эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в его акции, посредством открытой подписки. Акции непубличного общества и эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в его акции, не могут размещаться посредством открытой подписки или иным образом предлагаться для приобретения неограниченному кругу лиц.

Уставом непубличного общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения его акционерами акций, отчуждаемых по возмездным сделкам другими акционерами, по цене предложения третьему лицу или по цене, которая или порядок определения которой установлены уставом общества. В случае отчуждения акций по иным, чем договор купли-продажи, сделкам (мена, отступное и другие) преимущественное право приобретения таких акций может быть предусмотрено уставом непубличного общества только по цене, которая или порядок определения которой установлены уставом общества. Если иное не предусмотрено уставом общества, акционеры пользуются преимущественным правом приобретения отчуждаемых акций пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них.

Уставом непубличного общества, предусматривающим преимущественное право его акционеров на приобретение отчуждаемых по возмездным сделкам акций, может быть предусмотрено также преимущественное право непубличного общества на приобретение отчуждаемых акций в случае, если его акционеры не использовали свое преимущественное право.

В случае возникновения спора, связанного с осуществлением преимущественного права приобретения отчуждаемых акций по цене, которая или порядок определения которой установлены уставом непубличного общества, суд вправе не применять положения устава общества о такой цене, если на момент осуществления преимущественного права указанная цена существенно ниже рыночной стоимости акций общества, в отношении которых осуществляется преимущественное право.

Акционер, намеренный осуществить отчуждение своих акций третьему лицу, обязан известить об этом непубличное общество, устав которого предусматривает преимущественное право приобретения отчуждаемых акций. Извещение должно содержать указание на количество отчуждаемых акций, их цену и другие условия отчуждения акций. Не позднее двух дней со дня получения извещения общество обязано уведомить акционеров о содержании извещения в порядке, предусмотренном для сообщения о проведении общего собрания акционеров, если иной порядок извещения не предусмотрен уставом непубличного общества. Если иное не предусмотрено уставом общества, извещение акционеров общества осуществляется за счет акционера, намеренного осуществить отчуждение своих акций.

Акционер вправе осуществить отчуждение акций третьему лицу при условии, что другие акционеры общества и (или) общество не воспользуются преимущественным правом приобретения всех отчуждаемых акций в течение двух месяцев со дня получения извещения обществом, если более короткий срок не предусмотрен уставом общества. Если отчуждение акций осуществляется по договору купли-продажи, такое отчуждение должно осуществляться по цене и на условиях, которые сообщены обществу. Срок осуществления преимущественного права, предусмотренный уставом общества, не может быть менее чем 10 дней со дня получения извещения обществом. Срок осуществления преимущественного права прекращается, если до его истечения от всех акционеров общества получены письменные заявления об использовании преимущественного права или об отказе от его использования.

При отчуждении акций непубличного общества с нарушением преимущественного права акционеры, имеющие такое преимущественное право, либо само общество, если его уставом предусмотрено преимущественное право приобретения им акций, в течение трех месяцев со дня, когда акционер общества либо общество узнали или должны были узнать о данном нарушении, вправе потребовать в судебном порядке перевода на них прав и обязанностей приобретателя и (или) передачи им отчужденных акций с выплатой приобретателю их цены по договору купли-продажи или цены, определенной уставом общества, а в случае отчуждения акций по иным, чем договор купли-продажи, сделкам - передачи им отчужденных акций с выплатой их приобретателю цены, определенной уставом общества, если доказано, что приобретатель знал или должен был знать о наличии в уставе общества положений о преимущественном праве.

Уставом непубличного общества может быть предусмотрена необходимость получения согласия акционеров на отчуждение акций третьим лицам. Указанное положение устава непубличного общества действует в течение определенного срока, предусмотренного его уставом, но не более чем в течение пяти лет со дня государственной регистрации непубличного общества

либо со дня государственной регистрации соответствующих изменений в устав общества.

Если уставом непубличного общества предусмотрена необходимость получения согласия акционеров на отчуждение акций, такое согласие считается полученным при условии, что в течение 30 дней или в определенный уставом общества более короткий срок с даты получения обществом уведомления о намерении осуществить отчуждение акций в общество не поступили заявления акционеров об отказе в даче согласия на отчуждение акций. Порядок направления уведомлений и заявлений, предусмотренных настоящим абзацем, определяется уставом непубличного общества.

При отчуждении акций с нарушением указанных в настоящем пункте положений устава непубличного общества акционеры, отказавшиеся дать согласие на отчуждение акций, в течение трех месяцев со дня, когда они узнали или должны были узнать о таком нарушении, вправе обратиться в суд с требованием о признании недействительной сделки об отчуждении акций, если доказано, что приобретатель знал или должен был знать о наличии в уставе общества положений о необходимости получения согласия акционеров на отчуждение акций.

Уставом непубличного общества либо решением о размещении дополнительных акций или эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции, которое принято общим собранием акционеров единогласно всеми акционерами непубличного общества, может быть предусмотрено, что акционеры не имеют преимущественного права приобретения размещаемых дополнительных акций или эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в акции.

Дополнительные обязанности акционеров общества, помимо предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации для участников хозяйственных обществ, могут быть предусмотрены уставом только непубличного общества.

Что же представляет собой уставный капитал акционерного общества?
Уставный капитал общества составляется из номинальной стоимости акций общества, приобретенных акционерами.

Виды акций – обычные (закрепляющие имущественные и корпоративные права) и привилегированные (закрепляющие только имущественное право).

Общество размещает обыкновенные акции и вправе размещать один или несколько типов привилегированных акций. Все акции общества являются бездокументарными.

Номинальная стоимость всех обыкновенных акций общества должна быть одинаковой. Номинальная стоимость привилегированных акций одного типа и объем предоставляемых ими прав должны быть одинаковыми.

При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей.

Номинальная стоимость размещенных привилегированных акций общества не должна превышать 25 процентов от уставного капитала общества. Публичное общество не вправе размещать привилегированные акции,

номинальная стоимость которых ниже номинальной стоимости обыкновенных акций.

Если при осуществлении преимущественного права на приобретение акций, продаваемых акционером непубличного общества, при осуществлении преимущественного права на приобретение дополнительных акций, а также при консолидации акций приобретение акционером целого числа акций невозможно, образуются части акций (дробные акции).

Дробная акция предоставляет акционеру - ее владельцу права, предоставляемые акцией соответствующей категории (типа), в объеме, соответствующем части целой акции, которую она составляет.

Для целей отражения в уставе общества общего количества размещенных акций все размещенные дробные акции суммируются. В случае, если в результате этого образуется дробное число, в уставе общества количество размещенных акций выражается дробным числом.

Дробные акции обращаются наравне с целыми акциями. В случае, если одно лицо приобретает две и более дробные акции одной категории (типа), эти акции образуют одну целую и (или) дробную акцию, равную сумме этих дробных акций.

Минимальный уставный капитал публичного общества должен составлять сто тысяч рублей. Минимальный уставный капитал непубличного общества должен составлять десять тысяч рублей.

Высшим органом управления общества является общее собрание акционеров.

Общество обязано ежегодно проводить годовое общее собрание акционеров.

Годовое общее собрание акционеров проводится в сроки, устанавливаемые уставом общества, но не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания отчетного года. На годовом общем собрании акционеров должны решаться вопросы об избрании совета директоров (наблюдательного совета) общества, ревизионной комиссии (ревизора) общества, утверждении аудитора общества, другие вопросы в соответствии со ст. 48 Закона об АО. Проводимые помимо годового общие собрания акционеров являются внеочередными.

В обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно.

В **публичном** акционерном обществе образуется коллегиальный орган управления общества, число членов которого не может быть менее пяти (п. 3 ст. 98 ГК РФ).

Обязанности по ведению реестра акционеров **публичного** акционерного общества и исполнение функций **счетной комиссии** осуществляются независимой организацией, имеющей предусмотренную законом лицензию (п. 4 ст. 97 ГК РФ).

В публичном акционерном обществе **не могут быть ограничены** количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарная номинальная стоимость, а также максимальное число голосов, предоставляемых одному акционеру (п. 5 ст. 97 ГК РФ).

Уставом публичного акционерного общества не может быть предусмотрена необходимость получения чье-либо согласия на отчуждение акций этого общества. Никому не может быть предоставлено право преимущественного приобретения акций публичного акционерного общества, кроме случаев, предусмотренных п. 3 ст. 100 ГК РФ (п. 6 ст. 97 ГК РФ).

Уставом публичного акционерного общества не может быть отнесено к исключительной компетенции общего собрания акционеров решение вопросов, не относящихся к ней в соответствии с ГК РФ и Законом об АО (п. 6 ст. 97 ГК РФ).

Публичное акционерное общество обязано раскрывать **публично информацию, предусмотренную законом** (п. 6 ст. 97 ГК РФ).

Совет директоров (наблюдательный совет) общества осуществляет общее руководство деятельностью общества, за исключением решения вопросов, отнесенных ФЗ об АО к компетенции общего собрания акционеров.

В обществе с числом акционеров - владельцев голосующих акций менее пятидесяти устав общества может предусматривать, что функции совета директоров общества (наблюдательного совета) осуществляет общее собрание акционеров. В этом случае устав общества должен содержать указание об определенном лице или органе общества, к компетенции которого относится решение вопроса о проведении общего собрания акционеров и об утверждении его повестки дня.

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) или единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров.

Уставом общества, предусматривающим наличие одновременно единоличного и коллегиального исполнительных органов, должна быть определена компетенция коллегиального органа. В этом случае лицо, осуществляющее функции единоличного исполнительного органа общества (директора, генерального директора), осуществляет также функции председателя коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции).

По решению общего собрания акционеров полномочия единоличного исполнительного органа общества могут быть переданы по договору коммерческой организации (управляющей организации) или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Решение о передаче полномочий единоличного исполнительного органа общества управляющей организации или

управляющему принимается общим собранием акционеров только по предложению совета директоров (наблюдательного совета) общества.

К компетенции исполнительного органа общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров или совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Исполнительный орган общества организует выполнение решений общего собрания акционеров и совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы, совершает сделки от имени общества, утверждает штаты, издает приказы и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками общества.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью общества общим собранием акционеров в соответствии с уставом общества избирается ревизионная комиссия (ревизор) общества.

Проверка (ревизия) финансово-хозяйственной деятельности общества осуществляется по итогам деятельности общества за год, а также во всякое время по инициативе ревизионной комиссии (ревизора) общества, решению общего собрания акционеров, совета директоров (наблюдательного совета) общества или по требованию акционера (акционеров) общества, владеющего в совокупности не менее чем 10 процентами голосующих акций общества.

Члены ревизионной комиссии (ревизор) общества не могут одновременно являться членами совета директоров (наблюдательного совета) общества, а также занимать иные должности в органах управления общества.

Акции, принадлежащие членам совета директоров (наблюдательного совета) общества или лицам, занимающим должности в органах управления общества, не могут участвовать в голосовании при избрании членов ревизионной комиссии (ревизора) общества.

АО вправе преобразоваться в ООО, хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

5.

Производственный кооператив (артель) – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Правовой статус производственного кооператива регулируется нормами ГК и ФЗ от 08.05.1996 N 41-ФЗ (ред. от 30.11.2011) «О производственных кооперативах».

Производственный кооператив (далее ПК) – это корпоративная коммерческая организация.

Учредительный документ – устав.

Законом и уставом производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

Ответственность членов ПК по долгам кооператива – субсидиарная.

Число членов ПК не должно быть менее пяти.

Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет **неделимые фонды**, используемы на цели, определяемые уставом.

Член ПК обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее 10 процентов паевого взноса, а остальную часть в течение года с момента государственной регистрации кооператива.

По общему правилу прибыль ПК распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом о ПК и уставом кооператива. *Согласно ст. 12 ФЗ о ПК прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их личным трудовым и (или) иным участием, размером паевого взноса, а между членами кооператива, не принимающими личного трудового участия в деятельности кооператива, соответственно размеру их паевого взноса. По решению общего собрания членов кооператива часть прибыли кооператива может распределяться между его наемными работниками.*

Порядок распределения прибыли предусматривается уставом кооператива.

Распределению между членами кооператива подлежит часть прибыли кооператива, остающаяся после уплаты налогов и иных обязательных платежей, а также после направления прибыли на иные цели, определяемые общим собранием членов кооператива.

Часть прибыли кооператива, распределяемая между членами кооператива пропорционально размерам их паевых взносов, не должна превышать пятьдесят процентов прибыли кооператива, подлежащей распределению между членами кооператива.

В соответствии со ст. 8 ФЗ об ПК права и обязанности членов кооператива выглядят следующим образом:

Член кооператива имеет право:

- участвовать в производственной и иной хозяйственной деятельности кооператива, а также в работе общего собрания членов кооператива с правом одного голоса;
- избирать и быть избранным в наблюдательный совет, исполнительные и контрольные органы кооператива;
- вносить предложения об улучшении деятельности кооператива, устранении недостатков в работе его органов и должностных лиц;
- получать долю прибыли кооператива, подлежащую распределению между его членами, а также иные выплаты;

- запрашивать информацию от должностных лиц кооператива по любым вопросам его деятельности;
- выйти по своему усмотрению из кооператива и получить предусмотренные законом и уставом кооператива выплаты;
- обращаться за судебной защитой своих прав, в том числе обжаловать решения органов управления кооперативом, нарушающие права члена кооператива.

Члены кооператива, принимающие личное трудовое участие в деятельности кооператива, имеют, кроме того, право получать плату за свой труд в денежной и (или) натуральной формах.

Член кооператива обязан:

- внести паевой взнос;
- участвовать в деятельности кооператива личным трудом либо путем внесения дополнительного паевого взноса, минимальный размер которого определяется уставом кооператива;
- соблюдать установленные для членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в деятельности кооператива, правила внутреннего распорядка;
- нести предусмотренную законом и уставом кооператива субсидиарную ответственность по долгам кооператива.

В соответствии со ст. 14 ФЗ о ПК **органы управления кооперативом** выглядят следующим образом:

1. Высшим органом управления кооперативом является **общее собрание** его членов.

2. В кооперативе с числом членов более **пятидесяти** может быть создан **наблюдательный совет**.

3. В состав исполнительных органов кооператива входят правление и (или) председатель кооператива.

4. Членами наблюдательного совета и членами правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива.

5. Член кооператива одновременно не может быть членом наблюдательного совета и членом правления (председателем) кооператива.

В соответствии со ст. 15 ФЗ о ПК общее собрание членов кооператива вправе рассматривать и принимать решение по любому вопросу образования и деятельности кооператива.

К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

- утверждение устава кооператива, внесение изменений в него;*
- определение основных направлений деятельности кооператива;*
- прием в члены кооператива и исключение из членов кооператива;*
- установление размера паевого взноса, размеров и порядка образования фондов кооператива; определение направлений их использования;*
- образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных*

органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету;

избрание ревизионной комиссии (ревизора) кооператива, прекращение полномочий ее членов;

утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов, заключений ревизионной комиссии (ревизора) кооператива, аудитора;

распределение прибыли и убытков кооператива;

принятие решений о реорганизации и ликвидации кооператива;

создание и ликвидация филиалов и представительств кооператива, утверждение положений о них;

решение вопросов об участии кооператива в хозяйственных товариществах и обществах, а также о вступлении кооператива в союзы (ассоциации).

Уставом кооператива к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива могут быть отнесены и другие вопросы деятельности кооператива.

Общее собрание членов кооператива правомочно принимать решения, если на данном собрании присутствует более пятидесяти процентов общего числа членов кооператива.

Общее собрание членов кооператива принимает решения простым большинством голосов присутствующих на этом собрании членов кооператива, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом или уставом кооператива.

Каждый член кооператива независимо от размера его пая имеет при принятии решений общим собранием членов кооператива один голос.

Член кооператива, права и интересы которого нарушены решением общего собрания членов кооператива, вправе обжаловать это решение в суд.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива, не могут быть переданы на решение наблюдательного совета кооператива или исполнительных органов кооператива.

Согласно ст. 16 ФЗ о ПК в кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива и решает другие вопросы, отнесенные уставом кооператива к компетенции его наблюдательного совета. Наблюдательный совет кооператива создается из членов кооператива. Число членов наблюдательного совета кооператива и срок их полномочий определяются общим собранием членов кооператива.

Наблюдательный совет кооператива избирает из своего состава председателя наблюдательного совета. Член наблюдательного совета одновременно не может быть членом правления кооператива либо председателем кооператива.

Заседания наблюдательного совета кооператива созываются по мере необходимости, но не реже чем один раз в полгода. Члены наблюдательного совета кооператива не вправе совершать действия от имени кооператива.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции наблюдательного совета кооператива, не могут быть переданы на решение исполнительных органов кооператива.

Согласно ст. 17 ФЗ о ПК исполнительные органы кооператива осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива.

В кооперативе с числом членов более десяти избирается правление. Правление кооператива избирается общим собранием из числа членов кооператива на срок, предусмотренный его уставом. Правление кооператива руководит деятельностью кооператива в период между общими собраниями членов кооператива. В компетенцию правления кооператива входят вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции общего собрания членов кооператива и наблюдательного совета кооператива.

Правление кооператива возглавляет председатель кооператива.

Председатель кооператива избирается общим собранием из числа членов кооператива. Если в кооперативе создан наблюдательный совет, председатель кооператива утверждается общим собранием членов кооператива по представлению наблюдательного совета кооператива.

Полномочия председателя кооператива определяются уставом кооператива.

В пределах полномочий, предоставленных уставом кооператива, председатель кооператива действует от имени кооператива без доверенности.

Исполнительные органы кооператива подотчетны наблюдательному совету кооператива и общему собранию членов кооператива.

Согласно ст. 18 ФЗ о ПК для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью кооператива общее собрание членов кооператива избирает ревизионную комиссию в составе не менее чем трех членов кооператива или ревизора, если число членов кооператива менее двадцати.

Члены ревизионной комиссии (ревизор) кооператива не могут являться членами наблюдательного совета и исполнительных органов кооператива.

Ревизионная комиссия (ревизор) кооператива осуществляет проверку финансового состояния кооператива по итогам работы за финансовый год, проводит проверку финансово-хозяйственной деятельности кооператива по поручению общего собрания членов кооператива, наблюдательного совета кооператива или по требованию не менее чем десяти процентов членов кооператива, а также по собственной инициативе.

Согласно ст. 19 ФЗ о ПК трудовые отношения членов кооператива регулируются ФЗ о ПК и уставом кооператива, а наемных работников законодательством о труде Российской Федерации.

Кооператив самостоятельно определяет формы и системы оплаты труда членов кооператива и его наемных работников. Оплата труда в кооперативе может производиться в денежной и (или) натуральной формах на основании положения об оплате труда, разрабатываемого непосредственно кооперативом.

Кооператив самостоятельно устанавливает для своих членов виды дисциплинарной ответственности. Время работы в кооперативе включается в

трудовой стаж. Основным документом о трудовой деятельности члена кооператива является трудовая книжка.

По решению общего собрания членов кооператива кооператив вправе за счет собственной прибыли предоставлять дополнительные льготы по социальному обеспечению своих членов.

Правление кооператива заключает с наемными работниками кооператива коллективный договор.

Средняя за отчетный период численность наемных работников в кооперативе не должна превышать тридцати процентов численности членов кооператива. Предусмотренные ограничения не распространяются на работы, выполняемые по заключенным кооперативом с гражданами договорам подряда и иным договорам, регулируемым гражданским законодательством, а также на сезонные работы.

Член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из него, предупредив в письменной форме председателя (правление) кооператива не позднее чем за две недели.

Исключение из членов кооператива допускается только по решению общего собрания членов кооператива в случае, если член кооператива не внес в установленный уставом кооператива срок паевой взнос, либо в случае, если член кооператива не выполняет или ненадлежащим образом выполняет обязанности, возложенные на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных уставом кооператива.

Лицу, прекратившему членство в кооперативе, выплачивается стоимость пая или выдается имущество, соответствующее его паю, а также производятся другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Выплата стоимости пая или выдача другого имущества вышедшему (исключенному) члену кооператива производятся по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

Расчеты по оплате труда с членом кооператива осуществляются в день его выхода (исключения) из кооператива, за исключением случая, если он продолжает работу в кооперативе на условиях найма.

Наличие у члена кооператива задолженности не может служить основанием для отказа в осуществлении им права на выход из кооператива.

При отказе бывшего члена кооператива выплатить задолженность добровольно кооператив вправе взыскать ее в установленном порядке.

Член ПК вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законом и уставом кооператива. Передача пая или его части гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается с согласия общего собрания членов кооператива. В это случае другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая или его части.

В случае смерти члена ПК его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. В противном

случае кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива.

Обращение взыскания на пай члена ПК по долгам члена кооператива допускается лишь при недостатке иного его имущества. При этом не допускается обращение взыскания на неделимые фонды.

Производственный кооператив по решению его членов, принятому единогласно, может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество.

6.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. В организационно-правовой форме унитарных предприятий действуют государственные и муниципальные предприятия.

Правовой статус унитарных предприятий регулируется нормами ГК и Федерального закона «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»

В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, на базе государственного или муниципального имущества может быть создано унитарное казенное предприятие (казенное предприятие).

Согласно ст. 8 указанного закона учредителем унитарного предприятия *может выступать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование.*

Решение об учреждении федерального государственного предприятия принимается Правительством Российской Федерации или федеральными органами исполнительной власти в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов.

Решение об учреждении государственного предприятия субъекта Российской Федерации или муниципального предприятия принимается уполномоченным органом государственной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов.

Федеральное казенное предприятие учреждается решением Правительства Российской Федерации.

Казенное предприятие субъекта Российской Федерации учреждается решением органа государственной власти субъекта Российской Федерации, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения.

Муниципальное казенное предприятие учреждается решением органа местного самоуправления, которому в соответствии с актами,

определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения.

Государственное или муниципальное предприятие может быть создано в случае:

- необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, которое необходимо для обеспечения безопасности Российской Федерации;*
- необходимости осуществления деятельности в целях решения социальных задач (в том числе реализации определенных товаров и услуг по минимальным ценам), а также организации и проведения закупочных и товарных интервенций для обеспечения продовольственной безопасности государства;*
- необходимости осуществления деятельности, предусмотренной федеральными законами исключительно для государственных унитарных предприятий;*
- необходимости осуществления научной и научно-технической деятельности в отраслях, связанных с обеспечением безопасности Российской Федерации;*
- необходимости разработки и изготовления отдельных видов продукции, находящейся в сфере интересов Российской Федерации и обеспечивающей безопасность Российской Федерации;*
- необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной.*

Казенное предприятие может быть создано в случае:

- если преобладающая или значительная часть производимой продукции, выполняемых работ, оказываемых услуг предназначена для обеспечения федеральных нужд, нужд субъекта Российской Федерации или муниципальных нужд;*
- необходимости использования имущества, приватизация которого запрещена, в том числе имущества, необходимого для обеспечения безопасности Российской Федерации, функционирования воздушного, железнодорожного и водного транспорта, реализации иных стратегических интересов Российской Федерации;*
- необходимости осуществления деятельности по производству товаров, выполнению работ, оказанию услуг, реализуемых по установленным государством ценам в целях решения социальных задач;*
- необходимости разработки и производства отдельных видов продукции, обеспечивающей безопасность Российской Федерации;*
- необходимости производства отдельных видов продукции, изъятой из оборота или ограниченно оборотоспособной;*
- необходимости осуществления отдельных дотируемых видов деятельности и ведения убыточных производств;*
- необходимости осуществления деятельности, предусмотренной федеральными законами исключительно для казенных предприятий.*

Решение об учреждении унитарного предприятия должно определять цели и предмет деятельности унитарного предприятия.

Порядок определения состава имущества, закрепляемого за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления, а также порядок утверждения устава унитарного предприятия и заключения контракта с его руководителем устанавливается Правительством Российской Федерации, уполномоченными органами государственной власти субъектов Российской Федерации или органами местного самоуправления, в отношении федеральных государственных предприятий, права собственника имущества которых осуществляются в соответствии с Федеральным законом от 1 декабря 2007 года N 317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом», - Государственной корпорацией по атомной энергии «Росатом», в отношении государственных унитарных предприятий, права собственника имущества которых осуществляются в соответствии с Федеральным законом «О Государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос», - Государственной корпорацией по космической деятельности «Роскосмос».

Стоимость имущества, закрепляемого за унитарным предприятием на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления, при его учреждении определяется в соответствии с законодательством об оценочной деятельности.

В нормы ГК РФ о государственных (муниципальных) унитарных предприятиях были внесены структурные изменения, отсылающие по большинству вопросов деятельности унитарных предприятий к закону о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится в государственной или муниципальной собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Права унитарного предприятия на закрепленное за ним имущество определяются в соответствии с ГК и законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

Устав унитарного предприятия должен содержать сведения о его фирменном наименовании и месте его нахождения, предмете и целях его деятельности. Устав унитарного предприятия, не являющегося казенным, должен содержать также сведения о размере уставного фонда унитарного предприятия.

Собственник имущества унитарного предприятия, за исключением собственника имущества казенного предприятия, не отвечает по обязательствам своего унитарного предприятия.

Унитарное предприятие может быть реорганизовано в соответствии с Законом о ГУПАХ и законами о приватизации.

Унитарное предприятие создается **от имени публично-правового образования** решением уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.

7.

Одной из новелл Федерального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» является выделение положений, общих для всех некоммерческих корпоративных организаций. В ГК РФ включена статья 123.1, в соответствии с которой:

- **некоммерческими корпоративными организациями** признаются юридические лица, которые не преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками, учредители (участники) которых приобретают право участия (членства) в них и формируют их высший орган (п. 1 ст. 123.1 ГК РФ);
- установлен **исчерпывающий перечень организационно-правовых форм**, в которых могут создаваться некоммерческие корпоративные организации: потребительский кооператив, общественная организация, ассоциация (союз), товарищество собственников недвижимости, казачье общество, внесенное в государственный реестр казачьих обществ в РФ, община коренных малочисленных народов РФ (п. 2 ст. 123.1 ГК РФ);
- некоммерческие корпоративные организации **создаются** по решению учредителей, принятому на их общем (учредительном) собрании, конференции, съезде и т. п.; указанные органы утверждают устав соответствующей некоммерческой корпоративной организации и образуют ее органы (п. 3 ст. 123.1. ГК РФ);
- уставом некоммерческой корпоративной организации может быть предусмотрено, что **решения о создании корпорацией других юридических лиц**, а также решения об участии корпорации в других юридических лицах, о создании филиалов и об открытии представительств корпорации принимаются коллегиальным органом корпорации (п. 5 ст. 123.1 ГК РФ).

Потребительский кооператив – это основанное на членстве добровольное объединение граждан или граждан и юридических лиц в целях удовлетворения их материальных и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Правовое положение потребительских кооперативов регулируется нормами ГК и Закона РФ от 19 июня 1992 г. N 3085-І «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации»

Общественная организация – это добровольное объединение граждан, объединившихся в установленном законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей.

Общественная организация является собственником своего имущества. Ее участники не сохраняют имущественные права на переданное ими в собственность организации имущество, в том числе на членские взносы.

Общественное движение – это состоящее из участников общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

Положения ГК о некоммерческих организациях применяются к общественным движениям если иное не предусмотрено ФЗ от 19 мая 1995 года № 82-ФЗ «Об общественных объединениях».

Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей.

В организационно-правовой форме ассоциации (союза) создаются, в частности, объединения лиц, имеющие целью координацию их предпринимательской деятельности, представление и защиту общих имущественных интересов, профессиональные объединения граждан, не имеющие целью защиту трудовых прав и интересов своих членов, профессиональные объединения граждан, не связанные с их участием в трудовых отношениях (объединения нотариусов, оценщиков, лиц творческих профессий и другие), саморегулируемые организации и их объединения.

Товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, дачных домов, садоводческих, огороднических или дачных земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

Казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения граждан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом от 5 декабря 2005 года N 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества», добровольно принявших на себя в порядке, установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы.

Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются добровольные объединения граждан, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально-соседскому признаку в целях

защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры.

Адвокатскими палатами признаются некоммерческие организации, основанные на обязательном членстве и созданные в виде адвокатской палаты субъекта Российской Федерации или Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации для реализации целей, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Адвокатская палата субъекта Российской Федерации является некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве всех адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

Адвокатскими образованиями, являющимися юридическими лицами, признаются некоммерческие организации, созданные в соответствии с законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре в целях осуществления адвокатами адвокатской деятельности.

Адвокатские образования, являющиеся юридическими лицами, создаются в виде коллегии адвокатов, адвокатского бюро или юридической консультации.

Особенности создания, правового положения и деятельности адвокатских образований, являющихся юридическими лицами, определяются законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре.

8.

Организационно-правовые формы:

- Фонды
- Учреждения
- Автономные некоммерческие организации
- Религиозная организация

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

Учредительный документ фонда – это устав.

Отличительной особенностью фонда является недопустимость ее реорганизации. Реорганизация фонда не допускается, за исключением случаев реорганизации негосударственных пенсионных фондов, установленных специальным законодательством.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. **Учредители фонда не имеют имущественных прав в отношении созданного ими фонда** и не отвечают по его обязательствам, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

К исключительной компетенции высшего коллегиального органа фонда относятся вопросы, указанные в п. 1 ст. 123.19 ГК РФ:

- определение приоритетных направлений деятельности фонда, принципов образования и использования его имущества;
- образование других органов фонда и досрочное прекращение их полномочий;
- утверждение годовых отчетов и годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности фонда;
- принятие решений о создании фондом хозяйственных обществ и (или) об участии в них фонда, за исключением случаев, когда уставом фонда принятие решений по указанным вопросам отнесено к компетенции иных коллегиальных органов фонда;
- принятие решений о создании филиалов и (или) об открытии представительств фонда;
- изменение устава фонда, если эта возможность предусмотрена уставом;
- одобрение совершаемых фондом сделок в случаях, предусмотренных законом.

Законом или уставом фонда к исключительной компетенции высшего коллегиального органа фонда может быть отнесено принятие решений по иным вопросам.

Высший коллегиальный орган фонда избирает единоличный исполнительный орган фонда (председателя, генерального директора и т.д.) и может назначить коллегиальный исполнительный орган фонда (правление).

К компетенции единоличного и (или) коллегиального исполнительных органов фонда относится решение вопросов, не входящих в исключительную компетенцию высшего коллегиального органа фонда.

Лица, уполномоченные выступать от имени фонда, обязаны по требованию членов его высшего коллегиального органа, действующих в интересах фонда, в соответствии со ст. 53.1 ГК РФ возместить убытки, причиненные ими фонду.

Попечительский совет фонда является органом фонда и осуществляет надзор за деятельностью фонда, принятием другими органами фонда решений и обеспечением их исполнения, использованием средств фонда, соблюдением фондом законодательства. Попечительский совет фонда осуществляет свою деятельность на общественных началах.

Еще одной новеллой, введенной ФЗ от 05.05.2014 N 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» в отношении фондов является следующее положение. В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда, **за исключением случаев, если законом предусмотрен возврат такого имущества учредителям фонда.**

Учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера.

Собственником имущества учреждения является учредитель, который создал учреждение. Само же учреждению это имущество принадлежит на праве оперативного управления.

Учреждения могут быть частными, государственными и муниципальными в зависимости от того, кто его создал.

В правовом регулировании статуса учреждений согласно ФЗ от 05.05.2014 N 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» произошли следующие принципиальные изменения:

- установлен запрет на соучредительство нескольких лиц при создании учреждений (п. 2 ст. 123.21 ГК РФ). При этом, надо иметь ввиду, что в соответствии с п. 16 ст. 3 Закона учреждение, созданное до дня вступления в силу Закона несколькими учредителями, не подлежит ликвидации по указанному основанию. Такое учреждение (за исключением государственного или муниципального учреждения) по решению своих учредителей может быть преобразовано в автономную некоммерческую организацию или фонд;
- установлена субсидиарная ответственность собственника имущества бюджетного учреждения и автономного учреждения по обязательствам такого учреждения, связанным с причинением вреда гражданам (абз. 2 п. 5 ст. 123.22 ГК РФ, абз. 2 п. 6 ст. 123.22 ГК РФ). Эти положения распространяются также на правоотношения, возникшие после 01.01.2011.

Нормы об учреждениях по-новому структурированы:

- отдельными статьями устанавливаются общие положения об учреждениях (ст. 123.21 ГК РФ), нормы о государственных (муниципальных) учреждениях (ст. 123.22 ГК РФ), нормы о частных учреждениях (ст. 123.23 ГК РФ);
- перегруппированы нормы об ответственности учреждения и его учредителя: в п. 3 ст. 123.21 ГК РФ установлена общая норма, отсылающая к специальным нормам, определяющим ответственность государственных и муниципальных (п.п. 4-6 ст. 123.22 ГК РФ) и частных (п. 2 ст. 123.23 ГК РФ) учреждений.

Остальные существенные изменения можно представить следующим образом.

Учредитель учреждения назначает его руководителя, являющегося органом учреждения. В случаях и в порядке, которые предусмотрены законом, руководитель государственного или муниципального учреждения может избираться его коллегиальным органом и утверждаться его учредителем.

По решению учредителя в учреждении могут быть созданы коллегиальные органы, подотчетные учредителю. Компетенция коллегиальных органов учреждения, порядок их создания и принятия ими решений определяются законом и уставом учреждения.

Порядок финансового обеспечения деятельности государственных и муниципальных учреждений определяется законом.

Государственные и муниципальные учреждения не отвечают по обязательствам собственников своего имущества.

Ежегодно автономное учреждение обязано опубликовывать отчеты о своей деятельности и об использовании закрепленного за ним имущества.

Государственное или муниципальное учреждение может быть преобразовано в некоммерческую организацию иных организационно-правовых форм в случаях, предусмотренных законом.

Частное учреждение может быть преобразовано учредителем в автономную некоммерческую организацию или фонд.

Государственные или муниципальные учреждения могут быть трех типов:

- Казенные
- Бюджетные
- Автономные.

ГК не дает понятия этих видов учреждений. Их мы можем найти в ином законодательстве, в частности в Бюджетном кодексе, Законе от 3 ноября 2006 г. «Об автономных учреждениях». Предусмотренная в ГК классификация, скорее всего, основывается на целях деятельности учреждений.

Казенное учреждение — государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации, предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти или органов местного самоуправления, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы (ст. 6 БК РФ).

Бюджетное учреждение — некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах (п. 1 ст. 9.2 Закона РФ от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», далее — Закон № 7-ФЗ).

Автономное учреждение — некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах (п.1 ст. 1 Закона РФ от 3 ноября 2006 года N 174-ФЗ «Об автономных учреждениях», далее — Закон № 174-ФЗ).

Рассмотрим и некоторые иные отличия казенных, бюджетных и автономных учреждений.

- **Сфера деятельности** казенных учреждений – это достижение целей создания учреждения. Сфера деятельности бюджетных и автономных учреждений - это услуги в сферах образования, медицины, спорта, культуры, занятости населения и иных сферах.
- **Отличается и порядок осуществления приносящей доход деятельности и распоряжения полученными от нее средствами.** Казенное учреждение может заниматься приносящей доход деятельностью, если такое право предусмотрено в его учредительном документе. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы РФ (п. 3 ст. 161 БК РФ). бюджетное и автономное учреждение вправе осуществлять приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которого оно создано. Приносящая доход деятельность должна соответствовать этим целям и быть указана в учредительных документах данного учреждения. Доходы, полученные от такой деятельности и приобретенное за счет этих доходов имущество, поступают в распоряжение учреждения (п. 2, 3 ст. 298 ГК РФ, п. 4 ст. 9.2 Закона № 7-ФЗ).
- **Имеются отличия и в порядке распоряжения имуществом.** Казенное учреждение не вправе отчуждать имущество, закрепленное за собственником или приобретенное учреждением за счет средств, выделенных собственником (п. 4 ст. 298 ГК РФ). Бюджетное и автономное учреждение вправе распоряжаться имуществом, за исключением недвижимого и ценного движимого имущества, распоряжение которым осуществляется с согласия собственника.
- **Органы управления.** В казенных и бюджетных учреждениях руководитель, назначается учредителем. А в автономном учреждении руководитель, назначается учредителем и одобряется наблюдательным советом (п. п. 4 п. 13 ст. 2, п.2 ст. 9 ч. 3 Закона № 174-ФЗ).
- Отметим также, **особенности распространения требований Федерального закона N 94-ФЗ «О государственных закупках».** Указанные требования на казенные учреждения распространяются в полной мере (ч. 1 ст. 4 Закона № 94-ФЗ); на бюджетные учреждения распространяются в установленных законодательством случаях (ч. 1 ст. 4 Закона № 94-ФЗ); на автономные учреждения данные требования уже не распространяются. С 2012г. применяется Закон от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».
- **Порядок заключения крупных сделок также имеет свои особенности.** В казенных учреждениях крупные сделки совершаются с согласия органа, наделенного функциями и полномочиями учредителя (ст. 161 БК РФ). В бюджетных учреждениях также крупные сделки совершаются с согласия органа, наделенного функциями и полномочиями учредителя (п. 13 ст. 9.2 Закона № 7-ФЗ). В

автономных учреждениях крупные сделки совершаются с предварительного одобрения наблюдательного совета учреждения (п. п. 9 п. 1 ст. 11 ч. 3 Закона № 174-ФЗ).

Автономной некоммерческой организацией признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная на основе имущественных взносов граждан и (или) юридических лиц в целях предоставления услуг в сферах образования, здравоохранения, культуры, науки и иных сферах некоммерческой деятельности.

Правовой статус автономной некоммерческой организации ранее был урегулирован не ГК РФ, а Законом «О некоммерческих организациях».

Нормы посвященных автономным некоммерческим организациям статей 123.24, 123.25 ГК РФ частично повторяют нормы ст. 10 Закона «О некоммерческих организациях», частично изменяют и дополняют их.

Основные изменения можно представить следующим образом:

Автономная некоммерческая организация может быть создана одним лицом (может иметь одного учредителя) (п. 1 ст. 123.24 ГК РФ).

Автономная некоммерческая организация вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения целей, ради которых она создана, и соответствующей этим целям, **создавая для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственные общества или участвуя в них** (п. 5 ст. 123.24 ГК РФ).

Лицо может по своему усмотрению выйти из состава учредителей автономной некоммерческой организации. По решению учредителей автономной некоммерческой организации, принятому единогласно, в состав ее учредителей могут быть приняты новые лица (п. 6 ст. 123.24 ГК РФ). Эта норма сформулирована как императивная, то есть не может быть изменена уставом автономной некоммерческой организации.

Кроме того, урегулирован порядок управления автономной некоммерческой организацией (ст. 123.25 ГК РФ), тогда как ранее на нее распространялись общие нормы об управлении во всех некоммерческих организациях (ст. ст. 29, 30 Закона о НКО):

- управление деятельностью автономной некоммерческой организации осуществляют ее учредители в порядке, установленном ее уставом, утвержденным ее учредителями;
- по решению учредителей (учредителя) автономной некоммерческой организации в ней может быть создан постоянно действующий коллегиальный орган (органы), компетенция которого устанавливается уставом автономной некоммерческой организации;
- учредители (учредитель) автономной некоммерческой организации назначают единоличный исполнительный орган автономной некоммерческой организации (председателя, генерального директора и т.п.). Единоличным исполнительным органом автономной некоммерческой организации может быть назначен один из ее учредителей-граждан.

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, образованное ими в целях совместного исповедания и распространения веры и зарегистрированное в установленном законом порядке в качестве юридического лица.

С принятием Закона религиозные организации выделены в отдельную организационно-правовую форму (ранее они являлись одной из разновидностей общественных и религиозных организаций (объединений), в ГК РФ включены статьи 123.26 и 123.27, посвященные религиозным организациям.

В соответствии с п. 2 ст. 123.26 ГК РФ, кодекс определяет гражданско-правовое положение религиозных организаций. Правовое положение религиозных организаций определяется также Федеральным законом от 26.09.1997 N 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Ряд положений ст. ст. 123.26, 123.27 практически повторяют соответствующие нормы Закона о религиозных организациях, в частности, его статьи 6, 8, 10, 15, 21. Положения п. п. 3, 4 ст. 123.28 ГК РФ аналогичны п. 2 ст. 6 Закона о НО.

Часть включенных в ГК РФ норм отсутствует в Законе о религиозных объединениях и Законе о НО:

- в п. 3 ст. 123.26 ГК РФ установлен запрет на преобразование религиозной организации;
- порядок образования органов религиозной организации и их компетенция, порядок принятия решений этими органами, а также отношения между религиозной организацией и лицами, входящими в состав ее органов, определяются в соответствии с Законом о религиозных объединениях уставом религиозной организации и внутренними установлениями (другими внутренними документами) (п. 2 ст. 123.26 ГК РФ);
- учредитель религиозной организации может выполнять функции органа управления или членов коллегиального органа управления данной религиозной организации в порядке, установленном в соответствии с Законом о религиозных объединениях уставом религиозной организации и внутренними установлениями (п. 3 ст. 123.27 ГК РФ).

Нормативно-правовая база – ГК и Закон о свободе совести и о религиозных объединениях.

Учредительный документ религиозной организации – устав.

Отдельным пунктом отмечается не возможность преобразования религиозных организаций в юридическое лицо другой организационно-правовой формы.

В ГК выделены такие разновидности религиозной организации как местная и централизованная. Местная должна быть создана не менее чем 10 гражданами-учредителями, а централизованная – не менее чем 3 местными религиозными организациями или другой централизованной религиозной организацией.

В соответствии со ст. 123²⁸ ГК РФ:

1. Религиозные организации являются собственниками принадлежащего им имущества, в том числе имущества, приобретенного или созданного ими за счет

собственных средств, а также пожертвованного религиозным организациям или приобретенного ими по иным предусмотренным законом основаниям.

2. На принадлежащее религиозным организациям имущество богослужебного назначения не может быть обращено взыскание по требованиям их кредиторов. Перечень такого имущества определяется в порядке, установленном законом о свободе совести и о религиозных объединениях.

3. Учредители религиозной организации не сохраняют имущественные права на имущество, переданное ими этой организации в собственность.

4. Учредители религиозных организаций не отвечают по обязательствам этих организаций, а эти организации не отвечают по обязательствам своих учредителей.

Контрольные вопросы:

1. Дайте понятие корпоративного юридического лица (корпорации)?
2. Перечислите права и обязанности участников корпорации?
3. Как осуществляется управление в корпорации?
4. Какие организационно-правовые формы юридических лиц относятся к коммерческим корпоративным организациям?
5. Кто может быть участником хозяйственных обществ и товариществ?
6. Охарактеризуйте и сравните правовое положение полного товарищества и товарищества на вере?
7. Как осуществляется управление делами в хозяйственных товариществах?
8. В чем заключается особенность ответственности полных товарищей по обязательствам созданного ими товарищества?
9. Дайте понятия публичных и непубличных обществ?
10. Что представляет собой корпоративный договор?
11. Дайте определение общества с ограниченной ответственностью?
12. Какой закон регулирует правовое положение обществ с ограниченной ответственностью?
13. Охарактеризуйте правовое положение обществ с ограниченной ответственностью (учредительный документ, уставный капитал, участники и т.д.)?
14. Дайте понятие акционерного общества?
15. Чем отличается публичное акционерное общество от непубличного акционерного общества?
16. Какой закон регулирует правовое положение акционерных обществ?
17. Дайте характеристику акционерного общества?
18. Какие требования предъявляются к размеру уставного капитала акционерного общества?
19. Что признается дочерним хозяйственным обществом?
20. Что подразумевается под крупной сделкой?
21. Дайте определение акции и укажите ее виды?
22. Чем отличаются привилегированные акции от обычных акций?
23. Дайте понятие производственного кооператива?

24. Каковы отличительные особенности правового положения производственных кооперативов (паевой капитал, требования к численности участников, особенности управления и т.д.)?
25. Дайте определение унитарного предприятия?
26. На каком праве может принадлежать имущество унитарному предприятию?
27. Каким законом определяется правовое положение унитарных предприятий?
28. Дайте понятие некоммерческой корпоративной организации и перечислите ее организационно-правовые формы?
29. Охарактеризуйте правовое положение потребительских кооперативов?
30. Охарактеризуйте правовое положение ассоциаций и союзов?
31. Перечислите виды некоммерческих унитарных организаций?
32. Какие особенности правового статуса фонда вы можете назвать?
33. Дайте определение учреждения?

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Понятие и виды объектов гражданских прав
2. Вещи и их классификации
3. Деньги, ценные бумаги, цифровые права
4. Нематериальные объекты

1.

Объекты гражданских правоотношений – это материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Е. А. Суханов дает следующее определение объектов гражданских правоотношений. Объекты ГПО – это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

В целом категория объектов гражданских прав совпадает с понятием объекта ГПО.

В действительности поведение участников правоотношений невозможно рассматривать изолировано от тех объектов, по поводу которых оно осуществляется, ибо такое поведение никогда не является беспредметным и бесцельным. Смысл категории объектов гражданских правоотношений (объектов гражданских прав) заключается в установлении для них определенного **гражданско-правового режима**, т.е. возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (сделок). Именно правовым режимом (а не своими физическими свойствами) отличаются друг от друга различные объекты гражданского оборота, и именно эта их сторона имеет значение для гражданского права.

Ст. 128 ГК РФ определяет следующие виды объектов гражданских правоотношений:

- Вещи
- Наличные деньги
- Документарные ценные бумаги
- Иное имущество
- Безналичные денежные средства
- Бездокументарные ценные бумаги
- Имущественные права
- Цифровые права
- Результаты работ
- Оказание услуг
- Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации
- Нематериальные блага.

Из выше перечисленный объектов к **материальным объектам гражданских прав** относятся вещи, наличные деньги, безналичные денежные средства, документарные и бездокументарные ценные бумаги, имущественные права, результаты работ, оказание услуг. К **нематериальным объектам** относятся объекты интеллектуальной собственности и нематериальные блага.

Основная часть ГПО носит имущественный характер, имея объектом то или иное имущество. Понятие имущества в гражданском праве многозначно. В строгом смысле слова **имущество** представляет собой совокупность принадлежащих субъекту гражданского права вещей, имущественных прав и обязанностей.

К числу материальных благ относятся **результаты работ и оказание услуг**.

*В новой редакции ст. 128 ГК, введенной Федеральным законом от 2 июля 2013 г. N 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», в качестве объектов гражданских прав указаны не работы и услуги, как это было предусмотрено ранее действовавшим законодательством, а результаты работы и оказание услуги. Юридически новая формулировка ГК является более четкой. Это обусловлено тем, что **под работами понимаются действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении**, например, постройке нового дома, ремонте вышедшей из строя вещи и т. д. Поэтому именно результаты работы рассматриваются в качестве объектов гражданских прав. Как будет показано ниже, более точной является и новая формулировка услуг. Традиционно работы и услуги упоминались в законодательстве вместе в качестве объектов гражданских прав, поскольку у них есть некоторые общие черты. В частности, работы и услуги являются объектами обязательственных отношений, опосредующих имущественные отношения в динамике. Общим является и то, что услуги наряду с результатами работ рассматриваются в качестве товара, т. е. продукта деятельности, предназначенного для обмена. Однако это все-таки два разных объекта, и между ними существуют различия. Прежде всего, возникает вопрос: как сначала разграничить услуги и работы для того, чтобы в дальнейшем провести различие между результатами работ и оказанием услуг? Следует иметь в виду, **что разграничение между работами и услугами имеет не только теоретическое, но и практическое значение. В частности, это необходимо для того, чтобы различать договоры подряда и возмездного оказания услуг. Ввиду их схожести у них схожее правовое регулирование. Ведь к отдельным видам договоров об оказании услуг субсидиарно применяются правовые нормы о договоре подряда. Например, согласно ст. 783 ГК РФ общие положения о подряде (ст. 702 - 729 ГК РФ) и положения о бытовом подряде (ст. 730 - 739 ГК РФ) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. 779 - 782 ГК РФ, а также особенностям предмета***

договора возмездного оказания услуг. Обратимся к анализу самих терминов «работа» и «услуга». Слово «работать» означает «делать что-либо», однако в данном случае речь идет не о том, чтобы делать, а о том, чтобы сделать и предъявить результат этой работы своему контрагенту. Таким образом, **в гражданско-правовых отношениях речь идет именно о результате работы, а не о самой работе, поскольку сама по себе работа может и не принести нужного результата.** Речь, в частности, идет о договоре подряда, когда заказчик платит подрядчику только за результат, а не за саму работу. **Целью выполнения работы может быть создание какого-либо овеществленного результата,** который и будет предметом соответствующего гражданского правоотношения. Например, подрядчик обязуется построить для заказчика жилой дом, который и является предметом договора подряда. Однако следует иметь в виду, что подряд имеет место и тогда, когда заказчик передает принадлежащую ему вещь с целью ее переработки или обработки. Например, портной укорачивает брюки клиенту. В договоре подряда речь идет именно об овеществленном (то есть материальном) результате работы. По этому признаку проводится разграничение между договором подряда и договорами на создание результатов интеллектуальной деятельности, которые нематериальны, хотя и воплощаются в каком-либо материальном объекте. Так, произведение живописи фиксируется на холсте, литературное произведение - в тексте рукописи и т. д. Что касается услуг, то в данном случае большее значение имеет сам процесс какой-либо деятельности, а не ее конечный результат (хотя он также принимается во внимание). **Согласно п. 1 ст. 779 ГК под услугой понимается совершение определенных действий или определенной деятельности. Применительно к услугам правильнее говорить не о материальном результате, а об эффекте оказанной услуги.** Так, лицо, которому была оказана образовательная услуга, получает определенный набор новых знаний. То же самое касается получателя консультационных услуг. Эффект от получения этих знаний может быть вполне очевиден для окружающих. При этом следует учитывать, что эффект от оказанной услуги может отсутствовать. Так, пациента могут лечить, но не вылечить, учащегося учить, но не выучить и т. д. **Важным критерием услуги является одномоментность оказания и получения услуги.** Практически невозможно представить себе ситуацию, когда оказание услуги и ее получение будут разведены во времени. При этом участие получателя услуги в процессе ее получения может быть пассивным или активным. Так, клиент парикмахерской должен всего лишь предоставить свою голову в распоряжение парикмахера. А обучаемое лицо должно проявить определенные усилия для того, чтобы получить нужный результат. Таким образом, под услугой понимаются такие действия субъектов, которые либо вообще не завершаются каким-либо определенным результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют результат, не воплощаемый в овеществленной форме. Услуги могут разделяться на фактические (перевозка), юридические (совершение сделок по договору комиссии), комплексные, т. е. включающие юридические и фактические

действия (агентский договор или договор транспортной экспедиции). Услуга оказывается и принимается одновременно. Вместе с тем эффект услуги может сохраняться определенное время. Так, сделанная у парикмахера прическа в течение определенного времени сохраняется, однако это не будет длительным периодом времени, поэтому можно говорить о таком **свойстве услуги, как несохраняемость**. Услуга отличается от работы также тем, что при оказании услуг деятельность обязанной стороны неотделима от результата этой деятельности. Таким образом, результат деятельности не может существовать отдельно от исполнителя и не является вещью. Именно поэтому **законодатель использует термин «оказание услуги», тем самым подчеркивая связь услуги и исполнителя**. Об этом также говорится в п. 2 ст. 167 ГК, посвященном последствиям недействительности сделок, согласно которому при двусторонней реституции сторона, которой была оказана услуга по недействительной сделке, обязана возместить другой стороне ее стоимость в деньгах, а не возратить услугу обратно. С учетом вышесказанного и для того, чтобы расставить все точки над «і» законодатель в новой редакции ст. 128 ГК говорит не об услуге, а об оказании услуги.

Таким образом, работы в отличие от услуг имеют материальный результат (например, по договору подряда подрядчик обязуется создать определенную вещь). В результате оказания услуги возникает нематериальный результат, необходимый заказчику (например, по договору перевозки перевозчик обязуется перевезти груз и передать его заказчику). Процесс оказания услуги не сопровождается созданием или изменением вещей, но создает известный полезный эффект материального, хотя и не обязательно овеществленного характера (например, услуги по хранению вещей, перевозке или услуги культурно-зрелищного характера).

2.

Вещи — это данные природой и созданные человеком предметы материального мира (А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой). **Вещами** в гражданском праве признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара (Е.А. Суханов).

Вещи в юридическом смысле — не обязательно твердые тела. К числу вещей в гражданском праве относятся различные виды энергетических ресурсов и сырья, произведенных или добытых человеческим трудом и потому ставших товаром (электроэнергия, нефть, газ и т.п.). Правовой режим вещей (имущества) применяется к животным (ст. 137 ГК), хотя в качестве живых существ их нельзя признать вещами в строгом смысле слова.

Вещи являются результатами труда, имеющими в силу этого определенную материальную (экономическую) ценность. Так, объектом гражданских прав, в частности права собственности, не может быть атмосферный воздух в его естественном состоянии (хотя время от времени предпринимаются законодательные попытки объявить его таковым). Иное дело — воздух или его составные части, измененные либо обособленные под

воздействием труда человека (нагретый воздух — пар, «сжиженный воздух» — газ, «сжатый воздух» с помощью компрессора и т.д.). Они становятся товаром и объектом гражданского оборота.

Классификации вещей (виды вещей).

1) По оборотоспособности различают вещи:

- Свободные в обороте
- Ограниченные в обороте
- Изъятые из оборота

Оборотоспособность означает способность служить объектом имущественного оборота (различных сделок) и менять своих владельцев (собственников).

Оборотоспособные вещи - это объекты гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства.

Объекты гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается, относятся к объектам, **изъятых из гражданского оборота, например, ядерное оружие.** Эти объекты должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота (например, вооружение и боеприпасы, радиоактивные вещества, яды и наркотические средства, используемые в медицинских целях), либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (огнестрельное оружие, валютные ценности, водные объекты) относятся **к объектам, ограниченным в гражданском обороте.** Согласно ст. 22 Водного кодекса РФ от 16 ноября 1995 г. № 167-ФЗ оборот водных объектов осуществляется в соответствии с требованиями настоящего Кодекса. Продажа, залог и совершение других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение водных объектов, не допускаются. Так, в соответствии со ст. 141 ГК специальным законом определяется порядок совершения сделок с валютными ценностями. В частности, покупка и продажа иностранной валюты допускаются только через специально уполномоченные российские банки, ввоз и вывоз валютных ценностей через границу осуществляются с соблюдением установленных законом ограничений и специальных таможенных правил и т.п. Недра находятся в государственной собственности и могут предоставляться частным лицам только в пользование. Ограничены в обороте некоторые земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности (п. 5 ст. 27 ЗК).

2) По связи с землей, а также необходимости государственной регистрации, вещи делятся на:

- Движимые
- Недвижимые

К недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без

несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

К недвижимым вещам относятся жилые и нежилые помещения, а также предназначенные для размещения транспортных средств части зданий или сооружений (машино-места), если границы таких помещений, частей зданий или сооружений описаны в установленном законодательством о государственном кадастровом учете порядке.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются **движимым имуществом**. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

Недвижимость (как и движимое имущество) представляет собой юридическую, а не физическую (техническую) категорию. С одной стороны, современный уровень техники давно позволяет «двигать» практически любые объекты, включая здания, сооружения и даже землю. С другой стороны, например, самовольно построенный объект, даже будучи тесно связанным с землей, не будет признан недвижимостью и не сможет стать объектом имущественного оборота (ст. 222 ГК). Речь, следовательно, идет об особом виде объектов гражданских прав, нормальный оборот которых невозможен или затруднен в отсутствие государственной регистрации прав на них.

Права на недвижимое имущество, а в случаях, предусмотренных законом - и сделки с недвижимостью, подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним - юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права.

Особым объектом недвижимого имущества является предприятие. **Предприятием** как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая:

- земельные участки;
- здания и сооружения;
- оборудование и инвентарь;
- сырье и продукция;
- права требования, долги;
- коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания;
- и другое.

Также, хотелось бы отметить, что ст. 133¹ ГК вводит еще один особый объект недвижимости – это **единый недвижимый комплекс**. Под единым недвижимым объектом понимается совокупность объединенных единым назначением зданий, сооружений и иных вещей, неразрывно связанных физически или технологически, в том числе линейных объектов (железные дороги, линии электропередачи, трубопроводы и другие), либо расположенных на одном земельном участке, если в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество зарегистрировано право собственности на совокупность указанных объектов в целом как на одну недвижимую вещь.

3) По возможности физического раздела вещи на части выделяют вещи:

- Делимые
- Неделимые

Неделимой считается вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав, даже если она имеет составные части.

Различие между вещами делимыми и неделимыми проводится в зависимости от их естественных свойств, обуславливающих возможность физического раздела вещи на части, каждая из которых сохраняет способность служить той цели, которой служила неразделенная вещь.

Так, машина, диван, телевизор - вещи неделимые, а участок земли, здание - делимые. Судебная практика признает неделимыми и такие вещи, раздел которых в натуре хотя и возможен без изменения назначения, но в значительной степени снижает художественную или материальную ценность вещи (специальная библиотека, коллекция и т.п.). Делимая вещь является таковой до предела, после которого дальнейший раздел влечет утрату ею своего назначения. Поэтому при достижении такого предела она становится неделимой.

Классификация вещей на делимые и неделимые имеет правовое значение для решения вопросов собственности, исполнения обязательств, ответственности. Так, при переходе в собственность нескольких лиц неделимой вещи, она становится общей собственностью. Делимые вещи могут быть разделены между собственниками с выделением каждому из них его доли в натуре. Неделимая же вещь передается одному из собственников, который выплачивает другим стоимость их долей, либо эта вещь продается, а вырученная сумма распределяется между собственниками пропорционально

доле каждого из них. Обязательство, предметом которого является делимая вещь, может быть исполнено по частям в соответствии с правилами ст. 311 ГК, при неделимости предмета обязательства возникает солидарная обязанность (ответственность) или солидарное требование (ст. 322 ГК).

Также отметим, что в соответствии со ст. 133¹ ГК правила о неделимых вещах применяются к такому объекту недвижимости как единый недвижимый комплекс.

- 4) Простые и сложные вещи. Сложная вещь – это вещь, состоящая из различных вещей, соединенных таким образом, который предполагает их использование по общему назначению.

Сложная вещь характеризуется следующими признаками:

1. она состоит из разнородных вещей, поэтому в качестве сложной не может рассматриваться совокупность (определенное количество) однородных вещей (стадо коров, библиотека и т.п.);
2. составляющие части, из которых состоит сложная вещь, физически не связаны между собой (телевизор, состоящий из разнородных деталей, с правовой точки зрения - не сложная вещь);
3. совокупность вещей образует единое целое, которое используется по общему назначению;
4. каждая из частей, составляющих сложную вещь, может использоваться самостоятельно по тому же назначению, что и вместе с ней.

Всеми этими признаками обладают такие вещи, как мебельный гарнитур, сервиз, предприятие - имущественный комплекс и т.п.

Правовое значение выделения сложной вещи в качестве самостоятельного вида состоит в том, что совокупность составляющих ее частей признается одной вещью. Поэтому согласно ст. 134 ГК по сделке, объектом которой она является, должны быть переданы все вещи, входящие в ее состав. Вместе с тем поскольку сложная вещь является делимой, договором может быть предусмотрено, что передаче подлежат не все, а лишь некоторые составляющие ее вещи.

Классификация вещи как сложной имеет значение для

- определения комплектности товара (см. ст. 478 ГК),
- исполнения обязательства по частям (оно будет считаться исполненным с момента передачи последней вещи, входящей в состав сложной),
- раздела имущества, находящегося в долевой собственности, и выдела из него доли (при не достижении собственниками соглашения по поводу раздела сложной вещи она должна рассматриваться как неделимая и не подлежащая разделу).

- 5) Главная вещь и принадлежность. В соответствии со ст. 135 ГК РФ **принадлежность** - это вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением. Принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное, например, скрипка и смычок, квартира и входная дверь, картина и рама.

- 6) По индивидуальной определенности различают вещи:

- Индивидуально-определенные
- Родовые вещи (вещи, определяемые родовыми признаками)

Индивидуально-определенные вещи являются уникальными, обладают такими признаками, по которым их можно отличить от других таких же вещей.

Родовые вещи характеризуются числом, весом, иными единицами измерения, т.е. представляют собой известное количество вещей одного рода.

Индивидуально-определенная вещь в отличие от родовых юридически незаменима, поэтому обязательство, предметом которого является такая вещь, прекращается в случае ее гибели. ГК по-разному определяет последствия неисполнения обязанности передать индивидуально-определенную вещь (см. ст. 398) и родовые вещи (см. ст. 463). Только индивидуально-определенные вещи могут быть истребованы собственником из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК). Деление вещей на индивидуально-определенные и родовые имеет значение и для определения юридической природы договора. Так, предметом займа могут быть только родовые вещи, а договоров аренды и безвозмездного пользования - только индивидуально-определенные.

7) По сохранению потребительских свойств в процессе использования различают вещи:

- Потребляемые
- Непотребляемые

Потребляемые вещи в процессе использования перестают существовать как таковые либо утрачивают свои первоначальные потребительские свойства полностью или частично (продукты питания, косметические средства, лекарства, кино- и фотопленка и др.).

Непотребляемые вещи при использовании не уничтожаются полностью и в течение длительного времени могут служить по назначению (машины, оборудование, здания и сооружения, бытовая техника и др.). Это деление имеет значение для выявления правовой сущности гражданско-правовых договоров. Так, предметом договора аренды и безвозмездного пользования может быть только непотребляемая вещь, так как при прекращении этих договоров должна быть возвращена та же вещь, которая была получена во владение и пользование, что невозможно сделать с потребляемой вещью.

8) В зависимости от способа получения прироста от использования имущества различают:

- Плоды
- Продукция
- Доходы

Плоды имеют естественное (природное) происхождение, являются результатом органического развития животных и растений. К ним относятся плоды фруктовых деревьев, приплод скота и птицы, приносимые ими продукты (молоко, яйца, шерсть) и т.п.

Продукция - это имущество, полученное в результате обработки, переработки вещи или иного целенаправленного ее использования (изготовленные товары, построенный дом и т.д.).

Доходы представляют собой денежные и иные поступления, которые приносит имущество, находясь в обороте (арендная плата, проценты по вкладу, вознаграждение за использование изобретения и т.п.).

Следует иметь в виду, что термин «доходы» иногда употребляется в более широком смысле. Так, под доходами, подлежащими возврату собственнику при истребовании им своего имущества из чужого незаконного владения, ст. 303 ГК понимает все поступления, полученные лицом, неправомерно владевшим этим имуществом.

Плоды, продукция, доходы, полученные в результате использования вещи, независимо от того, кто использует такую вещь, принадлежат собственнику вещи, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из существа отношений.

9) Вещи одушевленные и неодушевленные.

К одушевленным вещам относятся животные. В соответствии со ст. 137 ГК РФ к животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное. При осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности (например, ст. 241, 231 ГК). Животные не являются субъектами гражданских прав. Так, в их пользу нельзя составить завещание. Однако в соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 1139 ГК РФ наследодатель в завещании вправе возложить на наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними (завещательное возложение).

3.

Гражданское законодательство относит деньги к потребляемым, движимым, определяемым родовыми признаками (хотя возможна и их индивидуализация) вещам (ст. 128, 130 ГК РФ).

Рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации.

Вместе с тем деньги могут выступать и в роли особого товара — самостоятельного предмета некоторых сделок, например, займа и кредита (ибо последний по сути представляет собой торговлю деньгами). Наличные деньги не могут быть истребованы от их добросовестного приобретателя (п. 3 ст. 302 ГК), в том числе и при условии их индивидуализации.

Платежи на территории РФ осуществляется путем наличных и безналичных расчетов.

Статья 128 ГК среди объектов гражданских прав выделяет безналичные денежные средства.

Если наличные деньги представлены бумажными знаками и разменными монетами, то безналичные денежные средства имеют свою специфику, которая проявляется в следующем:

- Все участники безналичных платежей находятся в кредитных взаимоотношениях с финансовыми учреждениями.
- При наличном расчете есть два участника – плательщик и получатель, при безналичном три – банк, получатель и плательщик.
- Любое перемещение денег безналичным путем выполняется методом записи движений по счету.

В развитом имущественном обороте большинство расчетов осуществляется в безналичном порядке, с использованием денежных средств, числящихся на банковских счетах и во вкладах (депозитах). Безналичные деньги также широко используются в обороте и в качестве платежного средства, и в качестве особого товара. Они сравнительно легко переводятся в наличные деньги (обладая, как говорят финансисты, «высокой степенью ликвидности») и во многих случаях с готовностью принимаются контрагентами-кредиторами в уплату долга. Тем самым они выполняют обычные функции денег. Поэтому в экономическом смысле под деньгами понимается не только наличность, но и средства, числящиеся на банковских счетах и в депозитах.

Однако по своей юридической (гражданско-правовой) природе «безналичные деньги» являются не вещами, а правами требования. Они не могут считаться законным (т.е. общеобязательным) платежным средством.

В развитой экономике объектом товарного (имущественного) оборота становятся не только вещи, но и имущественные права, в том числе выраженные в специальных документах – ценных бумагах.

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

В соответствии с законом или в установленном им порядке документарные ценные бумаги могут быть **обездвижены**, то есть переданы на хранение лицу, которое в соответствии с законом вправе осуществлять хранение документарных ценных бумаг и (или) учет прав на 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 в соответствии со ст. 149 ГК (бездокументарные ценные бумаги).

Согласно пункту 2 ст. 142 к ценным бумагам относятся:

- Акция
- Вексель
- Закладная

- Инвестиционный пай паевого инвестиционного фонда
- Коносамент
- Облигация
- Чек
- Иные ценные бумаги, названные в таком качестве в законе или признанные таковыми в установленном законом порядке.

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

Свойства ценных бумаг:

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

На таком подходе к пониманию существа ценных бумаг основано и закрепленное в п. 1 ст. 142 ГК определение ценной бумаги, указанное выше.

Ценные бумаги облегчают оборот имущественных прав, способствуя их переходу от одних уполномоченных лиц к другим. Такую задачу не способны выполнять обычные (легитимирующие) документы, которые не могут гарантировать получателю права его реальные, а не предполагаемые действительность и содержание («объем»). Лишь «овеществление права» в документе превращает этот «клочок бумаги» в ценную бумагу, ибо теперь использовать (осуществить) зафиксированное в ней право может только владелец данного документа (подобно тому, как принять решение об использовании вещи может только ее собственник). Поэтому в результате фиксации права ценной бумагой исключительно в пользу своего обладателя этот документ выполняет

1. доказательственную функцию (подобную, например, долговой расписке),
2. защитную функцию своего владельца, в том числе и прежде всего приобретателя, от неясностей, касающихся уполномоченности субъекта права требования, содержания или объема этого права и т.п.

Утрата ценных бумаг обычно также не влечет автоматического прекращения закрепленных ими имущественных прав или их перехода к новым владельцам, ибо закон традиционно допускает судебное восстановление прав по таким бумагам.

Ценные бумаги могут быть классифицированы по различным признакам. В первую очередь по способу легитимации уполномоченного лица.

Легитимация субъекта права, выраженного в ценной бумаге, т.е. его **узаконение** в качестве управомоченного по бумаге лица. Речь идет прежде всего о **способе обозначения** такого субъекта, форме (или степени) его определенности). Именно способ легитимации лежит в основе легальной классификации документарных ценных бумаг содержащийся в ст. 143 ГК, в соответствии с которой документарные ценные бумаги могут быть трех видов:

- **Ценная бумага на предъявителя** – ценная бумага права, по которой принадлежат предъявителю ценной бумаги. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.
- **Именная ценная бумага** – ценная бумага права, по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).
- **Ордерная ценная бумага** – ценная бумага, права по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (например, вексель). Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи индоссамента.

Законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве ордерных, либо в качестве бумаг на предъявителя. Так, например, в соответствии со ст. 16 ФЗ «О рынке ценных бумаг» эмиссионные ценные бумаги могут быть именными или на предъявителя.

Так, по содержанию удостоверенных прав ценные бумаги делятся на следующие виды:

- **денежные** - ценные бумаги, выражающие право требования уплаты определенной денежной суммы (облигация, вексель, чек);
- **товарораспорядительные** — ценные бумаги, выражающие право на определенные вещи и товары (закладная, коносамент, складское свидетельство);
- **корпоративные** — ценные бумаги, выражающие право на участие в делах хозяйственного общества (акции).

Цифровые права. Правовой режим указанных прав регулируется ст. 141.1 ГК, которая введена в ГК Федеральным законом от 18.03.2019 N 34-ФЗ. **Цифровыми правами** признаются названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам. Осуществление, распоряжение, в том числе передача, залог, обременение цифрового права другими способами или ограничение распоряжения цифровым правом возможны только в информационной системе без обращения к третьему лицу. Если иное не

предусмотрено законом, обладателем цифрового права признается лицо, которое в соответствии с правилами информационной системы имеет возможность распоряжаться этим правом. В случаях и по основаниям, которые предусмотрены законом, обладателем цифрового права признается иное лицо. Переход цифрового права на основании сделки не требует согласия лица, обязанного по такому цифровому праву.

4.

К нематериальным объектам относятся:

- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Интеллектуальная собственность. В соответствии со ст. 139 ГК РФ в случаях и в порядке, установленных Гражданским кодексом РФ и другими законами, признается **исключительное право (интеллектуальная собственность)** гражданина или юридического лица 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.п.).

Все объекты интеллектуальной собственности могут быть разделены на следующие виды:

- объекты авторских прав (произведения науки, литературы и искусства);
- объекты смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи эфирного и кабельного вещания);
- объекты патентного права (изобретения, полезные модели и промышленные образцы);
- средства индивидуализации предпринимателей и их продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, наименования места происхождения товаров);
- нетрадиционные объекты (топологии интегральных микросхем, селекционные достижения и др.)

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

Нематериальные блага. В соответствии с п. 1 ст. 150 ГК РФ к нематериальным благам относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства,

право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона; эти права неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Нематериальные блага не регулируются гражданским законодательством, а лишь охраняются такими способами, как компенсация морального вреда, взыскание убытков, опровержение порочащих сведений и др.

Согласно ст. 152 ГК РФ гражданин вправе требовать по суду опровержения, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. Таким образом, лицо, чья честь, достоинство или деловая репутация были нарушены, должно доказать, что нарушителем были распространены порочащие сведения. А лицо, допустившее нарушение, в защиту своих интересов должно доказать соответствие этих сведений действительности.

Контрольные вопросы:

1. Какие объекты гражданских прав предусматривает ст. 128 Гражданского кодекса РФ?
2. Что относится к материальным объектам и нематериальным объектам гражданских прав?
3. Что понимается под имуществом в гражданском праве?
4. Что понимается под категорией «гражданско-правовой режим»?
5. Чем отличается услуга от работы?
6. Какие классификации вещей вы знаете?
7. Что означает оборотоспособность объектов гражданских прав?
8. Какое правовое значение имеет классификация вещей на делимые и неделимые?
9. Что относится к недвижимому имуществу?
10. В чем заключается особенность гражданско-правового режима недвижимого имущества?
11. Дайте определение предприятия как объекта гражданских прав?
12. Каким законом регулируются вопросы государственной регистрации недвижимости?
13. Кому принадлежат плоды, продукция и доходы от использования имущества?
14. Какова особенность правового режима животных как объектов гражданских прав?
15. Дайте определение ценной бумаги?
16. Что представляют собой бездокументарные ценные бумаги?

17. Как происходит передача прав по ордерной ценной бумаге?
18. Какие вы знаете нематериальные блага как объекты гражданских прав?
19. Дайте понятие цифровых прав?

ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1. Понятие и виды юридических фактов
2. Понятие и виды сделок
3. Форма сделок
4. Недействительность сделок

1.

Гражданские правоотношения возникают вследствие наступления юридических фактов. В гражданском законодательстве предусмотрены самые различные юридические факты как основания гражданских правоотношений.

Ст. 8 ГК РФ перечисляет наиболее типичные основания возникновения гражданских правоотношений. К ним относятся:

- 1) договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;
- 2) акты государственных органов и органов местного самоуправления;
- 3) судебные решения;
- 4) приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом (например, в силу приобретательской давности);
- 5) создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- 6) причинение вреда;
- 7) неосновательное обогащение;
- 8) иные действия граждан и юридических лиц;
- 9) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий;
- 10) решения собраний в случаях, предусмотренных законом.

Традиционно юридические факты подразделяются по признаку зависимости от воли субъектов на действия и события:

- события (обстоятельства), не зависящие от воли человека (например, стихийные бедствия);
- действия (обстоятельства, зависящие от воли человека).

Вместе с тем, некоторые авторы в эту группу включают также и состояния; другие же полагают, что в качестве самостоятельного вида юридических фактов наряду с событиями и действиями являются сроки.

Действия в свою очередь можно классифицировать на правомерные и неправомерные. Правомерные действия делятся на юридические акты и юридические поступки.

Юридические акты – правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Юридические акты могут быть гражданско-правовыми и административно-правовыми. Среди гражданско-правовых актов наиболее распространенными являются **сделки**. Помимо сделок к гражданско-правовым юридическим актам относятся **иные юридически значимые действия субъектов, не обладающие признаками сделок**. Например, если арендатор более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату, то арендодатель вправе потребовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного **предупреждения** о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок (ст. 619 ГК).

Особое место среди гражданско-правовых актов занимают **корпоративные акты**. К ним относятся решения общих собраний корпораций, которые обязательны для всех участников корпорации и его исполнительных органов. Но, несмотря на это, их нельзя отнести к публично-правовым – административно-правовым актам, так как они являются результатом волеизъявления частных лиц – участников корпорации.

Административные акты – это акты государственных органов и органов местного самоуправления, предусмотренные законом и иными правовыми актами в качестве основания возникновения гражданских правоотношений. Такие акты являются по своей природе ненормативными. На сегодняшний день административные акты носят характер средств публичного контроля за гражданским оборотом и средств защиты публичных интересов. Например, процедура **лицензирования** отдельных видов предпринимательской деятельности или **государственная регистрация** юридических действий, событий и прав, в случаях, установленных законом.

Особым видом юридических актов являются **судебные решения**, устанавливающие гражданские права и обязанности.

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. Например, находка потерянной вещи, обнаружение клада, создание произведений литературы, науки и искусства (но не создание изобретения, полезной модели).

Второй группой юридических фактов являются события. **События** – явления реальной действительности, которые происходят независимо от воли человека. События подразделяются на **абсолютные и относительные**. Абсолютные события – это такие явления, возникновение и развитие которых не связаны с волевой деятельностью субъектов (стихийные бедствия и другие природные явления). Относительные события – это такие явления, которые возникают по воле субъектов, но развиваются и протекают независимо от их воли (например, смерть убитого).

Особой группой юридических фактов являются **сроки**, которые по своей природе близки к относительным событиям. Как правило, сроки возникают по воле субъектов или законодателя, но их течение подчинено объективным законам течения времени.

Следует иметь в виду, что для возникновения некоторых, предусмотренных законом гражданско-правовых последствий (для возникновения правоотношения) не достаточно одного юридического факта, необходима их совокупность (юридический состав).

2.

Сделка является одним из наиболее распространенных юридических фактов в гражданском праве.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Признаки сделки:

- 1) сделка – это всегда волевое действие (внутренняя воля лица, совершающего сделку и внешнее волеизъявление должны совпадать);
- 2) сделка специально направлена на правовой результат. (Правовую цель иногда называют основанием сделки (каузой), которое должно быть законным и осуществимым);
- 3) правомерность сделки.

Сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

- односторонние, двусторонние и многосторонние;
- возмездные и безвозмездные;
- реальные и консенсуальные;
- каузальные и абстрактные;
- фидуциарные и не фидуциарные;
- вербальные (устные) и литеральные (письменные).

В зависимости от количества сторон, выражающих волю на совершение сделки, эти сделки могут быть

- односторонними
- двухсторонними
- многосторонними.

Односторонней считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, составление завещания, доверенности или отказ от наследства). Права по односторонней сделке могут возникать как у лица, совершающего сделку, так и у третьих лиц, к интересу которых сделка совершена. Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами (например, завещательный отказ согласно ст. 1137 ГК).

Двусторонние и многосторонние сделки представляют собой договоры. Для заключения двусторонней сделки необходимо выражение согласованной воли двух сторон (договор купли-продажи), для многосторонней сделки необходимо волеизъявление трех или более сторон (договор простого товарищества или учредительный договор полных товарищей в хозяйственном товариществе).

Сделки (а точнее договоры) по экономическому содержанию подразделяются на

- возмездные
- безвозмездные.

Возмездной признается сделка (договор), по которой обязанности одной стороны противостоит встречная обязанность другой стороны по предоставлению платы или иного блага.

В **безвозмездной** сделке обязанность предоставления встречного удовлетворения другой стороной отсутствует.

При этом, односторонние сделки всегда безвозмездны. Возмездными могут быть только двусторонние и многосторонние сделки.

Особую категорию сделок составляют сделки, совершенные под условием.

Условной называется сделка, стороны которой ставят возникновение или прекращение прав и обязанностей в зависимость от какого-то обстоятельства, которое может наступить или не наступить в будущем.

В качестве условия могут выступать как события, так и действия граждан и юридических лиц. При этом в качестве условия могут рассматриваться как действия третьих лиц, так и действия самих участников сделки (переезд на новое место жительства, изменение места службы, улучшение жилищных условий, вступление в брак).

События и действия в качестве условия должны обладать определенными признаками:

- **неопределенность** относительно того, наступит или не наступит то или иное обстоятельство;
- **реальная осуществимость** обстоятельства, т.е. условие должно быть возможным как юридически, так и объективно;
- **произвольность** установления условия;
- условие не должно противоречить закону, основам правопорядка и нравственности.

Сделки, совершенные под условием, в соответствии со ст. 157 ГК РФ делятся в зависимости от вида условия на:

- сделки, совершенные под отлагательным (сuspензивным) условием.
- сделки, совершенные под отменительным (резолютивным) условием.

Сделка считается совершенной **под отлагательным условием**, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, продажа квартиры поставлена в зависимость от приобретения продавцом иного жилья).

Ввиду того что права и обязанности в сделке с отлагательным условием связываются с наступлением условия, возникает вопрос о существовании между сторонами правовых отношений в период с момента заключения сделки до наступления отлагательного условия. Представляется, что с момента заключения сделки под отлагательным условием стороны состоят в правовой

связи и с этого момента не допускается произвольное отступление от соглашения и совершение условно обязанным лицом действий, создающих невозможность наступления условия.

Сделку, совершенную под отлагательным условием, необходимо отличать от **предварительного договора** (ст. 429 ГК). При наступлении отлагательного условия сделка, в содержание которой оно включено, без каких-либо дополнительных юридических фактов порождает те права и обязанности, возникновение которых ставилось в зависимость от наступления условия. В случае заключения предварительного договора возникает необходимость заключения **отдельного (основного) договора**.

Сделка считается совершенной **под отменительным условием**, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, прекращение договора аренды здания поставлено в зависимость от его реконструкции).

Ст. 157 ГК предусматривает правовые последствия недобросовестного поведения сторон в отношении наступления отлагательного и отменительного условий. Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим. И наоборот, если наступлению условия недобросовестно содействовал субъект, которому наступление условия выгодно, оно признается не наступившим.

По моменту, с которым связывается возникновение сделки, двусторонние и многосторонние сделки (договоры) подразделяются на два вида:

- **консенсуальные** (для совершения которых достаточно достижения соглашения о совершении сделки, например, купля-продажа, поставка);
- **реальные** (для совершения которых недостаточно достижения соглашения между сторонами, а необходима еще и передача вещи, например, договоры хранения, перевозки грузов).

В зависимости от правового основания или правовой цели, к достижению которой стремятся субъекты, сделки делятся на:

- **каузальные** (сделки, из которых видно какие правовые цели они преследуют, например, из договора купли-продажи всегда можно определить, на какое имущество хочет приобрести право собственности покупатель и в связи с продажей какого имущества у покупателя возникает право требования оплаты);
- **абстрактные** – это сделки, порождающие права и обязанности, как бы оторванные от основания сделки (например, выдача векселя).

По особому характеру взаимоотношений участников сделки их можно разделить на

- **фидуциарные** (основанные на особых, лично-доверительных отношениях сторон, например, договор поручения);
- **не фидуциарные** (не основаны на лично-доверительных отношениях сторон, что характерно для подавляющего большинства сделок).

3.

Сделка – это волевой акт. Волеизъявление может быть выражено различными способами, который могут быть сгруппированы по трем группам:

- 1) прямое волеизъявление, которое совершается в устной или письменной форме (обмен письмами, заключение договора и т.п.);*
- 2) косвенное волеизъявление, имеет место в случае, когда от лица, намеривающегося совершить сделку, исходят такие действия, из содержания которых явствует его намерение совершить сделку. Такие действия называются конклюдентными (при совершении сделок через автоматы);*
- 3) изъяснение воли может иметь место и посредством молчания.*

Способ выражения волеизъявления называется формой сделки. Гражданское право знает две основные формы сделки: устную и письменную.

Общее правило **устной формы** сделок сформулировано в п.1 ст. 159 ГК, согласно которому **сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая и нотариальная) форма может быть совершена устно.** Устная форма установлена для всех сделок, которые исполняются **при самом их совершении**, причем независимо от суммы и субъектного состава. Например, покупка вещи в магазине, где ее передача и оплата происходят одновременно. Т.е. исполнение сделки при ее совершении означает прекращение ее действия с этого момента. При этом, в п. 2 указанной статьи предусмотрены исключения из этого правила – это сделки, для которых установлена нотариальная форма, и сделки, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

Разновидностью устной формы является совершение сделки с **помощью конклюдентных действий**. Согласно п. 2 ст. 158 ГК сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Молчание может свидетельствовать о совершении сделки только в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. Так молчание арендодателя после истечения срока договора аренды по ст. 621 ГК признается выражением его воли возобновить договор на тех же условиях на неопределенный срок.

Письменная форма сделок бывает **простой и нотариальной**. *Письменная форма выражается в составлении документа, к которому предъявляются определенные требования: он должен выражать содержание сделки (ее условия) и быть подписан одним лицом (при совершении односторонней сделки) или двумя и более лицами (при совершении двухсторонней и многосторонней сделок). Документ может быть подписан и уполномоченным лицом.*

Письменная форма сделки считается соблюденной также в случае совершения лицом сделки с помощью электронных либо иных технических средств, позволяющих воспроизвести на материальном носителе в неизменном виде содержание сделки, при этом требование о наличии подписи считается

выполненным, если использован любой способ, позволяющий достоверно определить лицо, выразившее волю. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон может быть предусмотрен специальный способ достоверного определения лица, выразившего волю.

Письменная форма документа может быть осуществлена в виде обмена документами.

Подпись может совершаться:

- собственноручно;
- аналогом собственноручной подписи;
- рукоприкладчиком.

Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований.

По соглашению сторон в письменной форме можно заключить любую сделку, даже если по закону таковая форма не требуется.

Ст. 161 ГК устанавливает сделки, которые должны совершаться в простой письменной форме.

В простой письменной форме совершаются следующие вид сделок, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую 10 тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки (например, договоры о поручительстве, залоге, о коммерческом представительстве и др.).

Из этого правила делается исключение для сделок, которые могут совершаться устно независимо от субъектного состава и суммы сделки (ст. 159 ГК).

Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки:

- 1) лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства;
- 2) в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, влечет ее недействительность (ст. 162 ГК РФ).

Нотариальное удостоверение сделок обязательно:

- 1) в случаях, указанных в законе (например, передоворие, брачный договор и др.);
- 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

В случаях, когда законом устанавливается **обязательная государственная регистрация сделок**, гражданско-правовые последствия, основанные на таких сделках, возникают в полном объеме только после факта их государственной регистрации.

В соответствии со ст. 4 ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» обязательной государственной регистрации подлежат права собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним в соответствии со статьями 130, 131, 132 и 164 Гражданского кодекса Российской Федерации, за исключением прав на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. Наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда, а в отношении объектов культурного наследия, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, выявленных объектов культурного наследия - безвозмездное пользование (ссуда).

Ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество, возникающие на основании договора либо акта органа государственной власти или акта органа местного самоуправления, подлежат государственной регистрации в случаях, предусмотренных законом.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

4.

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты и которые соответствуют данной сделке.

Для того чтобы сделка являлась действительной необходимы следующие условия:

- соблюдение требуемой законом формы
- совершение сделки дееспособным субъектом
- по своему содержанию сделка должна отвечать требованиям закона и иных правовых актов
- волеизъявление сторон должно соответствовать их внутренней воле.

В случае несоблюдения этих требований сделка может быть признана недействительной.

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые.

Оспоримая сделка - это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, в силу признания ее таковой судом.

Ничтожная сделка - это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, независимо от признания ее таковой судом.

Юридические составы ничтожных сделок, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, включают в себя:

- 1) сделки, нарушающие требования закона или иного правового акта (п. 2 ст. 168 ГК);
- 2) сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК);
- 3) мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК);
- 4) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК);
- 5) сделки, совершенные лицами, не достигшими 14 лет (ст. 172 ГК);
- 6) сделки, совершенные с нарушением формы, если законом предусмотрены такие последствия (см. ст. 162 и 163 ГК);
- 7) сделки в отношении имущества, распоряжение которым запрещено и ограничено (ст. 174¹ ГК).

Мнимая сделка - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия; такая сделка ничтожна.

Притворная сделка – это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку; такая сделка ничтожна (например, вместо договора купли-продажи квартиры супруг приобретает квартиру по договору дарения без

согласия супруги). К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Юридические составы оспоримых сделок, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, включают в себя:

- 1) сделки, нарушающие требования закона или иного правового акта (п. 1 ст. 168 ГК);
- 2) сделки юридического лица, совершенные в противоречии с целями его деятельности (ст. 173 ГК);
- 3) сделки, совершенные без необходимого в силу закона согласия третьего лица, органа юридического лица или государственного органа либо органа местного самоуправления (ст. 173¹ ГК);
- 4) сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 175 ГК);
- 5) сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176 ГК);
- 6) сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК);
- 7) сделки, совершенные под влиянием существенного заблуждения (ст. 178 ГК);
- 8) сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 ГК).

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Последствия недействительности сделок. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна она с момента ее совершения. К последствиям недействительности сделок относятся:

- двусторонняя реституция;
- односторонняя реституция;
- возмещение реального ущерба;
- недопущение реституции.

Двусторонняя реституция применяется во всех случаях, когда иное не предусмотрено законом. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах. Двусторонняя реституция применяется при нарушении формы сделки, при совершении сделок гражданами, ограниченными в дееспособности, малолетними и др.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке. Пользование при этом полученными стороной

сделки от другой стороны денежными средствами следует учитывать при проведении двусторонней реституции.

Односторонняя реституция состоит в том, что исполненное по сделке получает обратно лишь одна сторона - добросовестная. Недобросовестная сторона исполненного не получает, оно переходит в доход государства. Например, по сделкам, совершенным под влиянием обмана, угрозы, насилия, виновная сторона не получает исполненного обратно.

Возмещение реального ущерба применяется по сделкам, совершенным гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства. Дееспособная сторона обязана возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Недопущение реституции и обращение всего полученного в доход государства применяется к сделкам, совершенным с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки - в случае исполнения сделки обеими сторонами - в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

Контрольные вопросы:

1. Охарактеризуйте события и действия как юридические факты?
2. Чем отличается юридический поступок от юридического акта?
3. Что означает юридический состав?
4. Какие основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей предусмотрены в гражданском законодательстве?
5. Дайте определение сделки и укажите ее признаки?
6. Какие классификации сделок вы можете назвать?
7. Что понимается под односторонними, двусторонними и многосторонними сделками?
8. В чем отличие реальной и консенсуальной сделки?
9. Какие сделки называются абстрактными?
10. Как вы понимаете фидуциарные и не фидуциарные сделки?
11. Что означает сделка совершенная под условием?
12. Какие формы сделок предусмотрены в гражданском законодательстве?
13. Какие сделки можно заключать в устной форме?
14. Что означают конклюдентные действия?
15. Каково правовое значение молчания в гражданском праве?
16. Что представляет собой письменная форма сделок по гражданскому законодательству?
17. Какие сделки заключаются в письменной форме?
18. Каковы последствия несоблюдения простой письменной формы сделки?

19. Что означает нотариальное удостоверение сделки, и для каких сделок оно предусмотрено?
20. Каковы последствия несоблюдения нотариальной формы сделок?
21. Дайте определение недействительной сделки?
22. Чем отличается оспоримая сделка от ничтожной?
23. Назовите составы оспоримых сделок?
24. Назовите составы ничтожных сделок?
25. Дайте определения мнимой и притворной сделок?
26. Что означает понятие «реанимация недействительной сделки»?
27. Каковы последствия недействительности сделок?
28. В каких случаях по недействительной сделке не допускается реституция?
29. Какие сроки исковой давности предусмотрены по недействительным сделкам?
30. Каковы последствия признания недействительности части сделки?

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ОБЯЗАННОСТЕЙ

- 1. Понятия осуществления гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей**
- 2. Пределы осуществления гражданских прав**
- 3. Осуществление прав и исполнение обязанностей через представителя**
- 4. Доверенность: понятие и виды.**

1.

Осуществление субъективного гражданского права – это реализация управомоченным лицом возможностей (правомочий), заключенных в содержании данного права.

Осуществление субъективных гражданских прав происходит путем совершения субъектом определенных действий. Субъективные гражданские права могут осуществляться любыми дозволенными законодательством способами. При этом в науке гражданского права различают фактические и юридические способы осуществления субъективных прав.

Под фактическими способами осуществления субъективного права понимаются действия или система действий, совершая которые управомоченное лицо не преследует юридических целей. Например, использование собственником дома для проживания, автомобиля для транспортировки пассажиров или багажа.

Под юридическими способами осуществления субъективного гражданского права понимаются действия, обладающие признаками сделок, а также иных юридически значимые действия, не являющиеся сделками. Продажа имущества и его передача по договору купли-продажи, заключение авторских договоров – это примеры осуществления прав путем совершения двухсторонних и многосторонних договоров. Принятие или отказ от наследства путем передачи заявления в нотариальную контору – это односторонние сделки. Посланное в срок, установленный в законе предупреждение арендатора или арендодателя об отказе от договора аренды, заключенного на неопределенный срок, может служить примером осуществления субъективного права путем совершения юридически значимого действия, не являющегося сделкой. В пункте 2 ст. 610 ГК сказано, что отказаться от договора аренды недвижимого имущества, заключенного на неопределенный срок, может любая сторона, предупредив об этом другую сторону за три месяца. Следовательно, предупреждение наряду с истечением срока является обязательным элементом фактического состава, необходимого для отказа от договора. В этом и состоит его юридическая значимость. Другим примером иного юридически значимого действия без признаков сделки является предъявление иска субъектом в процессе осуществления правомочия на защиту. Предъявление иска согласно ст. 203 ГК

прерывает течение срока исковой давности. В этом и состоит главное гражданско-правовое последствие этого действия.

Способы и формы исполнения субъективных гражданских обязанностей. Осуществление субъективных прав находится в неразрывной связи с исполнением обязанностей. В науке гражданского права различают обязанности пассивного и активного типов.

Формой исполнения обязанностей пассивного типа является соблюдение запретов лицами, которым они адресованы.

Соблюдение запретов может породить у субъектов право требования какого-либо имущественного удовлетворения или иного предоставления лишь в случаях, предусмотренных законом или соглашением с лицом, в пользу которого установлен запрет. Так, акционер может за вознаграждение принять на себя обязанность перед другим акционером не голосовать на общем собрании против предложений последнего. Согласно статье 621 ГК арендатор надлежащим образом исполнявший свои обязанности, соответственно соблюдавший запрет на нецелевое использование арендованного имущества, по истечению срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок.

Способом исполнения обязанностей активного типа являются действия обязанного лица.

В относительных гражданских правоотношениях по общему правилу, стороны взаимно обязаны друг перед другом. Но порядок исполнения этих обязанностей может быть определен в строгой последовательности. Например, исполнение обязанности покупателя оплатить вещь может быть обусловлено предварительным исполнением обязанности продавца по ее передаче. В таких случаях говорят о встречном способе исполнения обязанностей (смотреть ст. 328 ГК).

Обязанности активного типа могут быть исполнены как в добровольной форме, так и в принудительной форме.

2.

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

Виды пределов осуществления субъективных гражданских прав:

- 1) Осуществление субъективных прав может иметь временные границы, например, сроки исковой давности.
- 2) Пределы осуществления прав могут устанавливаться правилами о недопустимости тех, или иных способов осуществления данных прав. Так, запрещается бесхозяйственное обращение с принадлежащим гражданину на праве собственности имуществом, имеющим значительную историческую, научную, художественную или иную культурную ценность для общества. Нанимателю жилого помещения в многоквартирном доме запрещается использовать его теми способами, которые могли бы затруднить

осуществление аналогичного права пользования другими жильцами дома и т. д.

- 3) Пределы осуществления гражданских прав ясно видны в запретах использования субъективного права для достижения социально-вредных целей. Наиболее ярко это проявляется в запрете сделок, совершенных в целях, противоречащих основам правопорядка и нравственности, посягающим на публичные интересы. Например, подобное имеет место при совершении сделки по изготовлению и сбыту наркотических веществ, боевых оружий и т.д.
- 4) Субъективные права граждан должны осуществляться в соответствии с их социальным назначением. Цель субъективного права, т. е его социальное назначение, определяется законом различными способами. Закон может запрещать определенные цели, которые как уже говорилось выше в ст. 169 ГК. Закон может предписывать цели, для которых использоваться имущество (ст. 665 ГК, ст. 1041 и т.д.).
- 5) В некоторых случаях законодатель, формулируя нормы, прямо указывает на **нравственность, разумность и добросовестность**, как критерии оценки поведения субъектов. Рассмотрим каждый из названных критериев.

Критерий нравственности. В п. 1 ст. 168 ГК говорится, что сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, ничтожна. В п. 3 ст. 1064 ГК отмечается, что в возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или согласию потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

В других случаях необходимость применения норм нравственности для оценки поведения управомоченных субъектов вытекает из существа отношений, в которых они состоят. Например, не может выходить за рамки нравственных требований опекун несовершеннолетнего при осуществлении своих прав по опеке.

Таким образом, оценка деятельности управомоченных субъектов через призму нравственных норм и устоев может иметь правовое значение и влиять на определение пределов осуществления гражданских прав в случаях, прямо указанных в законе, а также в тех случаях, когда необходимость этого вытекает из существа отношений, субъектами которых они являются.

Критерии добросовестности и разумности. Действующее законодательство весьма часто использует понятия **разумности и добросовестности** для оценки поведения субъектов гражданских правоотношений как взаимосвязанных друг с другом. Можно привести следующие примеры.

В соответствии с пунктом 3 ст. 602 ГК при разрешении спора об объеме содержания, которое предоставляется или должно предоставляться гражданину по договору пожизненного содержания с иждивением, суд должен руководствоваться началами (принципами) добросовестности и разумности.

Согласно ст. 662 ГК арендодатель предприятия может быть освобожден судом от обязанности по возмещению арендатору стоимости неотделимых

улучшений, если докажет, что при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности.

В других случаях понятие добросовестность и разумность применяются законодателем раздельно в качестве самостоятельных. Например, норма п. 1 ст. 234 ГК гласит, что лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет, либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательская давность).

Пункт 1 ст. 220 ГК указывает, что если стоимость переработки существенного превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку для себя.

Теперь приведем примеры использования критерия разумности. Так, правила п. 2 ст. 72 и п. 2 ст. 76 ГК называют в качестве основания для лишения участника полного товарищества полномочия на ведение дел товарищества или исключения кого-либо из участников товарищества, обнаружившуюся неспособность полного товарища к разумному ведению дел. Другие примеры смотреть также в нормах п. 2 ст. 314 ГК, п. 2 ст. 375, п. 2 ст. 427 ГК.

В п. 2 ст. 10 ГК закреплено что, когда закон ставит защиту гражданских прав и исполнение обязанностей в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается (презумпция разумности и добросовестности).

Разумность субъекта предполагает осмысленность, логичность и целесообразность его поведения. Разумность – это оценочное понятие.

Категория добросовестности субъекта исторически проистекает от критерия «добрых нравов», используемых во многих законодательных системах прошлого и настоящего. В современном российском праве содержится одно легальное положение, содержащее определение добросовестности. В п. 1 ст. 302 ГК, сказано, что если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда оно было утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Таким образом, законодатель понимает добросовестность как субъективное состояние лица, которое не знает и не может (не должно) знать о факте, знание которого с точки зрения закона делает поведение лица неправомерным.

Недобросовестность понимается наоборот, как знание или возможность знания недопустимости совершаемого действия с точки зрения закона. Законодатель часто использует понятие недобросовестности для описания запрещенных действий. Например, случаи недобросовестной конкуренции:

распространение ложных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту; введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, а также потребительских свойств и качества товара, и другие.

Злоупотребление правом. Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 9 ГК РФ). В то же время свобода осуществления права не является безграничной.

Злоупотребление правом – осуществление субъективного права в противоречии с его социальным назначением. По субъективной стороне случаи злоупотребления правом разделяются на два вида;

- злоупотребление правом, совершенное в форме действия, осуществленного с намерением причинить вред другому лицу (шикана);
- злоупотребление правом, совершенное без намерения причинить вред, но объективно причиняющее вред другому лицу.

3.

Представительство – это правоотношение, в котором сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).

Субъектами представительства являются: представляемый, представитель, третье лицо.

Представителя необходимо отличать от лиц, действующих в чужих интересах, но от собственного имени, а также от лиц, уполномоченных на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, в частности посыльного, душеприказчика и других лиц.

Например, душеприказчик совершает действия по исполнению завещания от своего имени после смерти наследователя. Рукоприкладчик содействует оформлению сделки, подписывая её за лицо, лишённое возможности сделать это в силу физических недостатков, болезни и неграмотности.

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

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего её лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку (п. 1 ст. 183 ГК).

В соответствии с Информационным письмом Президиума ВАС РФ от 23 октября 2000 года № 57 «О некоторых вопросах практики применения ст. 183 ГК РФ», согласно пункту 2, которого в случаях превышения полномочий органами юридического лица при заключении сделок норма пункта 1 ст. 183 применяться

не может. Необходимо руководствоваться ст. 168, 174 ГК в зависимости от обстоятельств конкретного дела.

Виды представительства. В зависимости от основания возникновения различают добровольное (на основании договоров поручения, агентирования, трудовых договоров, доверенности) и обязательное (на основании актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления или на основании закона).

В качестве особой разновидности представительства можно выделить коммерческое представительство.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ).

Особенности коммерческого представительства:

1. имеет место исключительно в предпринимательских отношениях;
2. в качестве коммерческого представителя выступает лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей;
3. допускается одновременно коммерческое представительство разных сторон в сделке с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом;
4. возмездный характер;
5. основанием возникновения коммерческого представительства является договор, заключенный в письменной форме и содержащий указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – также и доверенности;
6. обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

4.

Одним из наиболее распространенных оснований возникновения представительства является доверенность.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьим лицом (п. 1 ст. 185 ГК).

Доверенности от имени малолетних и от имени недееспособных граждане выдают их законные представители.

Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

- 1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных

учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

- 2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;
- 3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответственного места лишения свободы;
- 4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, которые удостоверены администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

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

Срок действия доверенности законом не ограничен. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность (ст. 186 ГК).

Виды доверенности:

- Генеральная доверенность выдается представителю для совершения разнообразных сделок и других юридических действий (например, доверенность, выдаваемая руководителю филиала или представительства юридического лица).
- Специальная доверенность выдается на совершение ряда однородных сделок или иных юридических действий (например, для представительства в суде, для заключения договоров, на получение грузов и т.п.).
- Разовая доверенность выдается для совершения строго определенной сделки или иного юридического действия.

Передоверие

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые уполномочена.

Передоверие – это передача, полномочия представителем другому лицу (заместителю) в случаях, если лицо уполномочено на это доверенностью, а также

если вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность лица и доверенность не запрещает передоверие.

Лицо, передавшее полномочия другому лицу, должно известить об этом в разумный срок выдавшее доверенность лицо и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшее полномочия лицо ответственность за действия лица, которому оно передало полномочия, как за свои собственные.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена.

Срок действия доверенности выдаваемой в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Передоверие не допускается в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 185.1 ГК.

Если иное не указано в доверенности или не установлено законом, представитель, передавший полномочия другому лицу в порядке передоверия, не утрачивает соответствующие полномочия.

Последующее передоверие не допускается, если иное не предусмотрено в первоначальной доверенности или не установлено законом.

Новеллой ГК, введенной ФЗ от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ является **безотзывная доверенность**. Безотзывная доверенность может иметь место, если обязательство по доверенности связано с осуществлением предпринимательской деятельности.

Безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены.

По общему правилу безотзывная доверенность не подлежит передоверию, если иное не предусмотрено в ней.

Последствия прекращения доверенности предусмотрены в ст. 189 ГК.

Контрольные вопросы:

1. Что означает понятие «осуществление гражданских прав»?
2. Что представляют собой фактические и юридические способы осуществления гражданских прав?
3. Как вы понимаете обязанности активного и пассивного типа?
4. Что понимается под пределами осуществления гражданских прав?
5. Перечислите виды пределов осуществления гражданских прав?
6. Охарактеризуйте нравственность, разумность и добросовестность, как критерии оценки поведения субъектов?
7. Что понимается под злоупотреблением правом?
8. Что означает термин «шикана»?
9. Дайте понятие представительства?
10. Каков субъектный состав представительства?
11. Назовите виды представительства?
12. Каковы последствия заключения сделки неуполномоченным лицом?
13. Укажите особенности коммерческого представительства?

14. Дайте определение доверенности?
15. В какой форме необходимо выдавать доверенность?
16. Какие доверенности приравниваются к нотариально удостоверенным?
17. Каков срок действия доверенности?
18. Как вы понимаете передоверие, и какие правила предусмотрены в отношении его совершения?
19. Перечислите случаи прекращения действия доверенности?
20. Что представляет собой безотзывная доверенность?

ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

1. Понятие защиты гражданских прав
2. Самозащита гражданских прав
3. Меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав
4. Государственно-принудительные меры правоохранительного характера

1.

Защита гражданских прав выражается в действиях субъектов права, а также уполномоченных органов по предупреждению правонарушения или восстановлению нарушенных прав.

Право на защиту является элементом – правомочием, входящим в содержание всякого субъективного гражданского права. Поэтому **субъективное право на защиту** – это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

Гражданско-правовые правоохранительные меры – это закрепленные либо санкционированные законом способы воздействия на правонарушителя или его имущество, применяемые уполномоченными органами государства, либо самим управомоченным лицом в целях пресечения правонарушения или устранения последствий правонарушения.

Примерный перечень способов защиты гражданских прав указан в ст. 12 ГК. Среди них: признание права, признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, самозащита, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и др.

Следует учитывать, что указанные в ст. 12 ГК РФ способы защиты неоднородны по своей юридической природе. Наиболее распространенным в литературе является их подразделение на меры защиты и меры ответственности. Меры ответственности, в отличие от мер защиты, применяются лишь к виновному нарушителю субъективного права и выражаются в дополнительных обременениях в отношении правонарушителя. Среди способов защиты, предусмотренных ст. 12 ГК, мерами ответственности могут быть признаны лишь возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда; все остальные являются мерами защиты.

В данной теме речь пойдет только о мерах защиты гражданских прав. Мерам гражданско-правовой ответственности посвящена отдельная тема.

Меры защиты можно классифицировать на следующие виды:

- 1) самозащита;
- 2) меры оперативного воздействия;
- 3) меры правоохранительного характера, применяемые уполномоченными органами (государственно-принудительные меры).

Формы защиты гражданских прав. Каждый способ защиты гражданского права может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке. Этот порядок именуется формой защиты гражданского права. В науке гражданского права различают юрисдикционную и неюрисдикционную формы защиты прав.

Юрисдикционная форма защиты - это защита гражданских прав уполномоченными на то государственными органами. В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав.

По общему правилу защита гражданских прав осуществляется в судебном порядке. В п. 1 ст. 11 ГК говорится, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. В качестве средства судебной защиты гражданских прав выступает, по общему правилу, иск, а в некоторых случаях заявление или жалоба.

Специальный (административный) порядок применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях, и означает:

1. принятие государственным органом, наделенным правоприменительными полномочиями, решения о применении определенной меры защиты гражданского права с соблюдением установленной законом процедурой;
2. возможность обжалования действий должностных лиц и актов государственных органов в вышестоящий по отношению к ним орган исполнительной власти.

Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суде.

Неюрисдикционная форма защиты гражданского права – это защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к уполномоченным государственным органам. Такая форма защиты имеет место при самозащите гражданских прав и при применении управомоченным лицам мер оперативного воздействия к правонарушителю.

2.

Под самозащитой гражданских прав понимается совершение управомоченным лицом действий фактического порядка, соответствующих закону, и направленных на охрану материальных и нематериальных благ. Примерами действий в качестве самозащиты можно назвать необходимую оборону и крайнюю необходимость.

Необходимой обороной признаются такие действия по самозащите гражданских прав, которые хотя и причиняют вред их нарушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возмещению, поскольку они признаются действиями правомерными (допустимыми).

Основанием применения необходимой обороны является общественно опасное посягательство на личность обороняющегося или его имущество, обладающее признаками преступления или гражданского правонарушения.

Общественно опасное посягательство как основание необходимой обороны должно быть действительным (реальным).

Необходимая оборона обладает целым рядом признаков. **Во-первых**, необходимая оборона - это действие, заключающееся в причинении вреда жизни, здоровью или имуществу лица, посягающему на личность или имущество обороняющегося. **Во-вторых**, вред должен быть, причинен только лицу, преступно посягающему на личность обороняющегося или его имущество. **В-третьих**, необходимая оборона должна быть своевременной, т.е. она должна осуществляться с момента начала общественно опасного посягательства до его окончания. **В-четвертых**, необходимая оборона осуществляется лицом только в целях защиты от посягательства.

Норма ст. 1066 ГК гласит, что не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были нарушены ее пределы.

Под действиями, **совершенными в состоянии крайней необходимости**, понимаются действия лица, причиняющие кому-либо вред, но совершаемые для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами.

В соответствии со ст. 1067 ГК вред, причиненный в состоянии крайней необходимости должен быть возмещен лицом, причинившим вред.

Учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

Действия в условиях крайней необходимости имеют ряд признаков. Во-первых, при таких действиях причиняется вред либо лицу, не связанному с созданием угрозы, либо лицу, связанному с этим. При крайней необходимости вред может быть причинен не только здоровью человека, его собственности, но и государству, общественному порядку. **Во-вторых**, действия по устранению угрозы должно совершаться своевременно – с момента ее возникновения до ее прекращения. **В-третьих**, угроза интересам защищаемого субъекта не могла быть устранена иначе как причинением вреда. **В-четвертых**, причиненный вред должен быть меньшим, чем предотвращенный.

Превышением пределов крайней необходимости признается причинение вреда, явно несоответствующего характеру и степени угрожающей опасности, и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный (п. 2 ст. 39 УК РФ). С точки зрения гражданского права

это означает, что лицо, превысившее пределы крайней необходимости, должно, безусловно, возместить причиненный вред.

3.

Под мерами оперативного воздействия понимаются такие юридические средства правоохрнительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной гражданского относительного правоотношения, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам.

Виды мер оперативного воздействия.

- 1. Меры оперативного воздействия, связанные с исполнением обязательств за счет должника.** Общая норма, касающаяся данного вида мер оперативного воздействия, установлена ст. 308.3 ГК. Согласно ей, если должник не исполняет своего обязательства, то кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену, либо выполнить его своими силами и потребовать от должника возмещения понесенных им необходимых расходов и других убытков.
- 2. Меры оперативного воздействия, связанные с обеспечением встречного удовлетворения.** Данная группа мер оперативного воздействия опирается на два предписания законодательства. Первое из них гласит, что в случае не предоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствовавших о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства. Второе положение сформулировано в ст. 359 ГК. В соответствии с ним, кредитор у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещения кредитору связанных с нею издержек удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Оба эти положения конкретизируются в многочисленных нормах, регулирующих отдельные виды обязательства.
- 3. Меры оперативного воздействия, связанные с отказом от совершения определенных действий в интересах неисправного контрагента (меры отказного характера).** К ним относятся:
 - отказ от договора;
 - отказ от принятия ненадлежащего исполнения;
 - отказ во встречном удовлетворении.

Меры отказного характера весьма многочисленны в нашем гражданском законодательстве. Субъекты предпринимательской деятельности могут определять в договорах иные случаи применения мер отказного характера (ст. 310 ГК).

4.

К мерам правоохранительного характера, применяемым к нарушителям гражданских прав компетентными государственными органами, относятся те способы защиты гражданских прав, которые реализуются в юрисдикционной форме – в судебном или административном порядке.

Эти меры можно разделить на две группы:

1. Государственно-принудительные публичные меры защиты гражданских прав;
2. Собственно, гражданско-правовые государственно-принудительные меры защиты гражданских прав, не обладающие признаками гражданско-правовой ответственности.

К первой группе относятся следующие способы защиты гражданских прав:

- признание недействительным ненормативного акта, решений, действий (бездействий) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностного лица, нарушающих права и свободы лица;
- признание недействующим нормативного акта государственного органа, органа местного самоуправления или должностного лица (ст. 13 ГК).
- выдача предписаний внесудебными административными органами, обладающими правоприменительными полномочиями

Ко 2 группе относятся такие меры защиты как:

- признание права;
- негаторный и виндикационный иски;
- признание сделки недействительной и применение последствий ее недействительности;
- присуждение к исполнению обязанности в натуре;
- иные меры, предусмотренные законом.

Контрольные вопросы:

1. Что представляет собой субъективное право на защиту?
2. Какие способы защиты гражданских прав предусматривает ст. 12 Гражданского кодекса РФ?
3. Что представляет собой юрисдикционная форма защиты?
4. Что представляет собой неюрисдикционная форма защиты?
5. Чем отличается юрисдикционная форма защиты прав от неюрисдикционной?
6. Что означает самозащита гражданских прав?
7. Каковы условия правомерности необходимой обороны?
8. Возмещается ли вред, причиненный в условиях крайней необходимости?
9. Что означают меры оперативного воздействия в гражданском праве?
10. Назовите государственно-принудительные меры защиты гражданских прав?

СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1. Понятие и виды сроков

2. Исчисление сроков

3. Исковая давность

1.

Сроки в гражданском праве являются юридическими факторами, порождающими возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Срок – особая категория юридических фактов, возникающих в результате волеизъявления людей, а протекающих независимо от их воли.

Существуют различные классификации сроков в гражданском праве.

1-я классификация. По способу установления сроки делятся на сроки, установленные:

- законом;
- иными правовыми актами;
- договором;
- судом.

2-я классификация. По характеру определения сроки делятся на:

- императивные и диспозитивные;
- определенные и не определенные;
- общие и частные.

Императивные сроки не могут быть изменены соглашением участников правоотношений (например, сроки исковой давности).

Диспозитивные сроки могут изменяться соглашением сторон или односторонней сделкой (например, срок действия доверенности в пределах трех лет).

Определенные сроки исчисляются путем указания их длительности либо точных моментов их начала и окончания.

Неопределенные сроки устанавливаются путем указания каких-либо приблизительных критериев типа «разумный срок», «соразмерный срок», «момент востребования» и т. д.

Частные сроки конкретизируют общие (например, начальные, промежуточные и окончательные сроки выполнения работ подряда).

3-я классификация. По назначению сроки делятся на:

- сроки возникновения гражданских прав и обязанностей (например, сроки приобретательской давности);
- сроки осуществления гражданских прав, которые делятся на сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, гарантийные сроки;
- сроки исполнения обязанностей;

- сроки защиты гражданских прав: претензионные и сроки исковой давности.

Сроки осуществления гражданских прав – это сроки, в течение которых может быть реализовано право. Они делятся:

- **сроки существования гражданских прав** – представляет собой сроки действия субъективных прав во времени (например, срок действия свидетельства на товарный знак составляет десять лет).
- **пресекательные сроки** – сроки, которые устанавливают пределы существования гражданского права под угрозой их прекращения (например, шестимесячный срок для вступления в права наследования);
- **гарантийные сроки** – это сроки, в течение которых продавец гарантирует пригодность товара для использования по обычному назначению, а приобретатель вправе требовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков или иных установленных законом или договором последствий.

В число гарантийных сроков входят сроки службы и сроки годности.

На товар (работу), предназначенный для длительного использования, изготовитель вправе устанавливать **срок службы** – период, в течение которого изготовитель обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работа) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине.

На продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты и иные подобные товары изготовитель обязан устанавливать **срок годности** – период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению. Перечень таких товаров (работ) утверждается Правительством РФ.

Сроки исполнения обязанностей – сроки, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства (например, обязанность поставить товар по договору поставки).

Сроки защиты гражданского права – это предоставленные управомоченным лицам периоды времени для обращения к правонарушителю или к суду с требованием о защите или принудительном осуществлении своих прав. К ним относятся претензионные сроки и сроки исковой давности.

Претензионные сроки устанавливают обязанность управомоченного лица предварительно (до судебного разбирательства спора) обратиться с заявлением об удовлетворение своих требований к нарушителю для их удовлетворения в добровольном порядке.

4-я классификация. По способу определения сроки делятся на сроки, определяемые:

- календарной датой;
- истечением периода времени;
- указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (например, смерть человека).

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

2.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока. Например, срок договора аренды 1 год и вступил в действие 1 января 2004 года, следовательно, действие договора истекает 1 января 2005 года.

Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если окончание срока приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

К сроку, определенному в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. Эти же правила применяются к сроку, исчисляемому кварталами года. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отчет кварталов ведется с начала года.

Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным 15 дням.

Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока (статья 192 ГК РФ).

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 ГК РФ). Но при подсчете продолжительности времени выходные дни и праздники не исключаются.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. Так, письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Если какое-либо действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Например, банк работает до 18 часов, но прием денег завершается в 17 часов. Следовательно, соответствующие действия должником должны быть совершены до 17 часов.

3.

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК РФ).

Общий срок исковой давности установлен в 3 года. При этом срок исковой давности не может превышать 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого этот срок установлен. Для отдельных требований могут быть установлены специальные сроки (сокращенные и длительные). Так, в соответствии с пунктом 2 ст. 181 ГК РФ срок исковой давности по требованию о

признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет 1 год.

На ряд требований сроки исковой давности вообще не распространяются, в частности:

- 1) на требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- 2) на требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- 3) на требования о возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- 4) на негаторный иск;
- 5) на другие требования в случаях, установленных законом.

Сроки исковой давности – это императивные сроки, они не могут быть изменены соглашением сторон.

Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только по заявлению сторон в споре, которыми являются истец и ответчик. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием выяснения судом решения об отказе в иске. Должник, исполнивший обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, за некоторым исключением. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Срок исковой давности может быть приостановлен в случаях:

1. если предъявлению иска препятствовала непреодолимая сила;
2. если истец или ответчик находится в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение;
3. установления на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
4. приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев – в течение срока давности.

Срок исковой давности может быть также прерван: предъявлением иска в установленном порядке, либо совершением, обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании им своего долга (например, признание претензии, уплата процентов по основному долгу и т. д.). После перерыва исковой давности давностный срок начинает течь заново, а истекшее до перерыва время не засчитывается в его продолжительность (пункт 2 ст. 203 ГК РФ). Этим перерыв исковой давности отличается от ее приостановления.

В исключенных случаях суд в праве восстановить пропущенный срок исковой давности. Основанием для этого является признание судом уважительными причины пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. д.).

Контрольные вопросы:

1. К какому виду юридических фактов относятся сроки?
2. Какие видовые классификации сроков вы можете назвать?
3. Как определяется срок в законе или договоре?
4. Какие правила исчисления сроков предусмотрены в гражданском законодательстве?
5. Как определяется срок, исчисляемый кварталами года?
6. Как исчисляется срок, определенный в полмесяца?
7. Какой день считается днем окончания срока, если окончание срока приходится на нерабочий день?
8. Какие правила установлены в случае совершения действий в последний день срока?
9. Дайте определение срока исковой давности?
10. Чему равен общий срок исковой давности?
11. Приведите примеры специальных сроков исковой давности?
12. Возможно ли изменение сроков исковой давности по соглашению сторон?
13. Возможна ли защита гражданских прав в суде, если истек срок исковой давности?
14. Влечет ли перемена лиц в обязательстве изменение срока исковой давности?
15. Когда возможно восстановление срока исковой давности?
16. Чем отличается приостановление срока исковой давности от его перерыва?
17. На какие требования не распространяются сроки исковой давности?

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРАВЕ СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВАХ

1. Понятие и признаки вещных прав
2. Понятие и содержание права собственности
3. Возникновение и прекращение права собственности
4. Вещные права лиц, не являющиеся собственниками
5. Право частной собственности.
6. Право публичной собственности

1.

Римскому праву было известно деление исков на вещные и личные. Юрист Гай определял, что личный иск бывает тогда, когда ответчик должен передать или сделать, или предоставить что-либо. Вещный иск имеет место тогда, когда мы заявляем, что физическая вещь наша или поднимаем спор о том, что мы имеем какое-либо право на вещь (пользование, проход, постройка и др.).

Впоследствии эта классификация легла в основу подразделения субъективных гражданских прав на вещные и обязательственные в странах континентальной Европы. В странах англо-саксонской системы такое деление не проводится.

Признаки вещных прав.

В юридической литературе называются различные признаки вещных прав. В авторитетном учебнике по гражданскому праву под редакцией профессора Е.А. Суханова выделяется пять признаков вещного права.

1) Непосредственное господство лица над вещью. Интерес или иными словами потребности лица удовлетворяются посредством собственных действий. *Вещные права устанавливают непосредственное господство лица над вещью, а не над поведением другого, обязанного лица (что характерно для обязательственных правоотношений). Вещные права дают лицу возможность использовать данную вещь в своих интересах без участия иных лиц. В обязательственных отношениях управомоченное лицо может удовлетворить свой интерес лишь с помощью определенных действий обязанного лица (по передаче имущества, производству работ, оказанию услуг и т.д.).*

2) Вещное право существует в рамках абсолютного правоотношения. Это означает, что в круг лиц, обязанных воздерживаться от нарушения права попадают все и каждый. *Вещные права носят абсолютный характер. Вещное право определяет связь управомоченного лица со всеми другими третьими лицами, а не с конкретным лицом (что характерно для обязательственных прав, являющихся относительными по своей природе).*

3) Особый характер защиты. Поскольку любое лицо может быть нарушителем вещного права, вещно-правовые иски защищают право от посягательства со стороны любого лица. Римляне говорили: «где свою вещь

нахожу там и виндицирую». Абсолютный характер вещных прав делает необходимой их гражданско-правовую защиту с помощью особых вещно-правовых исков, которые так же могут быть направлены против любых лиц, поскольку любое лицо может стать нарушителем вещного права (тогда как нарушителем обязательственного права может быть только конкретное обязанное лицо, к которому и будет обращен соответствующий обязательственно-правовой иск).

4) Объектом вещного права является индивидуально определенная вещь. Поэтому с гибелью индивидуально-определенной вещи автоматически и прекращается и вещное право на нее. Вещью признается предмет материального мира, способный находиться в обладании лица. Находящийся в атмосфере земли воздух — это не предмет, поэтому он не может принадлежать кому-либо. Луна — предмет материального мира, причем на сегодняшний день этот космический объект способен находиться в обладании лица. Однако запрет установления вещных прав на Луну установлен нормами международного права.

Собственником, например, можно быть только чего-то конкретного, а не абстрактного (вот этой шариковой ручки или вот этого мешка картофеля). Гибель вещи или смешение ее с другими вещами того же рода и качества приводят к утрате вещного права.

Иногда законодатель или судебная практика, преследуя различные, в основном практические цели, распространяет те или иные положения о вещных правах на объекты, не являющиеся вещами (доли в уставном капитале, бездокументарные ценные бумаги, энергия и др.).

5) Перечень и содержание вещных прав императивным образом определено законом (*numerus clausus*). Возможность самостоятельного создания вещных прав негативно сказалась бы на положении третьих лиц, что гражданское право допустить не может. Например, продавец и покупатель могут предусмотреть любые, не запрещенные законом обязанности друг для друга (доставка товара, гарантийный срок, предварительная оплата и т.п.). Но предусмотреть дополнительные правомочия в отношении неопределенного круга лиц, которые возникнут у покупателя с приобретением права собственности, они не могут.

6) Вещному праву присуще право следования. Переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения других вещных прав на это имущество. Иными словами, право следует за вещью. Указанный признак характерен для ограниченных вещных прав.

Вещным правом является абсолютное субъективное гражданское право лица, предоставляющее ему возможность непосредственного господства над конкретной вещью и отстранение от нее всех других лиц, защищаемое специальными гражданско-правовыми исками.

Виды вещных прав.

Первое место в перечне вещных прав занимает право собственности. Оно дает наиболее полное господство над вещью (вплоть до уничтожения). Остальные вещные права могут быть установлены только в отношении вещи, имеющей собственника, то есть являются производными от права

собственности. Невозможно получить, например, сервитут, если вещь не имеет собственника.

Кроме того, в отличие от права собственности, другие вещные права строго ограничены в своем содержании. Таким образом, категория вещных прав подразделяется на право собственности и ограниченные вещные права.

К числу ограниченных вещных прав согласно ст.216 ГК РФ относятся сервитут:

- право хозяйственного ведения,
- право оперативного управления,
- право бессрочного пользования земельным участком,
- право пожизненного наследуемого владения земельным участком.

Специфической чертой ограниченных вещных прав является конструкция следования (п.3 ст.216 ГК РФ), в силу которой переход права собственности не прекращает ограниченное вещное право.

2.

По определению, данному В.М. Хвостовым, право собственности в субъективном смысле есть наиболее полное господство над вещью, которое допускается вообще объективным правом.

Право собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ конкретным лицам (возникновение, осуществление, прекращение, защиту прав собственника, а также их возможность владеть, пользоваться и распоряжаться этими материальными благами). Институт права собственности опосредует «статическую» отношений принадлежности материальных благ. «Динамическую», т.е. переход материальных благ от одних лиц другим, опосредует обязательственное право.

Право собственности в субъективном смысле – это субъективное право собственника по осуществлению принадлежащим имуществом по своему усмотрению и в своем интересе полного хозяйственного господства, включающее в себя право владения, пользования и распоряжения.

Содержание права собственности раскрывается в п. 1 ст. 209 ГК РФ, в соответствии с которой право собственности включает в себя:

1. **Правомочие владения** – основанная на законе возможность иметь имущество в своем хозяйстве, фактически обладать им.
2. **Правомочие пользования** – основанная на законе возможность использования имущества путем извлечения из него полезных свойств.
3. **Правомочие распоряжения** – основанная на законе возможность определять юридическую судьбу имущества путем продажи, дарения и т.д. вплоть до уничтожения.

Важно понимать, что к триаде правомочий право собственности не сводится. Утрата отдельных или даже всех правомочий не прекращает существование принадлежности вещи (например, гражданин закладывает в

ломбард ожерелье; правомочия владения, пользования и распоряжения парализованы, но собственность сохраняется). При отпадении ограничения (вернул долг) право собственности восстанавливается в прежнем состоянии. Такое свойство именуют эластичностью права собственности.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом (продавать, дарить, обменивать, сдавать в аренду, передавать в качестве вклада в уставный капитал и т.д.), отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Одним из правомочий по распоряжению имуществом является передача имущества в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

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

Бремя содержания, а также риск случайной гибели вещи лежат на собственнике (ст. 210, 211 ГК РФ). Иное может быть предусмотрено законом или договором. Например, согласно ст. 616 ГК РФ бремя содержания арендованного имущества распределяется между собственником и арендатором.

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

Например, по договору продажи предприятия с момента подписания акта передачи предприятия до регистрации перехода права собственности риск случайной гибели несет покупатель, который не является собственником до регистрации перехода права собственности. Еще одним исключением можно считать правила п. 1 ст. 459 ГК РФ, предусматривающего, что риск гибели продаваемой вещи переходит в момент исполнения обязанности по передаче вещи. Дело в том, что далеко не всегда передача вещи влечет переход права собственности (недвижимость, особые условия договора купли-продажи др.).

Российское законодательство выделяет частную, государственную и муниципальную форму собственности (п.1 ст.212 ГК). Профессор Е.А. Суханов считает, что формы собственности - это понятие экономическое. По его мнению, юридически существует одно единое право собственности, у которого могут быть различные субъекты.

3.

В науке гражданского права способы приобретения вещных прав в зависимости от наличия преемства в правах подразделяются на первоначальные и производные. При первоначальном способе право собственности возникает впервые или вновь. При производном – собственник занимает место прежнего собственника в существующем правоотношении.

В основе приобретения права собственности лежат различные юридические факты - основания (способы) приобретения права собственности.

Основания приобретения права собственности подразделяются на:

- первоначальные, т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь;
- производные, т.е. при которых право собственности возникает по воле предшествующего собственника.

К первоначальным, в частности, относятся: изготовление новой вещи, оккупация (обращение в собственность бесхозных вещей), приобретательная давность, приобретение права собственности на самовольную постройку. Производными являются такие способы, как приобретение права собственности по договору, по наследству и в случае реорганизации юридического лица.

Отдельные первоначальные способы.

I. Создание новой вещи.

Общее правило, закрепленное в пункте 1 ст. 218 ГК РФ определяет, что право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом (по моему мнению, словосочетание «для себя» лишнее; например, по договору подряда вещь изготавливается для другого, но первоначальным собственником становится, по общему правилу, подрядчик).

Исключение из общего правила. Это случай, когда вещь изготовлена из материалов, принадлежащих другому лицу (ст. 220 ГК). Если иное не предусмотрено договором, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов, приобретается собственником материалов (скамейку построили из чужой древесины).

Однако если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку для себя (при работе над скульптурой автор по ошибке использовал чужой камень). Возникающие в такой ситуации вопросы взаимного возмещения расходов урегулированы в п. 2-3 ст. 220 ГК РФ.

Важно отметить, что ст. 220 ГК РФ касается только движимых вещей. А как быть, когда недвижимость (скажем, баня) построена из чужих материалов? Видимо, право собственности должно в любом случае возникать у застройщика, поскольку ему принадлежит право на земельный участок.

Особым образом законодатель определяет момент возникновения права собственности на вновь созданное недвижимое имущество: с момента

государственной регистрации права (норма, по моему мнению, нуждающаяся в отмене, поскольку на сегодняшний день при таком подходе лицо, построившее здание, лишено до момента регистрации, возможности противопоставить посягательствам посторонних лиц вещно-правовые способы защиты).

II. Приобретение права собственности на самовольную постройку.

Самовольной постройкой является недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей (1), либо созданное без получения на это необходимых разрешений (2) или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил (3). Из определения могут быть выделены три признака самовольной постройки, при наличии любого из которых строение считается самовольным.

Последствия возведения самовольной постройки. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет.

Содержание ст.222 ГК РФ порождает массу вопросов: кто вправе требовать сноса; к кому предъявлять иск о сносе, если самовольная постройка возведена одним лицом по заказу другого и потом продана третьему; следует ли сносить здание, если самовольно надстроен мансардный этаж; может ли лицо стать собственником самовольной постройки в силу приобретательной давности. Эти и многие другие вопросы, касающиеся правового режима самовольных построек, разъяснены в п. 22-31 совместного Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 10 и Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 г. «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» а также в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 09.12.2010 г. № 143, которым утвержден Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения арбитражными судами статьи 222 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Самовольная постройка не всегда подлежит сносу. Безусловность такого последствия была бы крайне нежелательной для экономики. Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом, а в предусмотренных законом случаях в ином установленном законом порядке, за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка. Действующая в настоящее время редакция ст.222 ГК РФ не предоставляет возможности признания судом права собственности за арендатором земельного участка.

Условиями признания судом права собственности на самовольную постройку является:

а) отсутствие существенного нарушения строительных и градостроительных норм и правил (соответствующие заключения даются компетентными государственными или муниципальными органами либо экспертами при проведении судебной экспертизы);

б) своевременно предпринимавшиеся лицом попытки получить разрешение на строительство (дело в том, что судебный порядок признания права собственности не должен быть способом обхода закона).

В заключение следует отметить, что лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку.

III. Оккупация.

Под оккупацией понимается обращение в собственность бесхозяйных вещей посредством завладения ими. Согласно п. 1 ст. 225 ГК РФ бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен либо, если иное не предусмотрено законами, от права собственности, на которую собственник отказался.

Конструкция оккупации скрывает за собой несколько способов приобретения права собственности на бесхозяйное имущество:

- **обращение в собственность общедоступных для сбора вещей** (ст. 221 ГК РФ). Примеры: сбор ягод, грибов, лов рыбы.
- **обращение в собственность движимых вещей, от которых собственник отказался** (ст. 226 ГК РФ).
- **обращение в муниципальную собственность бесхозяйного недвижимого имущества** (п. 3 ст. 225 ГК РФ).
- **Находка** (ст. 227-229 ГК РФ). Лицо, нашедшее потерянную или оставленную вещь, обязано ее вернуть. Если владелец неизвестен, то лицо обязано заявить о находке в полицию или орган местного самоуправления. Если в течение шести месяцев управомоченное лицо не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь, нашедшему ее лицу либо в милицию или в орган местного самоуправления, нашедший вещь приобретает право собственности на нее (может и отказаться тогда вещь поступает в муниципальную собственность). Если управомоченное лицо будет установлено, то нашедший вещь вправе потребовать вознаграждение за находку в размере до двадцати процентов стоимости вещи. Кроме того, нашедший вещь вправе требовать возмещения расходов на содержание вещи и затрат на обнаружение правообладателя.

Если вещь найдена в помещении или на транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В этом случае лицо, которому сдана находка, приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь. Думаю, что право на получение вознаграждения у владельца помещения или средства транспорта не возникает.

- **Безнадзорные животные.** Статьи 230-232 ГК РФ закрепляют правила, схожие с находкой.
- **Клад** (ст. 233 ГК РФ). Клад, то есть зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право, поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок,

строение и т.п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

При реконструкции старых зданий строители часто обнаруживают различные ценности: золотые монеты, изделия из драгоценных камней и т.п.

С юридической точки зрения не является кладом имущество, собственник которого известен или может быть установлен. Например, спрятанные преступником похищенные вещи.

Собственником клада становятся собственник недвижимости, где клад был обнаружен и лицо, нашедшее клад. Полагаю, что лицом, обнаружившим клад, следует признавать физическое лицо, наткнувшееся на сокровище, а не организацию, в которой этот гражданин работает. У лиц, в чьи трудовые или служебные обязанности входило проведение раскопок, право собственности на клад не возникает.

Исходя из буквального толкования ст.233 ГК РФ общая долевая собственность возникает и в том случае, если клад обнаружен лицом на земельном участке общего пользования (при посадке деревьев в историческом сквере). Полагаю, что в такой ситуации единоличным собственником клада должен становиться гражданин, обнаруживший клад.

Лицо, нашедшее клад не приобретает право собственности, если поиск производился без согласия собственника земельного участка или строения. Полагаю, что это не должно быть согласие именно на поиск клада. Речь идет о дозволении собственником осуществлять действия, которые могут привести к обнаружению клада.

Если обнаруженные предметы относятся к памятникам истории и культуры, их собственником становится государство. Взамен, лицо, обнаружившее клад и собственник земельного участка (строения) получают вознаграждение в размере 50 процентов от стоимости клада.

– Приобретательная давность (ст.234 ГК).

Лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество.

Условия приобретения права собственности по давности владения названы в п.1 ст.234 ГК РФ:

а) добросовестность. В момент получения во владение лицо не знает и не должно знать, что нарушает чужое право. Примеры: имущество получено по сделке с неуправомоченным отчуждателем, о чем приобретателю неизвестно; лицо вступает во владения брошенной, по его мнению, вещью. Важно отметить, что последующее выявление порока добросовестность не уничтожает.

б) владение вещью как своей собственной, которое должно быть открытым, непрерывным. Давностный владелец, передавший вещь третьему лицу, например, в аренду, продолжает оставаться владельцем.

в) истечение времени (5 лет для движимого имущества и 15 лет для недвижимого). Временное противоправное выбытие вещи из обладания давностного владельца не влечет перерыва течения указанного срока. Лицо, ссылающееся на давность владения, может присоединить ко времени своего владения все время, в течение которого этим имуществом владел тот, чьим правопреемником это лицо является (при универсальном преемстве точно; но полагаю, что возможно и при «сингулярном», то есть, вчера приобрел движимую вещь у давностного владельца, а завтра стану ее собственником).

Действующая редакция содержит, как представляется, нелогичное положение о том, что в случае, когда вещь могла быть истребована, течение срока приобретательной давности начинается не ранее истечения срока исковой давности по виндикационному иску. Срок исковой давности по виндикационному иску начинает течь с момента, когда собственник узнал или должен был узнать о нарушении права и фигуре нарушителя. Приведем пример, иллюстрирующий нелогичность рассматриваемого положения. До тех пор, пока собственник не разыскал покупателя похищенных часов, не начинает течь срок исковой давности и, как следствие, срок приобретательной давности. В ряде зарубежных правовых порядков сроки исковой и приобретательной давности текут параллельно, что является более логичным.

Статьей 11 Федерального закона «О введении в действие части первой ГК РФ» нормам о приобретательной давности придана обратная сила. До 01.07.1990 года виндикация государственного имущества сроком исковой давности не ограничивалась. До введения в действие Части первой ГК РФ к виндикационным требованиям применялся годичный срок исковой давности. Следовательно, в отношении государственного недвижимого имущества срок приобретательной давности в принципе не может истекать ранее 01.07.2006 года.

Момент возникновения права собственности: по движимым вещам – момент истечения срока; по недвижимым – момент государственной регистрации. Однако можно смоделировать ситуацию, при которой запись в реестр изначально была внесена ошибочно (например, в результате недействительной сделки право в действительности не перешло), но по истечении срока приобретательной давности и наличии всех реквизитов по ст. 234 ГК РФ стала правильной.

Следует отметить, что имущество, право собственности на которое зарегистрировано за третьим лицом в ЕГРПН, вряд ли может быть приобретено в собственность в силу давности владения. Представляется, что запись в реестре о праве собственности третьего лица исключает добросовестность владельца.

В заключение следует упомянуть о п. 18 совместного Постановления Пленумов 10/22, где разъяснено, что если основанием для отказа в удовлетворении иска собственника об истребовании имущества из чужого незаконного владения является пропуск срока исковой давности, с момента его истечения начинает течь срок приобретательной давности в отношении спорного имущества.

По-видимому, ВС РФ и ВАС РФ предложили упрощенный механизм возврата вещей в гражданский оборот, позволяющий применять приобретательную давность ко всем вещам, в иске об истребовании которых отказано за пропуском срока исковой давности, независимо от того, есть ли условия, перечисленные в п.1 ст.234 ГК.

Вопросы защиты давностного владельца представляется целесообразным разобрать в теме «Защита вещных прав».

К производным способам приобретения права собственности относится приобретение права:

- **по договорам.** Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества;
- **по наследству.** В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом;
- **в результате реорганизации.** В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам - правопреемникам реорганизованного юридического лица.

Важной гарантией защиты права собственности выступает правовое регулирование оснований и порядка прекращения права собственности.

Право собственности прекращается при:

- отчуждении собственником своего имущества другим лицам;
- отказе собственника от права собственности;
- гибели или уничтожении имущества;
- при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

Принудительное прекращение права собственности допускается только по основаниям, предусмотренным законом.

Принудительное безвозмездное изъятие у собственника имущества допускается только в случаях:

- обращения взыскания на имущество по обязательствам (ст. 237);
- конфискации (статья 243).

Принудительное возмездное прекращение права собственности осуществляется в следующих случаях:

- 1) **при отчуждении имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу.** Согласно ст. 238 ГК РФ, если в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать (например, по наследству перешло охотничье ружье, а у наследника нет соответствующего разрешения), это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права

собственности на имущество. В противном случае данное имущество подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом;

- 2) **при отчуждении недвижимого имущества, в связи с изъятием участка ввиду его ненадлежащего использования.** Согласно ст. 239 ГК РФ в случаях, когда изъятие земельного участка ввиду ненадлежащего использования земли невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящиеся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном статьями 284-286 ГК. для государственных или муниципальных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящееся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов;
- 3) **при отчуждении объекта незавершенного строительства в связи с прекращением действия договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности (ст. 239.1);**
- 4) **при отчуждении недвижимого имущества в связи с принудительным отчуждением земельного участка для государственных или муниципальных нужд (изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд (ст. 239.2);**
- 5) **при выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей.** Согласно ст. 240 ГК РФ в случаях, когда собственник культурных ценностей бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов;
- 6) **при выкупе бесхозяйственно содержимых домашних животных.** В случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд (ст. 241 ГК РФ);
- 7) **при реквизиции** – изъятии у собственника в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущества в интересах общества по решению государственных органов с выплатой ему стоимости имущества (ст. 242 ГК РФ);
- 8) **при выплате компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества – из-за ее несоразмерности выделяемой доле в соответствии с п. 4 ст. 252 ГК РФ;**

- 9) при приобретении права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящихся на чужом земельном участке, в соответствии с п. 2 ст. 272 ГК РФ;
- 10) при изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда в соответствии со ст. 282 ГК РФ;
- 11) при изъятии у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства, в частности, если участок используется не в соответствии с его целевым назначением или его использование приводит к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель либо значительному ухудшению экологической обстановки (ст. 285 ГК РФ);
- 12) при продаже с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержимого жилого помещения в соответствии со ст. 293 ГК РФ;
- 13) при обращении по решению суда в доход РФ имущества, в отношении которого не представлены в соответствии с законодательством РФ о противодействии коррупции доказательства его приобретения на законные доходы;
- 14) при обращении по решению суда в доход РФ денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых в соответствии с законодательством РФ о противодействии терроризму лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения.
- 15) при национализации имущества, т.е. обращении имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, в государственную собственность. Национализация может быть произведена только на основании специального закона с обязательным предварительным возмещением собственнику стоимости имущества и других убытков (абз. 3 пункта 2 ст. 235 ГК РФ).

4.

Ограниченные вещные права представляют собой изъятия из господства собственника, устанавливаемые в пользу третьих лиц. При столкновении права собственности и ограниченного вещного права приоритет имеет ограниченное вещное право. Например, собственник не может требовать устранения препятствий в пользовании вещью от лица, наделенного сервитутом.

В отличие от права собственности ограниченное вещное право представляет собой право на чужую вещь. Понятие «право на чужую вещь» само по себе не вполне точно, ибо, формально говоря, оно охватывает права любого титульного (законного) владельца вещи, не являющегося ее собственником, в том числе обязательственные права арендатора, хранителя и т.д. Наличие ограниченных вещных прав на имущество является известным ограничением правомочий собственника. Более того, субъекты этих прав могут прибегать к их правовой защите от неправомерных посягательств любых третьих лиц, включая и собственника.

При прекращении ограниченных вещных прав право собственности «восстанавливается» в первоначальном объеме, в чем проявляется «эластичность», упругость права собственности.

1. Право хозяйственного ведения (ст.294 ГК РФ).

Субъекты права – государственные и муниципальные унитарные предприятия. В хозяйственное ведение поступает как имущество, переданное собственником предприятию при учреждении, так и приобретенное впоследствии в процессе хозяйственной деятельности. Государственные и муниципальные предприятия в принципе не могут быть собственниками имущества.

Объектом права хозяйственного ведения может быть, в принципе, имущество, предназначенное для использования в деятельности унитарного предприятия. Земельные участки не могут быть объектом права хозяйственного ведения и предоставляются унитарным предприятиям на ином праве.

Содержание права составляет владение, пользование и распоряжение принадлежащим имуществом. Однако объем правомочий уже чем у собственника. Пункт 2 ст. 295 ГК РФ предусматривает, что предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Еще ряд ограничений закреплен в ст. 18 ФЗ «Об унитарных предприятиях». Например, государственное или муниципальное предприятие не вправе без согласия собственника совершать сделки, связанные с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества.

В соответствии с разъяснениями, закрепленными в п. 9 постановления Пленумов №10/22 сделки, совершенные предприятием в нарушении закона без согласия собственника, оспоримы.

Кроме того, предприятие в любом случае не вправе совершать сделки, противоречащие своей специальной правоспособности. Такие сделки ничтожны (п. 18 Постановления Пленумов ВС и ВАС РФ от 01.07.1996 г. № 6/8, Постановление Президиума ВАС РФ от 29.03.2012 г. № 16882/11). Практике известен случай, когда хлебозавод сдал в аренду все свои производственные мощности.

Приобретение и прекращение права хозяйственного ведения (ст.299 ГК РФ). При наделении собственником указанное право возникает с момента передачи имущества (если речь идет о недвижимом имуществе, то с момента государственной регистрации). В остальных случаях право хозяйственного ведения возникает и прекращается по тем же правилам, что и право собственности. В заключение необходимо отметить, что право хозяйственного ведения – это суррогат права собственности. Предприятие в обороте полностью заменяет собственника. На период нахождения имущества в хозяйственном

ведении собственник лишен возможности осуществлять свои полномочия по распоряжению имуществом (п.5 постановления Пленумов №10/22). Изъять имущество из хозяйственного ведения, в том числе с согласия предприятия, собственник также не может (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 18.11.2008 г. по делу 10984/08). С виндикационным иском собственник обращаться может, но присуждение осуществляется в пользу унитарного предприятия, и срок исковой давности начинает течь с момента, когда о нарушении узнало или должно было узнать унитарное предприятие (п.7 постановления Пленумов 10/22).

2. Право оперативного управления (ст.296 ГК).

Субъекты права: казенные предприятия и учреждения. Так же, как и у предприятий, права собственности у этих субъектов быть не может. Закрепленное собственником и приобретенное в процессе деятельности имущество поступает в оперативное управление. Собственником этого имущества, как и в ситуации с унитарным предприятием, является учредитель.

Объектом права оперативного управления может быть, в принципе, любое имущество, предназначенное для использования в деятельности учреждения или казенного предприятия. Земельные участки не могут быть объектом права оперативного управления и предоставляются на ином праве.

Содержание права оперативного управления. Учреждение и казенное предприятие, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, назначением этого имущества и, если иное не установлено законом, распоряжаются этим имуществом с согласия собственника этого имущества.

Особенности для отдельных организационно-правовых форм.

Казенное предприятие. Пункт 1 ст. 297 ГК предусматривает, что казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Учреждения делятся на частные, автономные, бюджетные и казенные.

а) Частное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом, закрепленным за ним собственником или приобретенным этим учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества.

Частное учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность, только если такое право предусмотрено в его учредительном документе, при этом доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение частного учреждения.

б) Автономное учреждение без согласия собственника не вправе распоряжаться недвижимым имуществом и особо ценным движимым имуществом, закрепленными за ним собственником или приобретенными

автономным учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества. Остальным имуществом, находящимся у него на праве оперативного управления, автономное учреждение вправе распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом.

Автономное учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение автономного учреждения.

в) Бюджетное учреждение без согласия собственника не вправе распоряжаться особо ценным движимым имуществом, закрепленным за ним собственником или приобретенным бюджетным учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение такого имущества, а также недвижимым имуществом. Остальным имуществом, находящимся у него на праве оперативного управления, бюджетное учреждение вправе распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом.

Бюджетное учреждение вправе осуществлять приносящую доходы деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям, при условии, что такая деятельность указана в его учредительных документах. Доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение бюджетного учреждения.

г) Казенное учреждение не вправе отчуждать либо иным способом распоряжаться имуществом без согласия собственника имущества.

Казенное учреждение может осуществлять приносящую доходы деятельность в соответствии со своими учредительными документами. Доходы, полученные от указанной деятельности, поступают в соответствующий бюджет бюджетной системы Российской Федерации.

В первоначальной редакции ГК РФ подразделения учреждений на отдельные виды и соответственно различных правил осуществления права оперативного управления не было. Правомочия по распоряжению имуществом у учреждений, по общему правилу, отсутствовало. Однако п.9 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 г. № 21 признал возможность распоряжения имуществом с согласия собственника, если совершаемая сделка не противоречила специальной правоспособности (например, сдача театром помещения вестибюля в аренду для организации буфета).

Изменения, внесенные в ГК РФ в 2006-2010г.г., обусловлены тем, что государство пытается перестать финансировать из бюджета большую часть государственных и муниципальных учреждений (театры, ВУЗы, музеи и др.), сделав их автономными или бюджетными. Напомним, что по обязательствам бюджетных и автономных учреждений собственник ответственности не несет (ст. 120 ГК РФ). С учетом этого положения ст.120 ГК РФ, создающие для

недвижимого и особо ценного движимого имущества иммунитет от обращения взыскания со стороны кредиторов, видятся неконституционными.

Приобретение и прекращение права оперативного управления. При наделении собственником право возникает с момента передачи движимого имущества, а для недвижимости – с момента государственной регистрации. В остальных случаях право оперативного управления возникает и прекращается по тем же правилам, что и право собственности. В отличие от права хозяйственного ведения закон предусматривает возможность принудительного изъятия имущества из оперативного управления. Собственник имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, закрепленное им за учреждением или казенным предприятием либо приобретенное учреждением или казенным предприятием за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение этого имущества. Имуществом, изъятим у учреждения или казенного предприятия, собственник этого имущества вправе распорядиться по своему усмотрению.

3. Право бессрочного пользования (ст.268 ГК).

Объекты права - земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности.

Субъекты права. Государственные и муниципальные учреждения, казенные предприятия, органы государственной власти и местного самоуправления (п.1 ст. 268 ГК РФ) В п. 1 ст. 20 Земельного кодекса РФ назван еще один субъект: центры исторического наследия президентов Российской Федерации, прекративших исполнение своих полномочий. До введения в действие Земельного кодекса РФ (30.10.2001) частные лица также могли быть субъектами права бессрочного пользования (ранее возникшие права сохраняются указанные лица должны до 01.07.2012 переоформить право бессрочного пользования на право аренды или выкупить земельный участок (ст. 3 ФЗ «О введение в действие Земельного кодекса РФ»).

Содержание права бессрочного пользования. Владение и пользование в соответствии с актом о предоставлении земельного участка (для строительства поликлиники и т.п.). Правомочий по распоряжению нет (ст. 270 ГК РФ, предоставлявшая возможность сдавать участок в аренду, на основании Федерального закона от 04.11.2006 г. утратила силу).

Приобретение и прекращение. Возникает право на основании ненормативного акта уполномоченного органа государственной власти или местного самоуправления. Момент возникновения: момент государственной регистрации права (п. 2 ст. 8 ГК РФ).

Прекращается в соответствии со ст. 45 Земельного кодекса РФ. В частности, к основаниям прекращения относятся отказ от права (осуществляется посредством подачи в регистрирующий орган заявления об отказе), нарушение целевого использования и др.

Дискуссионным является вопрос о том, переходит ли право бессрочного пользования к частному лицу при покупке строения, расположенного на земельном участке, принадлежащем продавцу строения на праве бессрочного

пользования. Судебная практика подтверждает, что переходит (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 23.03.2010 № 11401/09).

4. Право пожизненного наследуемого владения.

С момента введения в действие Земельного кодекса РФ земельные участки на праве пожизненного наследуемого владения не предоставляются (ст. 21 Земельного кодекса РФ). Ранее возникшие права сохраняют силу.

Субъекты права пожизненного наследуемого владения вправе переоформить принадлежащие им участки в собственность. Порядок переоформления установлен ФЗ «О Введение в действие Земельного кодекса РФ» и ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Объекты права. Земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности.

Субъекты. Ранее на таком ограниченном вещном праве земельные участки могли предоставляться гражданам.

Содержание. Владение и пользование земельным участком, в том числе право на возведение построек.

Приобретение и прекращение права. Возникало право на основании ненормативного акта уполномоченного органа государственной власти или местного самоуправления. Прекращается в соответствии со ст. 45 Земельного кодекса РФ.

5. Сервитут (п. 1 ст. 274 ГК РФ).

Понятие сервитута. Согласно п. 1 ст. 274 ГК РФ собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута).

Юридически значимо, что без установления сервитута лицо не может использовать принадлежащее ему имущество.

Объект. Соседний земельный участок. В юридической литературе именуется служебным. Тот участок, владельцу которого предоставляется сервитут, именуется господствующим. Согласно ст. 277 ГК сервитут могут обременяться здания, сооружения и другое недвижимое имущество, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с использованием земельным участком (например, для использования здания в качестве опоры).

Субъекты. Собственник господствующего участка или другой недвижимости, субъекты права бессрочного пользования и пожизненного наследуемого владения.

Основания возникновения. Соглашение с собственником служебного земельного участка. Возникает сервитут с момента государственной регистрации. При не достижении соглашения спор рассматривается судом. Суд оценивает насколько необходимо установление сервитута для использования имущества (ст. 274 ГК РФ) и то обстоятельство, что осуществление сервитута

должно быть наименее обременительным для земельного участка, в отношении которого он установлен (п. 5 ст. 23 ЗК РФ).

Содержание. Пользование земельным участком в пределах установленных соглашением сторон или решением суда.

Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

В доктрине гражданского права сервитуты подразделяются на личные (связанные с конкретным лицом (пример из римского права узупрукт) и реальные (связанные с вещью). Сервитут, правила о котором закреплены в ст. 274-277 ГК, является реальным. Для реального сервитута характерно право следования. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.

Общих норм о личных сервитутах ГК РФ в настоящее время не содержит. Однако конструкцию личного сервитута можно встретить в п. 2 ст. 1137 ГК РФ (предоставленное отказополучателю право пожизненного пользования жилым помещением).

Прекращение сервитута (ст. 276 ГК РФ). В частности, по требованию собственника земельного участка, обремененного сервитутом, сервитут может быть прекращен ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен. Кроме того, в любое время сервитут может быть прекращен соглашением сторон.

5. собственности

Различают право частной собственности граждан и юридических лиц.

Граждане:

Право собственности граждан позволяет юридически оформить отношения присвоения ими материальных благ. Формы присвоения:

- индивидуальная,
- хозяйственная деятельность, не направленная на систематическое извлечение прибыли,
- предпринимательская деятельность,
- коллективная (наемный труд на предприятии, предпринимательская деятельность с привлечением наемников, без образования юридического лица, с образованием юридического лица).

Содержание права собственности гражданина – владение, пользование, распоряжение. Количество и стоимость имущества не ограничивается. Особенности: может распоряжаться путем составления завещания или быть получателем ренты по договору пожизненного содержания с иждивением.

Ограничения в отношении жилых помещений: по назначению, личное пользование и проживание членов семьи, нельзя размещать производство, нельзя отдельно передать право собственности на долю в общем имуществе жилого дома без квартиры. Не может принадлежать гражданам: имущества, изъятое из

оборота (радиоактивные материалы, военная техника). Объекты, ограниченные законом в обороте, только при наличии специального разрешения (газовое, охотничье оружие).

Юридические лица:

- наличие имущества на праве собственности – необходимое условие для участия в гражданском обороте (исключение: унитарные предприятия – на праве оперативного управления и хозяйственного ведения),
- учредители сохраняют в отношении имущества юридических лиц права требования или не имеют прав на него,
- порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридических лиц определяется его учредительными документами.

Объектом права собственности юридических лиц может быть любое не изъятое из оборота имущество, ограниченное в обороте – по разрешению. Количество и стоимость не ограничиваются.

Право собственности хозяйственных товариществ и обществ: состоит из уставного (складочного) капитала и др. Управление и распоряжение в товариществе осуществляется полными товарищами, в обществе – специально созданными органами общества. Установлен минимальный размер капитала, иначе ликвидация.

Собственность кооператива – паевой фонд и др., некоммерческих организаций – имущество, переданное участниками и приобретенное по иным основаниям, вправе использовать имущество только в соответствии с целями деятельности, определенными в учредительных документах.

6.

Государственная собственность – имущество, принадлежащее на праве собственности РФ или субъектам. Особенности государственной собственности:

- 1) субъектом права является само государственное образование, а управление и распоряжение имуществом осуществляют органы государственного управления, специально уполномоченные юридические и физические лица,
- 2) полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов,
- 3) РФ может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе изъятое из оборота, а субъекты РФ – любое имущество, за исключением отнесенного к исключительной собственности РФ (ядерное оружие),
- 4) существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, принудит возмездное изъятие, налоги и другие,
- 5) присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности – приватизация, т.е. отчуждение из государственной (муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц.

Объекты государственной и муниципальной собственности делятся на распределенное и нераспределенное имущество.

Распределенное имущество – это имущество, закрепленное за государственными и муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями на ограниченных вещных правах хозяйственного ведения и оперативного управления.

Остальное имущество является нераспределенным и составляет казну публично-правового образования. Такое имущество может быть объектом взыскания кредиторов публичного собственника по его самостоятельным обязательствам (п. 1 ст. 126 ГК РФ).

Имущество может поступать в публичную собственность не только общими (общегражданскими), но и специальными способами, не свойственными отношениям частной собственности: с помощью налогов, сборов и пошлин, а также реквизиции, конфискации и национализации. Имеется и специальное основание прекращения права собственности публично-правовых образований, которым является приватизация (служащая одновременно особым, самостоятельным основанием возникновения права частной собственности).

Муниципальная собственность – имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр.

Муниципальная собственность как государственная собственность является публичной формой собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной. По вопросу разграничения объектов государственной и муниципальной собственности должен быть принят специальный закон (в настоящее время действует Положение об определении пообъектного состава федеральной, государственной, муниципальной собственности, утвержденное распоряжением Президента РФ от 18.03.92. №114-рп).

Государство, муниципальное образование не могут самостоятельно осуществлять право собственности. От их имени права собственника осуществляют органы государственной власти и местного самоуправления, а в случаях и в порядке, предусмотренных действующим законодательством, по их специальному поручению от их имени осуществлять право собственности могут также юридические лица и граждане.

Какой именно государственный или муниципальный орган вправе выступать в тех или иных конкретных имущественных отношениях от имени соответствующего государственного или муниципального образования, определяет установленная законодательством компетенция этого органа. Важно подчеркнуть, что стороной конкретных правоотношений юридически будет являться именно государство или иное публично-правовое образование, а не его орган (последний может стать самостоятельным участником гражданских правоотношений только в качестве юридического лица-учреждения, не являющегося собственником своего имущества).

В имущественных отношениях по распоряжению имуществом Российской Федерации выступает Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

Российская Федерация и ее субъекты могут быть собственниками любого имущества, в том числе, изъятого из оборота или ограниченного в обороте (ст. 129 ГК). Фактически субъекты РФ в настоящее время являются собственниками лишь отдельных видов изъятого из оборота имущества. Муниципальные же образования могут быть собственниками ограниченного в обороте имущества только по специальному указанию закона и не вправе иметь в собственности вещи, изъятые из оборота.

Порядок отнесения государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов Федерации должен устанавливаться специальным законом (п. 5 ст. 214 ГК). Пока такой закон имеется лишь применительно к одному виду публичного имущества – земельным участкам (ст. 16-19 Земельного кодекса). Согласно ФЗ от 17 июля 2001 г. № 101 ФЗ «О разграничении государственной собственности на землю» право собственности РФ, ее субъектов и муниципальных образований на конкретные земельные участки возникает в соответствии с их перечнями, составленными федеральными органами исполнительной власти, согласованными с органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления и утвержденными Правительством РФ.

В отсутствие общего закона сохраняет силу Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-1 «О разграничении государственной собственности в РФ на федеральную, государственную собственность республик в составе РФ, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность». Согласно этому законодательному акту все государственное имущество, за исключением прямо определенного в качестве муниципальной собственности (приложение 3 к названному постановлению), предполагается федеральным. Последнее разделено на исключительно федеральное имущество (перечисленное в приложении 1) и федеральное имущество, которое может быть передано в собственность субъектов РФ (перечисленное в приложении 2).

Если же объекты государственной собственности прямо не упомянуты ни в одном из приложений к названному постановлению, они передаются в собственность соответствующих субъектов РФ после специального обращения по этому поводу их высших органов (а до этого момента считаются находящимися в федеральной собственности).

Контрольные вопросы:

1. Какими признаками обладают вещные права в отличие от обязательственных прав?
2. Перечислите признаки вещных прав?
3. Что означает понятие «вещное право»?
4. Какие вещные права вы знаете?
5. Является ли перечень вещных прав, предусмотренный в ст. 216 Гражданского кодекса РФ исчерпывающим?
6. Какое вещное право является по своему содержанию абсолютным вещным правом?

7. Дайте определение права собственности?
8. Каково содержание права собственности?
9. Что означают правомочия владения, пользования и распоряжения в праве собственности?
10. Кто несет бремя содержания вещи?
11. Кто несет риск случайного повреждения или гибели вещи?
12. Что означает понятие «эластичность права собственности»?
13. Кто такие титульные владельцы?
14. Назовите способы возникновения права собственности?
15. Чем отличаются первоначальные способы возникновения права собственности от производных?
16. Охарактеризуйте переработку как способ возникновения права собственности?
17. Что признается самовольной постройкой?
18. Каковы условия приобретения права собственности на самовольную постройку?
19. В каком случае может возникнуть право собственности у лица на находку?
20. Кто приобретает право собственности на обнаруженный клад?
21. Что представляет собой приобретательная давность как способ возникновения права собственности?
22. Назовите способы прекращения права собственности?
23. В каких случаях право собственности может прекратиться принудительно и безвозмездно?
24. Какие способы прекращения права собственности относятся к принудительно возмездным?
25. Что означает термин «реквизиция»?
26. Что представляют собой ограниченные вещные права?
27. Что означает признак следования ограниченных вещных прав?
28. Назовите виды ограниченных вещных прав?
29. Охарактеризуйте сервитуты как разновидность ограниченных вещных прав?
30. Что означает понятие «публичный сервитут»?
31. Что представляют собой право хозяйственного ведения и право оперативного управления?
32. Кто может быть субъектом права хозяйственного ведения и права оперативного управления?
33. Чем отличается право хозяйственного ведения от права оперативного управления?
34. Что представляют собой право постоянного бессрочного пользования и право пожизненного наследуемого владения на земельные участки?
35. Назовите формы права собственности?
36. Охарактеризуйте право частной собственности?
37. Охарактеризуйте право публичной собственности?

ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

- 1. Понятие и виды права общей собственности**
- 2. Общая долевая собственность**
- 3. Общая совместная собственность**

1.

Общая собственность представляет собой принадлежность вещи не одному собственнику, а одновременно нескольким лицам (сособственникам). Например, наследники после смерти наследодателя получают в собственность принадлежавший ему автомобиль или жилой дом; два публично-правовых образования становятся сособственниками построенного на их денежные средства гидротехнического объекта. Как видно, отношения общей собственности характеризуются множественностью субъектов права собственности на конкретный объект.

Общая собственность в соответствии с правилом п. 4 ст. 244 ГК РФ возникает прежде всего при поступлении в собственность двух или более лиц вещей, **неделимых по своей природе либо в силу указания закона**, а в отношении делимого имущества – в случаях, прямо предусмотренных законом или договором (например, в отношении имущества супругов в силу правил ст.ст.33-34 Семейного кодекса или при создании простого товарищества на основании ст.1043 ГК РФ).

Между участниками общей собственности в период ее существования делится не имущество в натуре (которое юридически всегда составляет единое целое), а право на него, у которого появляется несколько субъектов.

Отношения общей собственности могут возникать между любыми субъектами гражданского права: физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными образованиями, причем в любых сочетаниях.

Субъекты общей собственности, как и любые сособственники, по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им общим имуществом, но вынуждены осуществлять эти правомочия сообща, совместно, поскольку ни один из них не обладает всей полнотой права на вещь, будучи ограниченным правами других участников.

Закон закрепляет два вида общей собственности: долевую и совместную (п.2 ст.244 ГК).

Общая собственность на имущество является долевой, кроме случаев, когда законом предусмотрено образование на это имущество совместной собственности.

Поэтому согласно п.3 ст.244 ГК общая долевая собственность является правилом, а совместная (бездолевая) собственность – исключением, прямо предусмотренным законом.

В настоящее время законодательством предусматривается два вида права общей совместной собственности:

- право общей совместной собственности супругов;
- право общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства.

2.

Право общей долевой собственности является правом двух и более лиц сообща (в определенных долях) по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Размер долей участников общей долевой собственности определяется либо законом (например, при наследовании по закону доли наследников одной очереди признаются равными в соответствии с п.2 ст.1141 ГК), либо их соглашением (например, условиями договора простого товарищества).

Если же размер долей не может быть определен, то доли считаются равными (п.1 ст.245 ГК).

Однако, в зависимости от вклада каждого участника в образовании и приращении общего имущества их доли могут быть и неравными.

По общему правилу делимые улучшения поступают в собственность того из участников долевой собственности, который их произвел и не влияет на размер долей ее участников.

Неотделимые улучшения всегда становятся объектом общей собственности. Поэтому участник долевой собственности, осуществивший такие улучшения за свой счет и с соблюдением установленного сосособственниками порядка использования общего имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в этом имуществе.

Сособственник вправе по своему усмотрению распоряжаться своей долей как самостоятельным объектом права путем совершения различных сделок.

С другой стороны, и кредитор участника долевой собственности вправе обратиться взыскание на такую долю, но при недостаточности другого имущества у должника-собственника.

Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течении 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (п.2 ст.250 ГК РФ), а не признания сделки недействительной.

Реализация права общей долевой собственности может происходить только по единогласному решению всех без исключения собственников независимо от размера их долей. При отсутствии же согласия только по решению суда.

Каждый участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации.

Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в общих расходах: уплате налогов и иных платежей и т.д.

Плоды, продукция и доходы, полученные от использования общего имущества также распределяются между собственниками соразмерно их долям, если иное не установлено их соглашением.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает прекращение общей долевой собственности. Способы и условия как раздела общего имущества, так и выдела из него доли определяются, прежде всего, соглашением собственников и лишь при невозможности его достижения – судом.

Когда выдел доли конкретного собственника в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, выделившийся собственник получает право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности (п.3 ст.252 ГК РФ).

Без согласия собственника выплата ему компенсации за приходящееся на его долю имущество возможна лишь в качестве исключения при прямо определенных законом условиях. В настоящее время предусмотрено две такие ситуации. Во-первых, при неделимости вещи в исключительных случаях суд может передать ее в собственность одного из участников, имеющего существенный интерес в ее использовании, причем независимо от размера долей остальных собственников, но с компенсацией им стоимости их долей (см. абз.5 п.36 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части 1 ГК РФ»). Во-вторых, в случаях, когда доля собственника незначительна и не может быть реально выделена, а его интерес в использовании общего имущества не может считаться существенным, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию.

3.

Право общей совместной собственности – это право нескольких лиц сообща по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое, без определения их долей в праве на него.

Особенностью отношений совместной собственности является лично-доверительный характер взаимоотношений участников, делающий их юридически незаменимыми.

Режим общей совместной собственности супругов предусмотрен ст.256 ГК РФ и конкретизирован главой 7 СК РФ. Ранее в Кодексе о браке и семье РСФСР нормы, регулирующие имущественный режим супругов, носили императивный характер. В настоящее время режим общей совместной собственности может быть изменен брачным договором, в котором супруги вправе предусмотреть режим как общей долевой собственности, так и раздельной собственности супругов, а также смешанный режим.

Супруги выступают в гражданских правоотношениях с третьими лицами как единый субъект правоотношений. Например, имущество, которое приобретает один супруг, становится автоматически собственностью и другого супруга.

Все нажитое супругами во время зарегистрированного брака имущество, за некоторым исключением, относится к их совместной собственности независимо от того, кем из них и за чей счет имущество было приобретено, создано, на чье имя оформлено.

При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга (п.2 ст.35 ГК РФ).

Определение долей осуществляется при разделе совместного имущества. При этом, если иное не предусмотрено законом или брачным соглашением, доли супругов считаются равными.

Фактические брачные отношения не порождают режима общей совместной собственности независимо от срока совместного проживания. Раздел совместно нажитого в этом случае имущества разрешается по правилам об общей долевой собственности.

Предварительным условием возникновения совместной собственности фермерского хозяйства является его создание. Оно возникает на основе специального соглашения участников и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для индивидуальных предпринимателей.

В фермерском хозяйстве могут сосуществовать различные виды общей собственности, что требует различать объекты, составляющие:

- 1) общее имущество участников хозяйства, включая супругов (п.2 и 3 ст.257 ГК РФ);
- 2) общее имущество супругов, одновременно являющихся участниками фермерского хозяйства (п.2 ст.33, п.2 ст.34 СК РФ);
- 3) личное имущество отдельных участников хозяйства, включая личное имущество каждого из супругов (ст.36 СК РФ).

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом осуществляется членами крестьянского (фермерского) хозяйства сообща в соответствии с их общим соглашением. Сделки в интересах хозяйства совершаются его главой.

Кредиторы по таким сделкам обращают взыскание на общее имущество хозяйства (ст.8 Закона о крестьянском (фермерском) хозяйстве).

С целью сохранения фермерских хозяйств закон не предусматривает для их членов возможности требовать выдела имущества при выходе из такого хозяйства. Выделяющийся участник вправе претендовать лишь на получение от оставшихся участников денежной компенсации, соразмерной его доле (п.2 ст.258 ГК; ст.9 Закона КФХ).

При прекращении деятельности фермерским хозяйством его имущество подлежит разделу по общим правилам ГК, предусмотренным для раздела имущества, находящегося в совместной или в долевой собственности (ст.258 ГК; п.4 ст.9 Закона о КФХ).

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение общей собственности и приведите примеры?
2. Какие виды общей собственности предусмотрены в гражданском законодательстве?
3. Что означает презумпция общей долевой собственности?
4. Чем отличается общая совместная собственность от общей долевой собственности?
5. Как вы понимаете общую долевую собственность?
6. Как определяется размер долей в общей долевой собственности?
7. Как осуществляется владение и пользование имущества, находящегося в общей долевой собственности?
8. Кто несет бремя содержания имущества находящегося в общей долевой собственности?
9. Как вы понимаете преимущественное право покупки сособственника?
10. Как осуществляется раздел общей долевой собственности или выдел доли из общей долевой собственности?
11. Когда возникает общая совместная собственность?
12. Охарактеризуйте общую совместную собственность супругов?
13. Что представляет собой общая собственность крестьянского (фермерского) хозяйства?

ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ИНЫХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

- 1. Понятие и гражданско-правовые способы защиты вещных прав**
- 2. Виндикационный иск**
- 3. Негаторный иск**
- 4. Иск о признании права собственности**
- 5. Иск об освобождении имущества из-под ареста**
- 6. Вещно-правовая защита титульного владения**

1.

Защита права собственности и иных вещных прав является составной более широкого понятия защиты гражданских прав.

Гражданско-правовая защита вещных прав представляет собой совокупность гражданско-правовых способов, которые применяются к нарушителям вещных прав.

В гражданском праве различают вещно-правовые способы и обязательственно-правовые способы защиты вещных прав.

Вещно-правовая защита осуществляется с помощью абсолютных исков, т.е. исков, которые могут быть предъявлены к любым нарушившим вещное право лицам. Гражданский закон закрепляет два классических вещно-правовых иска, известных еще римскому праву – виндикационный и негаторный иски.

В случае нарушения права собственности в договорных отношениях или в случае причинения вреда имуществу применяется обязательственно-правовые иски.

Самостоятельную группу способов защиты вещных прав, составляют иски к публичной власти. В этом случае используются два вида исков:

- требование о полном возмещении убытков, причиненных частным лицам в результате незаконных действий (бездействий) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц, если такие действия (бездействия) нарушают вещные права;
- с аналогичной целью может использоваться требование о признании недействительным ненормативного акта государственного или муниципального органа, не соответствующего закону и нарушающего вещное право.

В эту же группу может быть отнесен иск об освобождении имущества от ареста, когда он предъявляется к государству в связи с предстоящей конфискацией имущества осужденного по приговору суда.

Помимо выше перечисленных средств защиты права собственности имеют место специальные средства защиты права собственности, вытекающие из различных институтов гражданского права. Например, правила о защите имущественных прав собственника, признанного в установленном порядке безвестно отсутствующим или объявленного умершим, в случае его явки (ст. 43,

46 ГК), о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (ст. 187-180 ГК) и т.д.

2.

Под **виндикационным иском** понимается внедоговорное требование не владеющего собственника к фактическому владельцу имущества о возврате последнего в натуре. Виндигировать можно лишь индивидуально-определенную вещь, которая должна быть сохранена в натуре. В случае уничтожения вещи виндикационный иск не подлежит удовлетворению, но может быть предъявлен иск о возмещении вреда.

Удовлетворение иска зависит от того, является ли приобретатель имущества добросовестным или недобросовестным.

Добросовестный приобретатель – это лицо, которое не знало и не могло знать, что имущество приобретено у лица, не имевшего права его отчуждать. При **недобросовестном владении** – фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество. Так, например, приобретение вещи за бесценок может свидетельствовать о том, что отчуждатель продает похищенную вещь и это свидетельствует о его недобросовестности.

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано во всех случаях.

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях.

Во-первых, если такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.д.).

Во-вторых, в случае возмездного приобретения вещи имеет значение способ выбытия вещи у собственника.

Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, отдано им в аренду, а затем незаконно продано арендатором 3 лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером.

Но если вещь выбыла из владения собственника помимо его воли (утеряна собственником или лицом, которому она была передана собственником во владение; похищена у того или другого и т.д.) она может быть истребована даже и у добросовестного приобретателя.

В силу ст. 303 ГК собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата не только конкретного имущества, но и всех доходов, которые этот владелец извлек или должен был извлечь из имущества за все время своего владения им.

На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. За добросовестным владельцем признается также право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужом имуществе. Он может

также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые улучшения, ибо в ином случае собственник по сути получал бы неосновательное обогащение.

С другой стороны, как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с какого собственнику причитаются доходы от имущества. В противном случае имело бы место неосновательное обогащение собственника.

3.

Негаторный иск – это требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК).

Истцом по негаторному иску является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Ответчиком считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно.

Объект требований по негаторному иску составляет устранение длящегося правонарушения, сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому на требования по негаторному иску не распространяется исковая давность. При устранении нарушителем правонарушения к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков (если они имели место).

4.

Иск о признании права собственности – это внедоговорное требование собственника имущества о констатации перед третьими лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или об устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Большинство авторов считает, что российское гражданское право никакого самостоятельного иска о признании права собственности не знает; требование же о признании права собственности, по их мнению, входит в качестве одного из притязаний в состав виндикационного или негаторного иска. Другие авторы вполне обоснованно рассматривают данный иск в качестве самостоятельного вещно-правового требования.

Указанный иск может быть заявлен собственником индивидуально-определенной вещи, как владеющим, так и не владеющим ею (если при этом не ставится вопрос о ее возврате), права которого оспариваются, отрицаются или не признаются третьим лицом, не находящимся с собственником в обязательственных отношениях по поводу спорной вещи. Правом на данный иск обладает также и титульный владелец имущества, в частности субъект права хозяйственного ведения или права оперативного управления.

В качестве ответчика выступает третье лицо, не признающее за истцом вещного права на имущество.

Предметом иска является лишь констатация факта принадлежности истцу права собственности, иного вещного права на имущество, но не выполнение ответчиком каких-либо конкретных обязанностей.

Необходимым условием удовлетворения иска является подтверждение истцом своих прав на имущество путем предъявления доказательств (правоустанавливающих документов, свидетельствующих показаний и т.д.). Если имущество находится во владении истца, то суд может (но не обязан) в конкретных случаях, когда нет возможности решить дело на основании собранных по делу доказательств, замкнуть цепь доказательств при помощи **презумпции законности фактического владения**. Данная презумпция отражает тот факт, что в подавляющем большинстве случаев фактический владелец имущества обладает необходимым правомочием, целесообразность ее применения в качестве фактической презумпции в судебно-арбитражной практике сомнений не вызывает.

5.

Иск об освобождении имущества от ареста (исключении из описи) прямо не регламентирован законодательством. Вопросы, возникающие на практике в связи с предъявлением данного иска, разъяснены в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 1985 г. № 5 «О практике рассмотрения судами РФ дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)».

Арест имущества, т.е. его опись и запрет им распоряжаться (а в необходимых случаях – изъятие имущества у владельца и передача его на хранение), допускается законом в качестве меры обеспечивающей исполнение судебного решения или приговора о конфискации имущества (п. 1 ст. 140 ГПК РФ; п. 1 ст. 91 АПК РФ; п. 1 ст. 111 и ст. 115 УПК РФ).

Иногда в опись ошибочно включаются вещи, принадлежащие другим лицам, что и становится основанием для требования об их исключении из такой описи (освобождении от ареста). Во многих случаях речь идет о требовании супруга об исключении из описи имущества, составляющего его в общем супружеском имуществе, или лично ему принадлежащих вещей.

Собственник, имущество которого ошибочно включено в опись, вправе предъявить требование об освобождении этого имущества от ареста к должнику, у которого описано имущество, и одновременно – к кредиторам, в интересах которых наложен арест на имущество (смотреть п. 28 Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»). Если имущество арестовано в связи с его предполагаемой конфискацией, ответчиками по иску становятся осужденный (подозреваемый, обвиняемый) и государство в лице финансового органа.

Данный иск следует рассматривать как разновидность иска о признании права собственности (ст. 12 ГК).

6.

Виндикационный и негаторный иски в защиту своих прав могут предъявлять не только собственники, но и субъекты иных вещных прав на имущество – все законные (титульные) владельцы (ст. 305 ГК). К их числу относятся, прежде всего, субъекты прав хозяйственного ведения и оперативного управления, сервитутари, залогодержатели и субъекты иных ограниченных вещных прав. К ним также относятся субъекты обязательственных прав, связанных с владением чужим имуществом (арендаторы, хранители, перевозчики и т.д.)

При этом титульные владельцы (по закону и договору) могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника. Но если субъекты ограниченных вещных прав для защиты могут использовать вещно-правовые способы (иски), то договорные владельцы вправе использовать обязательно-правовые способы защиты, так как их отношения с собственником имущества носят обязательно-правовой характер.

Защита договорного владения вещно-правовыми способами возможно в отношении третьих лиц, а не контрагентов по договору, - например, при создании арендатору помех в использовании арендованного им у собственника помещения владельцами других помещений, находящихся в этом же здании. Объектом такой защиты могут стать только индивидуально-определенные вещи, но не обязательственные права.

Таким образом, можно говорить об абсолютной (вещно-правовой) защите не только права собственности и иных вещных прав, но и всякого законного (титульного), в том числе договорного владения.

Контрольные вопросы:

1. Что представляет собой гражданско-правовая защита вещных прав?
2. Что входит в систему гражданско-правовых способов защиты вещных прав?
3. Когда применяются обязательно-правовые иски для защиты вещных прав?
4. Как вы понимаете термин «абсолютные иски»?
5. Назовите виды абсолютных исков?
6. Что означает понятие «виндикация»?
7. Дайте определение виндикационного иска?
8. Каковы правила удовлетворения виндикационного иска?
9. Какое правовое значение имеет добросовестность или недобросовестность приобретателя при виндикации вещи?
10. Кому принадлежат произведенные улучшения вещи в случае ее виндикации?
11. Какое правомочие в праве собственности защищает виндикационный иск?
12. Дайте понятие негаторный иск?
13. Какое правомочие в праве собственности защищает негаторный иск?
14. Как вы думаете, почему на негаторный иск не распространяется исковая давность?

15. Что представляет собой иск о признании права собственности?
16. Что представляет собой иск об освобождении имущества от ареста?
17. Возможна ли защита договорного владения с помощью вещно-правовых способов?

ПОНЯТИЕ И ЗАЩИТА ЛИЧНЫХ НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ

1. Понятие, признаки и виды личных неимущественных прав
2. Защита личных неимущественных прав. Защита чести, достоинства и деловой репутации
3. Компенсация морального вреда

1.

К особой группе объектов гражданских прав относятся нематериальные блага, под которыми понимаются не имеющие экономического содержания и неотделимые от личности их носителя блага и свободы, признанные действующим законодательством.

Личные неимущественные права в объективном смысле представляют собой комплексный правовой институт, включающий нормы различных отраслей права. Основу правового регулирования этих прав составляют нормы конституционного права (глава 2 Конституции РФ), нормы уголовного права (главы 16 – 20 УК РФ) и нормы других отраслей права.

Личные неимущественные права в гражданском праве – это субъективные права граждан, возникающие вследствие регулирования нормами гражданского права личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными. Хотя, правильнее будет сказать не регулирование, а защита этих прав.

Признаки личных неимущественных прав:

- Носят строго личный характер;
- Неотчуждаемость и непередаваемость;
- Исключительный характер;
- Неимущественный характер;
- Абсолютный характер;
- Обладают свойствами индивидуализации самой личности обладателя этих прав.

Статья 150 ГК дает примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ, подразделяя их на 2 группы:

1. нематериальные блага, приобретаемые гражданами и юридическими лицами в силу рождения (создания);
2. нематериальные блага, приобретаемые в силу закона.

К первым относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация и т. д.

Ко второй группе относятся – право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя и другие. В качестве иных нематериальных прав, принадлежащих личности, могут оказаться право на жизнь, здоровье и прочее. Личное неимущественное право, корреспондирующее нематериальному благу или существующее отдельно от него, оказывается, как бы благам второго уровня, а сами жизнь, здоровье и пр. являются благами,

предшествующими правам на них, и в этом смысле могут признаваться благом первого уровня.

По действующему ГК РФ понятие «нематериальное благо» является собирательным, относящимся как к самому «благу», так и к личным неимущественным правам.

Блага первого уровня неразрывно связаны с самим существованием личности. Они объективно существуют независимо от их правовой регламентации и только в случаях посягательств на эти блага нуждаются в правовой защите.

Блага второго уровня (право на имя, право авторства и иные личные неимущественные права) являются субъективными правами, образующими содержание конкретного правоотношения и тем самым уже урегулированными нормами права. В случае же нарушения этих прав они пользуются правовой защитой.

Особенность осуществления личных неимущественных прав состоит в том, что законом определяются не пределы реализации нематериальных благ (прав) управомоченным лицом, а устанавливаются границы вторжения посторонних лиц в личную сферу и, если эти пределы нарушаются, допускается применение принудительных мер к их восстановлению.

По степени связанности личных неимущественных прав с имущественными, они подразделяются на личные неимущественные права, связанные с имущественными и личные неимущественные права, не связанные с имущественными.

По целевой направленности личные неимущественные права можно классифицировать на личные неимущественные права:

- направленные на индивидуализацию личности: право на имя (наименование юридического лица), право на честь, достоинство, деловую репутацию и т. п.
- направленные на обеспечение физической неприкосновенности личности (жизнь, свобода, выбор места пребывания, места жительства и т. д.)
- направленные на неприкосновенность внутреннего мира личности и ее интересов (личная и семейная тайна, невмешательство в частную жизнь, честь и достоинство и т. п.).

2.

Защита нематериальных благ. Специфика гражданско-правовой защиты личных неимущественных прав проявляется в том, что в случаях нарушения нематериальных благ они подлежат восстановлению (если это возможно) независимо от вины правонарушителя.

При защите нематериальных благ допустимо использование любых форм и способов защиты гражданских прав, если это не противоречит существу нарушенного блага и характеру правонарушения.

Если нарушением личных неимущественных прав гражданину нанесен имущественный ущерб, то применяются нормы гражданского права,

регулирующие ответственность за причинение вреда (глава 59 ГК). Кроме того, в связи с нарушением личных неимущественных прав потерпевший вправе требовать возмещения морального вреда.

В силу ст. 208 ГК исковая давность не распространяется на требования о защите личных неимущественных прав, кроме случаев, предусмотренных законом.

Защита чести, достоинства и деловой репутации.

Достоинство – самооценка личности, осознание ею своих личных качеств, способностей и своего общественного значения. Достоинство определяет субъективную оценку личности.

Честь – объективная оценка личности, определяющая отношение общества к гражданину или юридическому лицу, это социальная оценка моральных и иных качеств личности.

Репутация – это сложившееся о лице мнение, основанное на оценке общественно значимых качеств. **Деловая репутация** – оценка профессиональных качеств.

Действующий ГК устанавливает особый гражданско-правовой способ защиты чести, достоинства и деловой репутации, проводя при этом различия в основаниях и способах защиты нарушенных прав гражданина, с одной стороны, и юридического лица, с другой стороны.

Гражданин вправе требовать по суду опровержения, порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности (п. 1 ст. 152 ГК). Из содержания ст. 152 ГК следует, что имеется в виду опровержение по суду таких сведений, которые:

- 1) порочат честь и достоинство гражданина,
- 2) распространены ответчиком,
- 3) не соответствуют действительности.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах, возникших при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций» от 18 августа 1992 г. № 11 (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.12.1993 N 11 (ред. от 29.11.2018) «О дополнении и изменении некоторых Постановлений Пленума Верховного Суда Российской Федерации») разъяснено, что понимается под каждым из перечисленных условий.

Порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют его честь и достоинство.

Под распространением сведений, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и другие средства массовой информации, изложение в судебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной, форме нескольким лицам или хотя бы одному лицу.

Опровержение таких сведений в СМИ должно последовать в тех же СМИ.

Истец доказывает лишь сам факт распространения порочащих его сведений лицом, к которому предъявлен иск. Обязанность доказывания соответствия действительности распространенных сведений возлагается на ответчика.

Специальный порядок установлен для опровержения сведений, содержащихся в документе, исходящем от организации: такой документ подлежит замене.

3.

Статья 151 ГК определяет моральный вред как причинение гражданину физических или нравственных страданий.

Если моральный вред причинен гражданину посягательством на принадлежащее ему нематериальное благо, то он, при наличии предусмотренных законом условий, возмещается независимо от того, предусмотрено ли такое возмещение специальным законом или нет. Достаточным основанием для этого служит ст. 151 ГК.

А вот если моральный вред причинен посягательством на какое-либо материальное благо, которое находит свое выражение в имущественном праве, то он подлежит возмещению лишь тогда, когда существует специальный закон, такое возмещение предусматривающий. Таковым законом является, в частности, Закон РФ «О защите прав потребителей».

В ст. 151 ГК предпринята попытка найти ориентиры, из которых суд мог бы исходить при определении размеров компенсации морального вреда. Суд принимает во внимание:

- степень вины нарушителя, иные заслуживающие внимания обстоятельства;
- степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.

Контрольные вопросы:

1. Что понимается под нематериальными благами?
2. Какие видовые классификации личных неимущественных прав вы знаете?
3. Как соотносится понятие «личное неимущественное право» и «нематериальное благо»?
4. Что представляют собой способы защиты личных неимущественных прав?
5. Что означают понятия «честь», «достоинство», «деловая репутация»?
6. Что понимается под порочащими гражданина сведениями?
7. Что понимается под распространением сведений?
8. Распространяется ли исковая давность на требования по защите личных неимущественных прав?
9. Дайте определение морального вреда?
10. Подлежит ли возмещению моральный вред в случае нарушения имущественных прав?

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности
2. Виды гражданско-правовой ответственности
3. Основания и условия гражданско-правовой ответственности

1.

Гражданско-правовая ответственность является разновидностью юридической ответственности. **Юридическая ответственность** представляет собой одну из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права, заключающуюся в применении к ним предусмотренных законом – мер ответственности, влекущих для них дополнительные неблагоприятные последствия.

Как разновидность юридической ответственности ответственность в гражданском праве обладает всеми указанными выше признаками, однако имеет и особенности.

1. Поскольку гражданское право главным образом регулирует имущественные отношения, то и гражданско-правовая ответственность наступает в виде **лишений имущественного характера**.

Вместе с тем не все меры имущественного характера, предусмотренные гражданским законодательством на случай правонарушения, относятся к гражданско-правовой ответственности. Так, ст. 398 ГК РФ устанавливает последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь, которые наступают в виде принудительного изъятия вещи у должника и передачи ее кредитору. Такую меру имущественного характера нельзя рассматривать как гражданско-правовую ответственность, поскольку в данном случае у должника изымается то имущество, которое он обязан был сам передать кредитору независимо от правонарушения в силу принятой на себя обязанности. В приведенном примере о гражданско-правовой ответственности можно говорить тогда, когда должник за несвоевременную передачу индивидуально-определенной вещи будет лишен принадлежащего ему имущества в виде возмещения убытков, что исключалось бы в случае надлежащего исполнения обязательства. Поэтому к гражданско-правовой ответственности могут быть отнесены только такие принятые к правонарушителю меры, в результате которых он понес имущественные лишения, которые не наступили бы, если бы правонарушитель не совершил правонарушение.

2. Гражданско-правовая ответственность – это всегда ответственность одного участника гражданского правоотношения перед другим участником того же правоотношения, ответственность правонарушителя перед потерпевшим. Тем самым гражданско-правовая ответственность отличается от имущественной

ответственности, например, в уголовном и административном праве, когда имущественные санкции взыскиваются в доход государства.

3. Регулируемые гражданским правом товарно-денежные отношения носят эквивалентно-возмездный характер. В силу этого гражданско-правовая ответственность носит **компенсационный характер**: имущественные потери потерпевшего компенсируются за счет имущества правонарушителя.

Таким образом, **под гражданско-правовой ответственностью** следует понимать применение к правонарушителю неблагоприятных мер имущественного характера за неисполнение или ненадлежащее исполнение им своих обязанностей, установленных законом или договором.

Функции гражданско-правовой ответственности:

1. компенсаторно-восстановительная;
2. стимулирующая;
3. предупредительно-воспитательная (например, п. 2 ст. 1065 ГК РФ);
4. штрафная.

2.

Существуют различные классификации гражданско-правовой ответственности. Так, в зависимости от основания возникновения различают договорную (в соответствии с условиями договора между сторонами) и **внедоговорную** (например, из причинения вреда имуществу).

Ответственность, возникающая при множественности лиц на стороне правонарушителя, может быть долевой, солидарной, субсидиарной.

Так, при **долевой ответственности** каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле, установленной законом или договором.

При **солидарной ответственности** должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом, как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено полностью (ст. 323 ГК РФ).

Солидарная ответственность более строгая, чем долевая. В связи с этим она может применяться только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором, например, при совместном причинении вреда (ст. 1080 ГК РФ)

Субсидиарная ответственность является дополнительной по отношению к ответственности основного правонарушителя. Согласно ст. 399 ГК РФ до предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником, кредитор должен предъявить требование к основному должнику. Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность. В качестве

примеров субсидиарной ответственности можно привести ответственность полных товарищей по обязательствам юридического лица, ответственность собственника имущества казенного предприятия или учреждения.

3.

Обстоятельства, при которых наступает гражданско-правовая ответственность, называется ее основаниями. В качестве оснований гражданско-правовой ответственности следует рассматривать гражданские правонарушения и иные обстоятельства, прямо предусмотренные законом или договором.

Для применения мер гражданско-правовой ответственности необходимо наличие следующих условий:

- 1) противоправное поведение лица, нарушившего право;
- 2) причинение вреда, которое может быть выражено как в материальной, так и в нематериальной форме (моральный вред);
- 3) причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом;
- 4) виновное поведение правонарушителя.

Совокупность причиненных условий называют составом гражданского правонарушения.

Противоправным поведением признается поведение, которое нарушает норму права независимо от того, знал или не знал правонарушитель о неправомерности своего поведения. Противоправное поведение может выражаться в виде действия или бездействия.

Под **вредом** в гражданском праве понимается всякое умаление личного или имущественного блага. С этой точки зрения различаются моральный и материальный вред.

Материальный вред представляет собой имущественные потери – уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т.п. он может быть возмещен в натуре либо компенсирован в деньгах.

Под **убытками** в гражданском праве понимается денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются из реального ущерба и упущенной выгоды. **Реальный ущерб** – это расходы, понесенные потерпевшим в связи с правонарушением. **Упущенная выгода** – это доходы, которые не получены в связи с правонарушением.

ГК РФ исходит из **принципа полноты возмещения убытков**, размер которой должен в принципе соответствовать размеру понесенных потерпевшим убытков. Из этого общего правила имеются отдельные исключения, связанные с возможностью увеличения размера ответственности (например, при защите прав граждан-потребителей), либо его ограничения (прямо установленные федеральным законом на основании п. 1 ст. 400 ГК, например, при ответственности транспортных организаций в договоре перевозки).

Гражданско-правовая ответственность за нарушение договорных обязанностей иногда может наступать и независимо от наличия вреда (или

убытков). Так, просрочка в передаче товара по договору может повлечь применение предусмотренного им штрафа независимо от того, появились ли в результате убытки у приобретателя товара или нет. Однако такие случаи являются исключительными.

Моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных неимущественных прав. Такой вред не поддается точной материальной оценке. Однако, в случаях, прямо предусмотренных законом, он может быть возмещен в приблизительно определенной денежной сумме, с учетом требований разумности и справедливости, а также индивидуальных особенностей потерпевшего и других фактических обстоятельств (ст.ст. 151, 1101 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК возмещению подлежат лишь убытки, причиненные противоправным поведением должника. Это означает, что между противоправным поведением должника и возникающими у кредитора убытками должна существовать причинная связь. **Прямая причинная связь** имеет место тогда, когда в цепи последовательно развивающихся событий между противоправным поведением лица и убытками не существует каких-либо обстоятельств, имеющих значение для гражданско-правовой ответственности. Такими обстоятельствами могут быть, например, противоправное поведение других лиц, непреодолимая сила и т.д.

Вина является субъективным условием гражданско-правовой ответственности. В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ **виной** в гражданском праве следует признавать непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при такой степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей и конкретным условиям оборота. В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя, ибо именно он должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении. Отсутствие вины правонарушителя освобождает его от гражданско-правовой ответственности, из которого имеются весьма многочисленные ограничения.

Так, владелец источника повышенной опасности несет ответственность независимо от вины. В соответствии с п. 1 ст. 1079 ГК юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, взрывчатых веществ и т.п.) обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Индивидуальные предприниматели и коммерческие организации как профессиональные участники имущественного оборота по общему правилу несут друг перед другом ответственность не только за виновное, но и за случайное неисполнение договорных обязательств.

Ответственность, независящая от вины правонарушителя, возможна как в договорных, так и во внедоговорных отношениях. Такая ответственность

охватывает ситуации случайного причинения вреда. **Случай (казус)** в гражданском праве представляет собой событие, которое могло бы быть предотвращено ответственным за это лицом, но этого им не было сделано лишь потому, что такое событие невозможно было предвидеть и предотвратить ввиду внезапности его наступления.

Ответственность, не зависящая от вины, не означает абсолютную, безграничную ответственность причинителя вреда или убытков. И в таких ситуациях причинитель подлежит освобождению от ответственности при наличии умысла потерпевшего или действия непреодолимой силы. Непреодолимую силу закон определяет, как чрезвычайное (неожиданное) и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Понятие непреодолимой силы носит относительный характер.

Контрольные вопросы:

1. Каковы особенности гражданско-правовой ответственности?
2. Какие виды ответственности предусмотрены в гражданском праве при множественности лиц на стороне должника?
3. Когда может возникнуть солидарная ответственность должников?
4. Что означает солидарная ответственность должников?
5. Каковы условия предъявления требований к субсидиарному должнику?
6. Какие элементы входят в состав гражданского правонарушения?
7. Из чего складываются убытки в гражданском праве?
8. Что понимается под виной в гражданском праве?
9. В каких случаях возможно привлечение к гражданско-правовой ответственности при отсутствии вины правонарушителя?

НАСЛЕДОВАНИЕ СОБСТВЕННОСТИ ГРАЖДАН

- 1. Понятие и основания наследования**
- 2. Наследование по завещанию. Совместное завещание супругов**
- 3. Наследование по закону**
- 4. Наследственный договор**
- 5. Приобретение наследства**
- 6. Наследование отдельных видов имущества**

1.

Наследование – это переход прав и обязанностей умершего к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент. Наследование является одним из производных способов приобретения права собственности. Вопросы наследования регулируются ч. 3 ГК РФ.

Наследство открывается со смертью гражданина либо вступлением решения суда об объявлении гражданина умершим в законную силу (ст. 1113 ГК РФ). В соответствии со ст. 1154 ГК наследство может быть принято в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно (коммориенты) и не наследуют друг после друга, если момент смерти каждого из таких граждан установить невозможно. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя.

Если последнее место жительства наследодателя неизвестно или находится за пределами РФ, местом открытия наследства в РФ признается место нахождения такого наследуемого имущества. Если наследуемое имущество находится в разных местах, местом открытия наследства считается место нахождения недвижимого имущества или наиболее ценной части недвижимого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части (ст. 1115 ГК).

Субъектами наследования являются наследодатель и наследники. В качестве наследодателей могут выступать исключительно физические лица. В качестве наследников могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Так отцом ребенка является умерший супруг матери ребенка при условии, что ребенок родился не позднее 300 дней со дня смерти отца.

К наследованию по завещанию могут призываться юридические лица, РФ, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и

международные организации, а к наследованию по закону выморочного имущества – РФ.

Ст. 1117 ГК определяет круг лиц, которые в силу своего недостойного поведения лишаются права наследования (недостойные наследники). К ним относятся:

- Граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию, либо увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Эти лица не наследуют ни по закону, ни по завещанию. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество;
- Родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства. Они не наследуют по закону;
- Граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Объектами наследственного правопреемства являются принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, имущественные права и обязанности. Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности, права и обязанности, вытекающие из алиментных отношений или право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также личные неимущественные права и другие нематериальные блага. Однако если при жизни наследодателя ему были присуждены денежные суммы, связанные с реализацией названных прав, то они входят в состав наследства.

Ст. 1111 ГК предусмотрены следующие основания наследования: завещание, наследственный договор и по закону.

2.

Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти. Завещание является односторонней сделкой, которая совершается только лично гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Не допускается совершение завещания лицами, не достигшими 18 лет, даже с согласия родителей, за исключением эмансипированных граждан и граждан, вступивших в брак до 18 лет.

Совместное завещание супругов. Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» в правовое поле на всей территории РФ введены совместные завещания супругов. Теперь завещания могут совершаться не только одним гражданином, но и также гражданами, состоящими между собой в момент его совершения в браке. Такой завещание называется совместным завещанием супругов. К супругам, совершившим

совместное завещание, применяются правила гражданского законодательства о завещателе.

В совместном завещании супругов они вправе по обоюдному усмотрению определить следующие последствия смерти каждого из них, в том числе наступившей одновременно: завещать общее имущество супругов, а равно имущество каждого из них любым лицам; любым образом определить доли наследников в соответствующей наследственной массе; определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если определение имущества, входящего в наследственную массу каждого из супругов, не нарушает прав третьих лиц; лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; включить в совместное завещание супругов иные завещательные распоряжения, возможность совершения которых предусмотрена настоящим Кодексом. Условия совместного завещания супругов действуют в части, не противоречащей правилам ГК об обязательной доле в наследстве (в том числе об обязательной доле в наследстве, право на которую появилось после составления совместного завещания супругов), а также о запрете наследования недостойными наследниками (статья 1117).

Совместное завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным как до, так и после смерти одного из супругов.

В случае признания волеизъявления одного из супругов при совершении ими совместного завещания не соответствующим требованиям закона в порядке, предусмотренном абзацем третьим пункта 2 статьи 1131 ГК, к такому завещанию подлежат применению нормы ГК об оспоримых или ничтожных сделках в зависимости от оснований недействительности волеизъявления одного из супругов.

Один из супругов в любое время, в том числе после смерти другого супруга, вправе совершить последующее завещание, а также отменить совместное завещание супругов.

Если нотариус удостоверяет последующее завещание одного из супругов, принимает закрытое последующее завещание одного из супругов или удостоверяет распоряжение одного из супругов об отмене совместного завещания супругов при жизни обоих супругов, он обязан направить другому супругу в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате и нотариальной деятельности, уведомление о факте совершения таких последующих завещаний или об отмене совместного завещания супругов.

Содержание завещания. В завещании могут быть указаны любые лица и любое имущество, которым завещатель желает распорядиться на случай своей смерти. В то же время свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Некоторые наследники имеют право на получение наследства независимо от содержания завещания. К ним относятся:

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;
- нетрудоспособные супруг и родители;

- нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, а именно наследники по закону (2-7 очереди), если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет;
- нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, не относящиеся к наследникам по закону, т.е. лица, не указанные в статьях 1142-1145 ГК, если они не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним.

Обязательная доля определяется в размере не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из наследников, имеющих право на обязательную долю, при наследовании по закону.

В завещании может быть указан завещательный отказ (легат) или завещательное возложение. Согласно ст. 1137 ГК **завещательный отказ** – это возложение на одного или нескольких наследников (по закону или по завещанию) исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Пример: на наследника, к которому переходит жилой дом или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. **Завещательное возложение** – это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Например, завещатель вправе возложить на наследника обязанность содержать принадлежавших завещателю домашних животных.

ГК различает следующие разновидности завещаний в зависимости от того, в какой форме они заключаются:

- нотариально удостоверенное завещание;
- закрытое завещание;
- завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям;
- завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке;
- завещание в чрезвычайных обстоятельствах.

Нотариально удостоверенное завещание. В качестве общего правила закон устанавливает письменную форму завещания и удостоверение его нотариусом. Нотариально удостоверяемое завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом и собственноручно подписано завещателем (ст. 1125 ГК).

Закрытое завещание. Новшеством ГК является предоставление гражданам возможности совершить закрытое завещание, суть которого заключается в том, что его содержание вплоть до открытия наследства известно лишь завещателю (п. 1 ст. 1126 ГК). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в клеенном конверте

передается завещателем нотариусу в присутствии свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Этот конверт запечатывается нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания, фамилии, имени отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

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 и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону и оглашает завещание. После чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям. Ст. 1127 ГК определяет круг лиц, чье удостоверение приравнивается к нотариальному.

Приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, 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 Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

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

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

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

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

В остальном к такому завещанию соответственно применяются правила статей 1124 и 1125 Гражданского Кодекса.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке.

Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть завещаны посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. Завещательное распоряжение должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено уполномоченным служащим банка. Порядок совершения завещательных распоряжений регулируется Постановлением Правительства РФ от 27 мая 2002 г. №351 «Об утверждении Правил совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках».

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах. В соответствии со ст. 1129 ГК гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в другой форме, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. Исполняется такое завещание только при том условии, что суд по требованию заинтересованных лиц подтвердит факт совершения завещания именно в такой особой ситуации. Причем указанное требование должно быть заявлено до истечения 6-месячного срока принятия наследства. Такое завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо другой форме.

Отмена и изменение завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. 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 (ст. 1130 ГК).

3.

Если не было составлено завещание или оно является ничтожным, вступает в действие наследование по закону.

Ст. 1142-1148 ГК устанавливают 8 очередей наследников. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей.

Наследники 1 очереди: дети, супруг, родители наследодателя. Причем права супруга на наследство не умаляют его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью (ст. 1150 ГК).

Наряду с наследниками 1 очереди могут вступать в наследование по праву представления внуки наследодателя и их потомки, т.е. внуки и правнуки призываются к наследованию лишь в том случае, если к моменту открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником (ст. 1146 ГК).

Усыновители и усыновленные в правовом положении приравниваются к родным детям и родителям и, следовательно, также наследуют в 1 очередь.

Наследники 2 очереди: полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери.

Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Наследники 3 очереди: полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники 4 очереди: прадедушки прабабушки наследодателя.

Наследники 5 очереди: дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

Наследники 6 очереди: 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).

Наследники 7 очереди: пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

К числу наследников по закону относятся также иждивенцы наследодателя:

- Указанные выше лица, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию. Они наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до дня смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.
- Граждане, которые не входят в круг наследников, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Если отсутствуют наследники, как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства имущество умершего считается выморочным и переходит в порядке 8 очереди наследования по закону в собственность РФ (ст. 1151 ГК).

Согласно Письму ФНС РФ от 04.12.2008 N ШС-6-3/892 «О выморочном имуществе» функции по принятию в установленном порядке выморочного имущества Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008 N 432 возложены на Росимущество. В то же время функция, связанная с учетом, оценкой и реализацией имущества, перешедшего по праву наследования к государству, Указом Президента Российской Федерации от 31.12.1991 N 340 закреплена за налоговыми органами.

Отметим, что выморочное имущество в виде жилых помещений не переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (они переходят в муниципальную собственность либо в собственность субъекта РФ).

При осуществлении работы с выморочным имуществом налоговые органы руководствуются Положением о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, утвержденным Постановлением Совета Министров СССР от 29.06.1984 N 683 и Инструкцией Минфина СССР от 19.12.1984 N 185 «О порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов».

В пункте 5 Инструкции предусмотрено, что документом, подтверждающим право государства на наследство, является свидетельство о праве государства на наследство, выдаваемое нотариальным органом соответствующему налоговому органу не ранее истечения 6 месяцев со дня открытия наследства.

Таким образом, свидетельство о праве государства на наследство (в том числе на выморочное имущество в виде земельных участков и акций (долей, паев)) в установленном порядке получают налоговые органы.

Учитывая, что принятие в установленном порядке выморочного имущества Постановлением Правительства Российской Федерации от 05.06.2008 N 432 возложено на Росимущество, после получения свидетельства о праве государства на наследство налоговые органы передают данное имущество и правоустанавливающие документы Росимуществу.

Полномочия в отношении выморочного имущества налоговыми органами осуществляются после призвания Российской Федерации в лице налоговых органов к наследованию этого имущества.

Обязанность по выявлению выморочного имущества (в том числе проведение каких-либо проверок) законодательством Российской Федерации на налоговые органы не возложена.

4.

Институт наследственного договора введен в правовое пространство Федеральным законом от 19.07.2018 N 217-ФЗ. Наследственный договор - договор, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим

наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию. Такой договор наследодатель вправе заключить с любым из лиц, которые могут призываться к наследованию (статья 1116). Наследственный договор может содержать условие о душеприказчике, завещательном отказе и завещательном возложении.

Последствия, предусмотренные наследственным договором, могут быть поставлены в зависимость от наступивших ко дню открытия наследства обстоятельств, относительно которых при заключении наследственного договора было неизвестно, наступят они или не наступят, в том числе от обстоятельств, полностью зависящих от воли одной из сторон (статья 327.1).

После смерти наследодателя требовать исполнения обязанностей, установленных наследственным договором, могут наследники, душеприказчик, пережившие наследодателя стороны наследственного договора или пережившие третьи лица, а также нотариус, который ведет наследственное дело, в период исполнения им своих обязанностей по охране наследственного имущества и управлению таким имуществом до выдачи свидетельства о праве на наследство.

В случае отказа стороны наследственного договора от наследства наследственный договор сохраняет силу в отношении прав и обязанностей других его сторон, если можно предположить, что он был бы заключен и без включения в него прав и обязанностей отказавшейся от наследства стороны.

Возникающие из наследственного договора права и обязанности стороны наследственного договора неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Наследственный договор, в котором участвуют супруги, а также лица, которые могут призываться к наследованию за каждым из супругов (статья 1116), может определять порядок перехода прав на общее имущество супругов или имущество каждого из них в случае смерти каждого из них, в том числе наступившей одновременно, к пережившему супругу или к иным лицам; определять имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если это не нарушает прав третьих лиц, а также может содержать иные распоряжения супругов, в частности условие о назначении душеприказчика или душеприказчиков, действующих в случае смерти каждого из супругов. В случае заключения такого наследственного договора к супругам применяются правила о наследодателе. При этом наследственный договор супругов утрачивает силу в связи с расторжением брака до смерти одного из супругов, а также в связи с признанием брака недействительным. Наследственный договор супругов совершенное ранее их совместное завещание.

На наследственный договор распространяются правила об обязательной доле и правила о недостойных наследниках.

Если право на обязательную долю в наследстве появилось после заключения наследственного договора, предусмотренные наследственным договором обязательства наследника по наследственному договору уменьшаются пропорционально уменьшению части наследства, причитающейся ему после удовлетворения права на обязательную долю в наследстве.

Форма наследственного договора – письменная нотариальная. Наследственный договор должен быть подписан каждой из сторон наследственного договора. При этом, в случае уклонения одной из сторон от нотариального удостоверения наследственного договора положения статьи 165 ГК не применяются (последствия уклонения от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделок)

Очень интересным является требование закона о необходимости видеофиксации процедуры заключения наследственного договора, если стороны наследственного договора не заявили возражение против этого.

Количество наследственных договоров, которые может заключить законодатель, как и в случае с завещаниями не ограничивается законом.

При этом примечательно положение законодателя о том, что, если одно имущество наследодателя явилось предметом нескольких наследственных договоров, заключенных с разными лицами, в случае принятия ими наследства подлежит применению тот наследственный договор, **который был заключен ранее.**

Изменение или расторжение наследственного договора допускается только при жизни сторон этого договора по соглашению его сторон или на основании решения суда в связи с существенным изменением обстоятельств, в том числе в связи с выявившейся возможностью призвания к наследованию лиц, имеющих право на обязательную долю в наследстве.

Наследодатель вправе совершить в любое время односторонний отказ от наследственного договора путем уведомления всех сторон наследственного договора о таком отказе. Уведомление об отказе наследодателя от наследственного договора подлежит нотариальному удостоверению. Нотариус, удостоверивший уведомление об отказе наследодателя от наследственного договора, обязан в порядке, предусмотренном законодательством о нотариате и нотариальной деятельности, в течение трех рабочих дней направить копию этого уведомления другим сторонам наследственного договора.

Наследодатель, отказавшийся от наследственного договора, обязан возместить другим сторонам наследственного договора убытки, которые возникли у них в связи с исполнением наследственного договора к моменту получения копии уведомления об отказе наследодателя от наследственного договора.

Другие стороны наследственного договора вправе совершить односторонний отказ от наследственного договора в порядке, предусмотренном законом или наследственным договором.

Наследственный договор может быть оспорен при жизни наследодателя по иску стороны наследственного договора, а после открытия наследства по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим наследственным договором.

После заключения наследственного договора наследодатель вправе совершать любые сделки в отношении принадлежащего ему имущества и иным образом распоряжаться принадлежащим ему имуществом своей волей и в своем

интересе, даже если такое распоряжение лишит лицо, которое может быть призвано к наследованию, прав на имущество наследодателя. Соглашение об ином ничтожно.

5.

Для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследства является односторонней сделкой.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

ГК определяет два способа принятия наследства:

- 1. юридический**, который осуществляется путем подачи по месту открытия наследства нотариусу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство;
- 2. фактический**, который состоит в совершении наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, в частности
 - вступление во владение или в управление наследственным имуществом;
 - принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний 3 лиц;
 - произведение за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;
 - оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от 3 лиц причитавшихся наследодателю денежных средств (ст. 1153 ГК).

Указанные действия должны быть совершены в течение 6 месяцев со дня открытия наследства. Если срок для принятия наследства пропущен, то он может быть восстановлен судом при наличии уважительных причин.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону или по завещанию (ст. 1156 ГК). Такой переход носит название **наследственной трансмиссии**.

Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без их указания. Способы отказа от наследства аналогичны способам принятия наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе и в случае, когда он уже принял наследство. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Отказаться от наследства в пользу других лиц возможно только в отношении наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства.

Не допускается отказ в пользу кого-либо из указанных лиц:

- от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
- от обязательной доли в наследстве (ст. 1149 ГК);

- если наследнику подназначен наследник (ст. 1121 ГК).

Доказательством приобретения права на наследство является свидетельство о праве на наследство, которое выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным должностным лицом по истечении 6 месяцев, со дня открытия наследства.

При получении имущества по наследству наследников возникает общая долевая собственность, которая может быть прекращена путем раздела в соответствии со ст. 1165 ГК.

Охрана наследственного имущества. До вступления наследников в права наследования должны быть приняты меры по охране наследственного имущества и управлению им. Эти меры принимаются душеприказчиком, который указывается в завещании, или нотариусом по месту открытия наследства. При открытии наследства за границей такие меры принимаются консульскими органами.

К мерам по охране имущества относятся:

- опись наследственного имущества;
- оценка наследственного имущества;
- передача имущества на хранение кому-либо из наследников или другому лицу по усмотрению нотариуса.

Если имущество требует не только охраны, но и управления, нотариус (душеприказчик) в качестве учредителя доверительного управления заключает договор управления этим имуществом.

Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества.

Срок для предъявления требований кредиторами определяется сроками исковой давности, установленными для соответствующих требований.

6.

ГК определяет особенности наследования отдельных видов имущества, в частности:

1. наследование неделимой вещи при разделе наследства (ст. 1168 ГК);
2. наследование предметов обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства (ст. 1169 ГК);
3. наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах (ст. 1176 ГК);
4. наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе (ст. 1177 ГК);
5. наследование предприятия (ст. 1178 ГК);
6. наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 1179 ГК);
7. наследование вещей, ограниченно оборотоспособных (ст. 1180 ГК);
8. наследование земельных участков (ст. 1181-1182 ГК);

9. наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию (ст. 1183 ГК);
10. наследование средств транспорта и другого имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях (ст. 1184 ГК);
11. наследование государственных наград, почетных и памятных знаков (ст. 1185 ГК).

Контрольные вопросы:

1. Какие основания наследования предусмотрены в гражданском праве?
2. Что является местом открытия наследства?
3. Кто такие недостойные наследники?
4. Кто такие коммориенты?
5. Дайте определение завещания?
6. Допускается ли совершение завещания через представителей?
7. Какие виды завещаний предусмотрены в Гражданском кодексе РФ?
8. В каком порядке исполняется завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах?
9. Охарактеризуйте порядок совершения закрытого завещания?
10. Чем отличается завещательный отказ от завещательного возложения?
11. Охарактеризуйте совместное завещание супругов?
12. Сколько очередей наследников предусматривает Гражданский кодекс РФ?
13. Что означает понятие «выморочное имущество»?
14. Кто относится к числу обязательных наследников?
15. Каков размер обязательной доли в наследстве?
16. Что означает наследственная трансмиссия?
17. Что представляет собой право представления и чем оно отличается от наследственной трансмиссии?
18. Что представляет собой наследственный договор как основание наследования?
19. Какие способы принятия наследства предусмотрены в гражданском праве?
20. В чем заключается фактический способ принятия наследства?
21. В каких случаях не допускается отказ от наследства в пользу кого-либо?
22. Какие меры могут быть приняты к охране наследственной массы?
23. Кто такие душеприказчики?

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

1. Понятие и виды обязательств
2. Субъекты обязательства
3. Перемена лиц в обязательстве
4. Исполнение обязательства
5. Прекращение обязательств

1.

Обязательство является одной из разновидностей гражданских правоотношений. Поскольку обязательства оформляют процесс товарообмена, они относятся к группе имущественных правоотношений. Обязательства представляют собой способ перемещения, присвоенного гражданином или юридическим лицом имущества. Обязательственные правоотношения носят относительный характер

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

Субъектами обязательств могут быть граждане, юридические лица, а в некоторых случаях – публичные образования.

Объектом (предметом) обязательства являются вещи, деньги, ценные бумаги, услуги, работы, права требования и т.д.

Содержанием обязательства являются право требовать исполнения обязательства и обязанность произвести такое исполнение.

Основания возникновения обязательств весьма разнообразны. К ним относятся различные юридические факты:

- договоры и иные сделки
- причинение вреда
- неосновательное обогащение
- акты государственных органов и органов местного самоуправления
- судебные решения
- события
- иные основания, указанные в ГК.

Обязательства могут быть классифицированы по различным основаниям.

По основаниям возникновения обязательства делятся на две большие группы: **договорные и внедоговорные.**

Е.А. Суханов по основаниям возникновения все обязательства делит на три группы:

- обязательства из договоров и иных сделок;
- обязательства из неправомерных действий (деликты, неосновательное обогащение);
- обязательства из иных юридических фактов (поступки, события).

Договорные обязательства как наиболее распространенный вид обязательств подвергается еще более детальной систематизации.

По предмету договорные обязательства делятся на следующие **типы**:

- 1) обязательства по передаче имущества в собственность;
- 2) обязательства по передаче имущества в пользование;
- 3) обязательства по производству работ;
- 4) обязательства по реализации результатов творческой деятельности;
- 5) обязательства по оказанию услуг;
- 6) обязательства из многосторонних сделок.

В свою очередь, типы договорных обязательств делятся на **виды**. Например, обязательства по передаче имущества в собственность состоит из таких видов, как купля-продажа, мена, дарение и рента. Виды этих обязательств подразделяются на **подвиды**. Например, обязательства купли-продажи подразделяются на обязательства из договоров розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения и продажи недвижимости. Последние в свою очередь тоже могут иметь определенные разновидности. Например, среди обязательств по продаже недвижимости выделяются обязательства по продаже предприятий как единых имущественных комплексов.

Обязательства различаются также по своим юридическим особенностям. Рассмотрим некоторые классификации обязательств в гражданском праве.

По **содержанию** различают следующие виды обязательств:

- **односторонние**. Односторонними обязательствами являются обязательства, в которых участвует только один должник, имеющий только обязанности, и только один кредитор, имеющий только права требования (например, заем, деликтные обязательства).
- **двусторонние (взаимные)**. Двусторонними являются обязательства в которых каждый из участников обязательства имеет как права, так и обязанности, выступая одновременно в роли должника, и кредитора (п. 2 ст. 308 ГК).

По определенности предмета исполнения выделяются альтернативные и факультативные обязательства:

- **альтернативным** признается обязательство, по которому должник обязан совершить одно из двух или нескольких действий (воздержаться от совершения действий), выбор между которыми принадлежит должнику, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу (например, см. пункт 1 ст. 475 ГК).

- **факультативным** признается обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства (например, см. пункт 2 ст. 723 ГК).

Обязательства подразделяются также на **основные** (главные) и **дополнительные** (зависимые, акцессорные). Дополнительные обязательства как правило обеспечивают надлежащее исполнение главных обязательств, например, договоры залога, поручительства.

Также в науке гражданского права в особые группы выделяются такие виды обязательств, как денежные, обязательства личного характера, натуральные (неисковые) обязательства, алеаторные (рисковые) и другие обязательства.

2.

Субъекты обязательств именуются – должник и кредитор. **Должник** – это лицо, которое обязано совершить определенное действие или воздержаться от него. **Кредитор** – лицо, которое имеет право требовать от должника выполнения его обязанности.

Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства. Так, например, ст. 430 ГК РФ предусматривает в качестве основания для возникновения такого обязательства – договор в пользу третьего лица. Согласно указанной статье **договором в пользу третьего лица** признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Ярким примером такого договора является страхование гражданско-правовой ответственности в пользу потерпевшего.

Как уже было сказано выше обязательства не создают обязанностей для третьих лиц, но могут служить основанием для возникновения этих обязанностей. Например, регрессные (обратные) обязательства или же обязательства, исполняемые за должников третьими лицами. **Регрессным** называется обязательство, в силу которого должник обязан совершить для кредитора определенные действия в связи с тем, что кредитор совершил аналогичные действия в пользу иного лица вместо должника или по его вине. Так, солидарный должник, полностью исполнивший обязательство, получает право обратного требования (регресса) к остальным содолжникам (п. 2 ст. 325 ГК).

Обязательство, исполняемое третьим лицом, представляет собой возложение должником исполнения своего долга на третье лицо и не влечет перевод долга. Кредитор обязан принять исполнение обязательства третьим лицом, если только обязанность должника лично произвести исполнение прямо не вытекает из закона или условий обязательства (ст. 313 ГК).

В некоторых случаях на стороне должника и (или) кредитора может выступать несколько лиц, например, при продаже квартиры, принадлежащей нескольким **сособственникам**. Такие обязательства называются **обязательствами с множественностью лиц**. В том случае, если несколько лиц выступают на стороне кредитора, такая множественность называется **активной**, а если на стороне должника – **пассивной**. **Смешанная множественность** означает, что и на стороне должника, и на стороне кредитора выступает несколько лиц.

Обязательства с множественностью должников и (или) кредиторов могут быть:

- долевыми (ст. 321 ГК);
- солидарными (ст. 322 – 326 ГК);
- субсидиарными (ст. 399 ГК).

Обязательства с множественностью лиц предполагаются долевыми, т.е. действует презумпция долевого обязательства. В таких обязательствах каждый из кредиторов имеет право требовать, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, если иное не предусмотрено законом или условиями конкретного договора (ст. 321 ГК). Долевые обязательства могут быть активными, пассивными и смешанными.

Солидарные обязательства возникают в случаях, предусмотренных законом или договором. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и в части долга.

Если один из солидарных должников исполнил обязательство полностью, он имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарное обязательство, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (ст. 325 ГК).

При солидарности на стороне кредитора любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. Исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторам. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними (ст. 326 ГК).

Законом, иными правовыми актами или договором может быть предусмотрено, что при неудовлетворении требования кредитора основным должником оно может быть предъявлено в неисполненной части **другому (субсидиарному, дополнительному) должнику** (п. 1 ст. 399 ГК). Например, у основного («материнского») общества возникает субсидиарная обязанность по оплате долгов его дочерней компании в случае банкротства последней по вине «материнского» общества (абз. 3 п. 2 ст. 105 ГК). Субсидиарные обязательства имеют место при множественности лиц на стороне должника, т.е. могут быть либо пассивными, либо смешанными. От долевых и солидарных обязательств

они отличаются невозможностью для кредитора предъявить требование об исполнении обязательства полностью или в части сразу же к субсидиарному должнику, минуя основного.

Субсидиарное обязательство и пассивное солидарное обязательство представляют собой разновидности гражданско-правовой ответственности.

3.

В период действия обязательства по общему правилу возможна замена участвующих в нем лиц при сохранении самого обязательства. Дело может касаться либо перемены кредитора, именуемой переходом права требования, либо перемены должника, именуемой переводом долга, либо даже замены обоих этих участников. Замена участников обязательства может осуществляется по соглашению сторон и по закону (например, в результате универсального правопреемства в правах кредитора, или вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем). Замена участвующих в обязательстве лиц не допускается, если обязательства носят строго личный характер (например, уплата алиментов, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью и др.).

Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором. Должника необходимо уведомить о переходе прав к новому кредитору. Если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим для него неблагоприятных последствий. В этом случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору (п. 3 ст. 382 ГК).

Право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права.

Согласно ст. 387 ГК переход прав кредитора к другому лицу на основании закона возможен:

- В результате универсального правопреемства
- По решению суда
- При суброгации
- Вследствие исполнения обязательства должника его поручителем.

Сделка, которая служит основанием для перехода прав кредитора, называется уступкой требования, или цессией. Кредитор, который уступает свое право, называется цедентом, а лицо, которому производится уступка права, называется цессионарием. Правила уступки права требования регулируются статьями 388-390 ГК. Согласно ст. 389 ГК РФ форма цессии подчиняется правилам о форме сделки, на которой основано передаваемое право (простая письменная, нотариальная). Если передаются права из сделки, требующей государственной регистрации, то цессия также должна быть зарегистрирована, если иное не установлено законом. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента на этой ценной бумаге.

Суброгация – один из вариантов замены кредитора в обязательстве, состоящий в переходе права требования к новому кредитору в размере реально произведенного им прежнему кредитору исполнения.

Понятие суброгации пришло из страхового права, согласно нормам, которого к страховщику, выплатившему возмещение застрахованному лицу, переходит право требования последнего к лицу, ответственному за причиненные убытки, но в пределах фактически выплаченной страховщиком суммы.

В отличие от цессии суброгация возникает только на основании закона, и объем прав требования, переходящий к новому кредитору, ограничен суммам, выплаченными первоначальному кредитору.

Перевод долга означает замену должника, фигура которого имеет важное значение для кредитора. В связи с этим перевод долга на другое лицо допускается с согласия кредитора (п. 1 ст. 391 ГК). Подобно цессии, перевод долга также может происходить как в силу договора, так и на основании закона. Привила о переводе долга предусмотрены статьями 391-392.2 ГК.

4.

Основная цель обязательства – определенный правовой результат, который достигается через исполнение обязательства (например, приобретение права собственности по договору купли-продажи и т.д.). В соответствии со ст. 309 ГК обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (**принцип надлежащего исполнения обязательств**).

Обязательства должны исполняться обоими субъектами. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом, например, в лично-доверительных (фидуциарных) сделках (**принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств**).

Обязательство должно быть исполнено в натуре (**принцип реального исполнения обязательства**). Данный принцип означает необходимость совершения должником именно тех действий, которые предусмотрены содержанием обязательства. По общему (впрочем, диспозитивному) правилу должник, исполняющий обязательство хотя бы и ненадлежащим образом (например, с просрочкой или частично), не освобождается от обязанности его дальнейшего исполнения в натуре, тогда как должник вовсе не исполнивший свое обязательство, такой обязанности не несет, но должен возместить все причиненные этим убытки (сравнить п.1 и 2 ст. 396 ГК), включая возможное исполнение этого обязательства за его счет другим лицом.

Последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь предусмотрены в ст. 398 ГК. В случае неисполнения такого обязательства кредитор вправе требовать отобрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору. Это право отпадает, если вещь уже передана третьему

лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. Если вещь еще не передана, преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить – тот, кто раньше предъявил иск. Вместо требования передать ему вещь, являющуюся предметом обязательства, кредитор вправе потребовать возмещения убытков.

Исполнение обязательства должно быть произведено:

- Надлежащим должником;
- Надлежащему кредитору;
- В надлежащий срок;
- В надлежащем месте;
- Надлежащим способом.

Исполнение обязательства **надлежащим должником** не ограничивает право должника возложить исполнение на третье лицо в соответствии со ст. 313 ГК, если, конечно, это обязательство не носит личного характера. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом.

Исполнение обязательства **надлежащему кредитору** означает, что исполнение обязательства должно быть произведено самому кредитору или его представителю, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства.

Исполнение обязательства **в надлежащий срок** означает, что если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. По общему правилу, обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении.

Досрочное исполнение обязательства допускается, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства. Однако досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, предусмотренных законом или условиями обязательства (ст. 315 ГК).

Обязательство должно быть исполнено **в определенном месте**. Общие диспозитивные правила об этом предусмотрены в ст. 316 ГК. Исполнение должно быть произведено:

1. по обязательству передать недвижимое имущество – в месте нахождения этого имущества;

2. по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
3. по другим обязательствам предпринимателя передать имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
4. по денежному обязательству – в месте жительства (или нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства;
5. по всем другим обязательствам – в месте жительства (нахождения) должника.

Способы исполнения обязательства также должны быть указаны в договоре. Так, по общему правилу обязательство должно быть исполнено в целом. Кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства, а также не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

5.

Обязательственные правоотношения, в отличие от вещных, по самой своей природе не могут бессрочными.

Обязательства прекращаются в силу определенных юридических фактов. Одни из них погашают обязательство по воле его участников и являются сделками. Другие основания не относятся к сделкам и прекращают обязательство независимо от достижения его цели.

К первым относятся:

1. **Надлежащее исполнение.** Кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или в соответствующей части (ст. 408 ГК).
2. **Отступное.** По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.) (ст. 409 ГК).
3. **Зачет встречного требования.** Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного **однородного требования**, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410-412 ГК). Обзор практики разрешения споров, связанных с прекращением обязательств зачетом встречных однородных требований, дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 29 декабря 2001 г. № 65 (Вестник ВАС РФ. 2002. № 3).
4. **Новация.** Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (ст. 414 ГК).

5. Прекращение долга – это освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК).

Основания прекращения обязательств, не являющиеся сделками:

- 1. Совпадение должника и кредитора в одном лице** (ст. 413 ГК). Например, после смерти наследодателя наследник, являющийся кредитором наследодателя, стал одновременно должником.
- 2. Принятие специального акта государственным органом**, с изданием которого исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично (ст. 417 ГК).
- 3. Смерть гражданина, участвовавшего в обязательстве личного характера** (ст. 418 ГК).
- 4. Ликвидация юридического лица** (ст. 419 ГК).

Перечень оснований прекращения обязательств не является исчерпывающим.

Контрольные вопросы:

1. Что означает понятие «акцессорность» обязательства?
2. Какие способы обеспечения исполнения обязательств предусмотрены в Гражданском кодексе РФ?
3. Дайте определение залога?
4. Что может быть предметом залога?
5. Определите субъектный состав залогового правоотношения?
6. Что не может быть предметом залога?
7. В какой форме должен быть заключен договор залога?
8. Назовите существенные условия договора залога?
9. Можно ли пользоваться предметом залога?
10. Вправе ли залогодатель отчуждать предмет залога?
11. Что означает последующий залог, и в каких случаях он допускается?
12. Как осуществляется обращение взыскания на заложенное имущество?
13. В каких случаях не допускается внесудебное обращение взыскания на предмет залога?
14. Охарактеризуйте правила реализации заложенного имущества с публичных торгов?
15. Как вы понимаете принцип старшинства залогов?
16. Как вы понимаете твердый залог?
17. Перечислите особые виды залога, регулируемые гражданским законодательством?
18. Каковы особенности залога товаров в обороте?
19. Какие особенности залога вещей в ломбарде вы можете назвать?
20. Какое имущество может быть предметом залога в ломбарде?
21. Что представляет собой удержание как способ обеспечения исполнения обязательства?

22. Какую ответственность несет поручитель перед кредитором за неисполнение обязательства должником?
23. Охарактеризуйте обеспечительную функцию задатка?
24. Дайте определение независимой гарантии?
25. В чем проявляется особенность независимой гарантии в отличие от других способов обеспечения обязательства?
26. Кто может выступать в качестве гаранта по независимой гарантии?
27. Охарактеризуйте субъектный состав независимой гарантии?
28. Каковы правила удовлетворения требования по независимой гарантии?
29. Дайте понятие неустойки?
30. Какие виды неустоек предусмотрены в законе?
31. Что означает презумпция зачетной неустойки?
32. Охарактеризуйте обеспечительный платеж как способ обеспечения исполнения обязательства?

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

- 1. Понятие способов обеспечения обязательств**
- 2. Залог**
- 3. Удержание вещи. Поручительство. Задаток**
- 4. Независимая гарантия**
- 5. Обеспечительный платеж**
- 6. Неустойка**

1.

Способы обеспечения исполнения обязательств подразделяются на акцессорные (дополнительные) и неакцессорные.

Акцессорные способы обеспечения исполнения обязательств представляют собой обязательства, взаимосвязанные и взаимозависимые от основных обязательств.

Свойство акцессорности выражается в следующем:

1. недействительность основного обязательства влечет недействительность акцессорного
2. недействительность акцессорного обязательства не влечет недействительности основного
3. прекращение основного обязательства влечет прекращение акцессорного
4. переход прав по основному обязательству влечет переход прав к новому кредитору и по акцессорному обязательству, за исключением случаев, предусмотренных договором или законом
5. изменение основного обязательства влечет прекращение акцессорного, за исключением случаев, когда должник по акцессорному обязательству согласен нести свою обязанность и дальше
6. с истечением срока исковой давности по требованию из основного обязательства истекает срок исковой давности и по акцессорному обязательству.

Примерами акцессорных обязательств являются задаток, поручительство, залог и иные.

Неакцессорные способы обеспечения исполнения обязательств представляют собой обязательства, взаимосвязанные, но не зависящие от основных обязательств. Таковым является независимая гарантия. Независимая гарантия не прекращается с прекращением основного обязательства и не признается недействительной в случае недействительности основного обязательства.

2.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего

исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя).

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

У залогодателя не возникает права собственности на заложенное имущество. Залогодержатель приобретает лишь преимущественное перед другими кредиторами право на удовлетворение своих требований из заложенного имущества.

Отметим, что нормы о залоге, содержащиеся в ГК применяются в основном к залому движимого имущества, а к договору о залоге недвижимого имущества применяются нормы ФЗ от 16 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)». Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК о залоге, дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 26.

Основаниями возникновения залога являются договор и закон (в случае ипотечного кредитования).

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права, за исключением имущества, на которое не допускается обращение взыскания и требований, неразрывно связанных с личностью кредитора (ст. 336 ГК).

Перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание определен в ст. 446 Гражданско-процессуального кодекса РФ.

Залог отдельных видов имущества может быть ограничен или запрещен законом (например, культурные ценности, хранящиеся в государственных или муниципальных музеях, архивах и т.д.).

В ГК особо выделяется возможность залога вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретет в будущем.

При заключении договора о залоге залогодатель обязан письменно сообщить о всех известных ему к моменту заключения договора правах третьих лиц на предмет залога. Это необходимая мера, поскольку любое подобное обременение (вещное право, право аренды, ссуды и т. д.) способно негативно отразиться на стоимости имущества и на возможности его реализации.

Если залогодатель эту обязанность не исполнит, то кредитор вправе требовать досрочно исполнения основного обязательства, либо изменения условий договора о залоге, например, потребовать снижения стоимости залога.

Сторонами залогового правоотношения выступают залогодатель и залогодержатель. **Залогодатель** – лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодателя может выступать как сам должник, так и третье лицо. Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее иное вещное право, но только в случаях, предусмотренных ГК. **Залогодержатель** – это лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодержателя выступает кредитор по основному обязательству.

Если залогодателем выступает третье лицо, то к отношениям между залогодателем, должником и залогодержателем применяются ст. 364 — 367 ГК РФ, т. е. ряд норм о поручительстве. Залогодатель, таким образом, действует на положении поручителя, но применительно к залоговым правоотношениям.

Залогодержателей может быть несколько.

Здесь необходимо различать между собой созалогодержателей с одной стороны и предшествующих, и последующих залогодержателей, с другой стороны.

Согласно п. 1 ст. 335.1 ГК РФ созалогодержателями являются залогодержатели, имеющие равные по старшинству права на одно и то же заложенное имущество, обеспечивающее исполнение разных обязательств, по которым данные лица являются самостоятельными кредиторами.

Созалогодержатели в некотором смысле являются совместными залогодержателями. Все вместе они являются одной стороной в залоговом правоотношении. Друг перед другом созалогодержатели права старшинства не имеют, они все на равном положении, свои права и обязанности осуществляют каждый самостоятельно.

Если рассматривать залоговое правоотношение как обязательство, то созалогодержатели являются совместными кредиторами по отношению к залогодателю.

Вспоминаем ст. 321 ГК РФ — если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими.

Созалогодержатели могут выступать либо в качестве солидарных, либо в качестве долевых кредиторов. Причем зовутся они здесь кредиторами применительно к залоговому обязательству, а не обеспечиваемому. Являются кредиторами солидарными или долевыми имеет значение при обращении взыскания на заложенное имущество.

Являются кредиторами солидарными или долевыми имеет значение при обращении взыскания на заложенное имущество.

Законом, предусмотрен следующий случай, когда в залоговом правоотношении появляются созалогодержатели, — это частичное исполнение обязательства поручителем.

Имеется одно обязательство, которое обеспечено и залогом, и поручительством. Поручитель исполнил обязательство за должника в части. И п. 30 Постановления Пленума ВАС РФ от 12 июля 2012 г. N 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством», указывает, что в силу п. 1 ст. 365 ГК РФ к этому поручителю переходят как права кредитора как по основному обязательству, так и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю в той части, в которой поручитель исполнил основное обязательство.

Таким образом, кредитор и поручитель становятся созалогодержателями, имеющими равные права на удовлетворение требований из стоимости заложенного имущества.

После реализации заложенного имущества вырученные средства распределяются между созалогодержателями пропорционально их требованиям, обеспеченным залогом. Опять же договором может быть предусмотрен иной порядок распределения вырученных средств.

Солидарные или долевые кредиторы по одному основному обязательству, обеспеченному залогом, считаются солидарными созалогодержателями.

В этом случае, если обращается взыскание на предмет залога, применяются следующие правила.

Если взыскание на заложенную вещь обратил предшествовавший залогодержатель, то последующий залогодержатель вправе требовать досрочного исполнения обязательства, обеспеченного последующим залогом, от должника. При неисполнении этого требования последующий залогодержатель вправе обратиться взыскание на заложенное имущество одновременно с предшествовавшим залогодержателем.

Однако, можно договором ограничить право последующего залогодержателя потребовать досрочного исполнения обязательства, обеспеченного последующим залогом (п. 2 ст. 342.1 ГК РФ).

Если взыскание на заложенную вещь обратил последующий залогодержатель, то предшествовавший вправе потребовать одновременно с этим досрочного исполнения, обеспеченного залогом обязательства и обращения взыскания на эту вещь. Последствием при отказе от предъявления такого требования является переход обременения в виде залога вместе с реализованным имуществом. После реализации приобретатель получает вещь, обремененную предшествовавшим залогом. Если должник по основному обязательству впоследствии не исполнит того, что должен, то предшествовавший кредитор вправе будет обратиться на эту вещь взыскание (п. 6 ст. 342.1 ГК РФ).

Иная ситуация будет при наличии предшествовавших и последующих залогодержателей.

Один и тот же предмет залога может быть передан нескольким залогодержателям по различным основаниям. Если имущество, находящееся в залоге, становится предметом еще одного залога в обеспечение другого требования (**последующий залог**), требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости этого имущества после требований предшествовавших залогодержателей.

Одним и тем же имуществом может быть обеспечено исполнение разных обязательств. Принцип старшинства залогов закреплен в ст. 342 ГК РФ. Требования последующих залогодержателей удовлетворяются после удовлетворения требований предшествовавших.

Кредитор, заключивший договор раньше остальных, находится в самом выгодном положении — за счет заложенного имущества будут удовлетворены прежде всего его требования.

Потом удовлетворяются требования кредитора, который заключил договор вторым — это последующий залогодержатель.

Затем удовлетворяются требования кредитора, заключившего договор третьим, потом четвертым и т. д.

Для кредитора, залогодержатель, заключивший договор с должником раньше него, является предшествующим. Соответственно последующий залогодержатель — это кредитор, заключивший договор позднее.

Допускается изменение старшинства залогов. Делается это по соглашению всех залогодержателей. На практике они не очень распространены, поскольку оказываются невыгодны предшествующим залогодержателям.

Передача вещи в последующий залог допускается всегда, за исключением случаев, предусмотренных законом. В договоре установить запрет на последующий залог нельзя. Зато можно предусмотреть условия, на которых может быть заключен последующий договор о залоге.

Когда в залог передается имущество, которое и так ранее было заложено, то обеспеченность обязательства снижается. Поэтому сама собой разумеется обязанность залогодателя сообщить залогодержателю о всех предшествующих залогах.

В случаях с недвижимым имуществом факт наличия или отсутствия обременения в виде залога легко проверить через ЕГРП. Если имущество движимое, то в ряде случаев можно узнать из реестра уведомлений о залоге движимого имущества. Иногда приходится верить залогодателю об отсутствии предшествующего залога на слово.

Залогодатель обязан не просто сообщить о самом факте наличия предшествующего залога, но и о его существенных условиях (п. 3 ст. 342 ГК РФ).

При невыполнении этой обязанности залогодатель отвечает за причиненные последующему залогодержателю убытки.

О заключении последующего договора о залоге залогодатель обязан уведомить предшествующих залогодержателей.

Условия и форму договора залога регламентирует ст. 339 ГК РФ. В ней указаны существенные условия такого договора.

К таким условиям относятся:

- 1. Предмет залога (имущество, передаваемое в залог).*
- 2. Определение существа, размера и срока, обеспечиваемого залогом обязательства.*

Что касается условий основного обязательства, то в договоре залога достаточно сделать отсылку к основному договору, из которого оно возникло. Кроме того, в договоре должны быть закреплены условия относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Для договора о залоге имущества предусмотрена обязательная письменная форма. На практике обычно он заключается путем составления единого документа, подписанного сторонами.

Законом может быть предусмотрена и нотариальная форма договора о залоге.

Если договор, из которого возникло основное (обеспечиваемое) обязательство, заключен в нотариальной форме, то договор залога также подлежит нотариальному удостоверению.

Несоблюдение любого из перечисленных положений, относящихся как к условиям, так и к форме договора о залоге влечет за собой его недействительность.

Здесь же следует упомянуть о государственной регистрации и учете залога по правилам ст. 339.1 ГК РФ. Вкратце:

1. если государственной регистрации подлежит основной договор, то в отношении залога тоже осуществляется государственная регистрация;
2. государственной регистрации подлежит залог имущественных прав, связанных с участием в создании и (или) деятельности лица в обществе с ограниченной ответственности;
3. регистрация или учет залога ценных бумаг осуществляется в соответствии с правилами ГК РФ (в частности, ст. 8.1 ГК РФ) и законодательством о ценных бумагах;
4. сведения о залоге прав по договору банковского счета подлежат учету с соблюдением ст. 358.11 ГК РФ;
5. Любое движимое имущество может быть учтено путем регистрации в реестре уведомлений о залоге движимого имущества, который ведется в соответствии с законодательством о нотариате.

В некоторых случаях договор о залоге может быть оформлен с помощью ценных бумаг. Так, например, в соответствии со ст. 13 ФЗ «Об ипотеке» права залогодержателя могут быть удостоверены **закладной**, которая является ценной бумагой.

В зависимости от того, у какой из сторон остается предмет залога, различают:

- залог без передачи имущества залогодержателю
- залог с передачей имущества залогодержателю (заклад).

По общему правилу заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено законом или договором. Предмет залога может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя. Предмет залога может быть оставлен у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог).

Залогодатель, у которого остается предмет залога, вправе им пользоваться, если иное не предусмотрено договором, в том числе извлекать из него плоды и доходы.

Залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога только в случаях, предусмотренных договором, регулярно представляя

залогодателю отчет о пользовании. Более того, по договору на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя.

Залогодатель не вправе отчуждать предмет залога без согласия залогодержателя, если иное не предусмотрено законом или договором.

Если иное не предусмотрено законом или договором залога, залогодатель, у которого осталось заложенное имущество, вправе передавать без согласия залогодержателя заложенное имущество во временное владение или пользование другим лицам. В этом случае залогодатель не освобождается от исполнения обязанностей по договору залога.

Обращение взыскания на заложенное имущество возможно в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником основного обязательства.

Порядок обращения взыскания на заложенное имущество может быть судебным (общее правило) или внесудебным (если об этом договорились стороны). Стороны вправе включить условие о внесудебном порядке обращения взыскания в договор залога. Соглашение об обращении взыскания во внесудебном порядке на заложенное имущество должно быть заключено в той же форме, что и договор залога этого имущества.

Пункт 3 ст. 349 ГК устанавливает **случаи, когда внесудебный порядок не допускается:**

1. когда предметом залога является единственное жилое помещение, принадлежащее на праве собственности гражданину, за исключением случаев заключения после возникновения оснований для обращения взыскания соглашения об обращении взыскания во внесудебном порядке;
2. если предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или культурную ценность для общества;
3. если залогодатель – физическое лицо в установленном порядке признано безвестно отсутствующим;
4. когда заложенное имущество является предметом предшествующего и последующего залогов, при которых применяются разный порядок обращения взыскания на предмет залога или разные способы реализации заложенного имущества, если соглашением между предшествующим и последующим залогодержателями не предусмотрено иное;
5. если имущество заложено в обеспечение исполнения разных обязательств нескольким залогодержателям, за исключением случая, когда соглашением всех созалогодержателей с залогодателем предусмотрен внесудебный порядок обращения взыскания.

Законом могут быть предусмотрены иные случаи, в которых обращение взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке не допускается. Например, согласно пункту 1 ст. 73 ФЗ «Об ипотеке» в случае неисполнения залогодателем обязательства, обеспеченного ипотекой предприятия, взыскание на заложенное имущество может быть обращено только по решению суда.

Гражданское законодательство (часть 2 параграфа 3 главы 23 ГК) регулирует особенности отдельных видов залога, в частности:

1. залог товаров в обороте (ст. 357 ГК);
2. залог вещей в ломбарде (ст. 358 ГК);
3. залог обязательственных прав (ст. 358.1-358.8 ГК);
4. залог прав по договору банковского счета (358.9-358.14 ГК);
5. залог прав участников юридических лиц (ст. 358.15 ГК);
6. залог ценных бумаг (ст. 358.16-358.17 ГК);
7. залог исключительных прав (ст. 358.18 ГК).

Так, в соответствии со ст. 357 ГК залогом **товаров в обороте** признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге.

В качестве особого вида залога законодательством выделен залог вещей в ломбарде (ст. 358 ГК). **Ломбарды** - это специализированные организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью. Данная деятельность заключается в принятии ломбардами от граждан в залог движимого имущества, в обеспечение краткосрочных кредитов. Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Ломбард несет ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы. В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке, установленном законом о ломбардах. После этого требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения. Правила кредитования граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей устанавливаются законом в соответствии с ГК РФ.

3.

Удержание вещи. Особое место среди способов обеспечения исполнения обязательства занимает удержание вещи, представляющее собой одну из мер оперативного воздействия. Право удержания вещи может возникнуть у кредитора при неисполнении должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков.

Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Кредитор может удерживать находящуюся у него вещь, несмотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора, права на нее приобретены третьим лицом.

Указанные правила применяются, если договором не предусмотрено иное.

Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК).

Поручительство может возникнуть на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств.

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

Обеспечительная функция поручительства проявляется в том, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником основного обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник.

Обзор практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами норм ГК о поручительстве, дан Информационном письме Президиума ВАС РФ от 20 января 1998 г. № 28.

Задаток. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 ГК).

Задаток выполняет 3 функции:

- платежная (в качестве задатка выплачивается определенная денежная сумма);
- доказательственная (задатком подтверждается заключение основного договора);
- обеспечительная (задаток влечет неблагоприятные последствия для стороны, которая не исполнит обязательство надлежащим образом; об этом подробнее чуть ниже).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

Задаток влечет неблагоприятные последствия для той стороны основного обязательства, которая не исполнит обязательство надлежащим образом. **Если за неисполнение договора ответственной сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственной сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.** Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

Согласно п. 3 ст. 380 ГК в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

4.

По независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (**принципала**) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (**бенефициару**) **определенную денежную сумму** в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом (ст. 368 ГК).

Банковская гарантия представляет собой одностороннюю сделку, которая совершается гарантом.

Независимые гарантии могут выдаваться:

- банками или иными кредитными организациями (банковские гарантии);
- также другими коммерческими организациями.

К обязательствам иных лиц, выдавших независимую гарантию, применяются правила о договоре поручительства (ст. 368 ГК).

Главный юридический признак независимой гарантии как обеспечительной сделки — независимость гарантии от основного обязательства, в обеспечение исполнения, которого она выдана (ст. 370 ГК), т.е. **отсутствие акцессорности**. Это означает, что гарантия:

- не прекращается с прекращением основного обязательства и не изменяется с его изменением;
- не становится недействительной при недействительности основного обеспечиваемого обязательства;
- не дает гаранту права ссылаться при предъявлении к нему требований бенефициаром на возражения, которые связаны с обеспечиваемым обязательством;
- не ставит действительность обязательства гаранта перед бенефициаром в зависимость от каких-либо требований или возражений принципала, основанных на отношениях принципала с гарантом или бенефициаром;
- устанавливает, что обязательство гаранта по уплате денег должно быть исполнено при повторном требовании бенефициара даже в случаях, когда обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно (п. 2 ст. 376 ГК).

Гарант - это лицо, которое выдало письменный документ, содержащий обязательство выплатить денежную сумму в случае представления бенефициаром письменного требования об оплате, составленного в соответствии с условиями независимой гарантии.

Принципал - лицо, являющееся должником по обязательству, исполнение которого обеспечивается независимой гарантией, выданной гарантом по его просьбе.

Бенефициар - лицо, в пользу которого как кредитора принципала выдается независимая гарантия.

Принципалами и бенефициарами могут быть как юридические, так и физические лица.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы по независимой гарантии должно быть представлено в письменной форме гаранту с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать обстоятельства, наступление которых влечет выплату по независимой гарантии.

По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копию требования со всеми относящимися к нему документами.

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара и приложенные к нему документы в течение пяти дней и если требование признано им надлежащим, произвести платеж. Условиями независимой гарантии может быть предусмотрен иной срок рассмотрения требования, не превышающий тридцати дней.

Гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям независимой гарантии либо представлены гаранту по окончании срока действия независимой гарантии.

Обязательство гаранта перед бенефициаром (кредитором) по независимой гарантии прекращается:

1. уплатой бенефициару суммы, на которую выдана независимая гарантия;
2. окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана;
3. вследствие отказа бенефициара (кредитора) от своих прав по гарантии;
4. по соглашению гаранта с бенефициаром о прекращении этого обязательства (ст. 378 ГК).

Этот перечень оснований является исчерпывающим.

Принципал обязан возместить гаранту выплаченные в соответствии с условиями независимой гарантии денежные суммы, если соглашением о выдаче гарантии не предусмотрено иное.

Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм ГК о банковской гарантии, дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27.

5.

В 2015 году в Гражданском кодексе РФ появились нормы об обеспечительном платеже. Этот способ обеспечения исполнения обязательств давно распространен на практике, но не упоминался в кодексе. Однако законодатель урегулировал обеспечительный платеж несколько иначе, чем он раньше понимался на практике. На практике по-разному квалифицировали этот

способ обеспечения. Аванс, задаток, гарантийный взнос, депозит, обеспечительный взнос. Регулированию обеспечительного платежа посвящены две статьи Гражданского кодекса. Законодатель дал определение такого платежа и перечислил его основные признаки.

*По смыслу п. 1 ст. 381.1 ГК РФ **обеспечительный платеж** — это внесение одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы, за счет которой обеспечивается исполнение денежного обязательства, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора.*

Норма прямо указывает на возможность обеспечить обязательство, которое возникнет в будущем.

В счет обеспечения могут вноситься не только денежные средства, но и акции, облигации, иные ценные бумаги или вещи, определенные родовыми признаками.

При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства. Например, сумма обеспечительного платежа может быть зачтена в счет задолженности по оплате товара по договору поставки, включая начисленную неустойку.

ГК РФ предусматривает два случая, когда обеспечительный платеж подлежит возврату:

- обстоятельства, предусмотренные договором, при наступлении которых сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства, не наступили;
- прекращение обеспечиваемого обязательства.

Обеспечительный платеж не является мерой ответственности за нарушение. Сумма платежа служит для покрытия имущественных потерь и засчитывается в счет исполнения основного обязательства, а не сверх суммы задолженности или убытков. За счет суммы обеспечительного платежа кредитор не получает удовлетворения сверх задолженности или убытков. Таким образом восстанавливается имущественное положение кредитора.

Если в итоге должник надлежащим образом исполняет обязательство, то сумма обеспечительного платежа ему возвращается.

Здесь прослеживается сходство с залогом, когда в обеспечение отдается какая-либо определенная вещь. Но если в случае с залогом права кредитору обеспечены стоимостью вещи, то обеспечительный платеж обеспечивает исполнение денежного обязательства за счет внесенной денежной суммы. Поэтому раньше случалось, что суд квалифицировал обеспечительный платеж как недопустимый залог денежных средств.

Стоит обратить внимание, что на сумму обеспечительного платежа законные проценты по ст. 317.1 ГК РФ не начисляются, если иное не предусмотрено в договоре.

Какие-то обязательные реквизиты для соглашения об обеспечительном платеже ГК РФ не устанавливает. Но основываясь на определении

обеспечительного платежа и соображениях практического характера, оно должно содержать:

- основное обязательство, обеспечиваемое внесением обеспечительного платежа;
- сумма обеспечительного платежа;
- перечень обстоятельств, наступление которых дает кредитору право удовлетворить свои требования за счет суммы платежа.

Желательно указать срок наступления обстоятельств, влекущих зачет суммы обеспечительного платежа в счет исполнения обязательства. Это вытекает из п. 2 ст. 381.1 ГК РФ, указывающего на необходимость возврата суммы платежа, если в определенный срок обстоятельства, предусмотренные договором не наступили.

Особенность обеспечительного платежа в том, что кредитор получает определенную сумму до нарушения основного обязательства.

Другие обеспечительные меры требуют совершение ряда действий для получения денег, например, с поручителя. С залогом еще сложнее — нужно организовать процедуру обращения взыскания на предмет залога.

Более близок к обеспечительному платежу задаток, но он изначально идет в счет оплаты по договору. Обеспечительный платеж идет в счет исполнения основного обязательства только если это прямо предусмотрено договором.

Это — своего рода страховка, сумма, гарантированная для получения кредитором в случае неисполнения должником своего обязательства.

Но обеспечительный платеж только покрывает фактические имущественные потери кредитора, в частности, убытки. Сверх этого получить что-то за счет платежа не получится. У него функция другая — компенсировать потери, а не наказать за неисполнение обязательства.

Также необходимо отметить что, для стороны, получившей обеспечительный платеж, ГК РФ не содержит запрета на его использование в коммерческих целях.

Хотя обеспечительный платеж и раньше применялся, сейчас возможностей стало чуть больше. Самые востребованные варианты использования обеспечительного платежа следующие:

- предварительный договор;
- договор аренды;
- договор поставки.

Например, в договоре аренды можно предусмотреть, что сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет последнего арендного платежа, не внесенного арендатором.

Есть вариант использования момента внесения обеспечительного платежа как «точки отсчета» для начала исполнения договора. Как только внесен, начинает течь срок исполнения для другой стороны. Допустим исполнитель не приступает к оказанию услуги, пока не получит платеж. Только не аванс, не задаток, а именно обеспечительный платеж.

Еще один немаловажный момент — п. 2 ст. 381.1 ГК РФ разрешает сторонам договориться о том, что сумма обеспечительного платежа не возвращается при не наступлении обстоятельств, дающих право воспользоваться этим платежом.

Возьмем тот же самый договор аренды. То же самое — сумма обеспечительного платежа засчитывается в счет последних арендных платежей. Но не потому, что арендатор просрочил. Просто стороны сами договорились, что арендная плата, допустим, за три последних месяца аренды не уплачивается. В счет оплаты идет обеспечительный платеж. Очень удобно, не нужно гонять деньги по счетам — сначала вносить, потом возвращать. Риск спора о неправомерном удержании суммы обеспечительного платежа после окончания договора тоже устраняется.

В п. 3 ст. 381.1 ГК РФ указано на возможность предусмотреть в договоре обязанность соответствующей стороны дополнительно внести или частично вернуть обеспечительный платеж при наступлении определенных обстоятельств.

Это возможность можно использовать следующим образом. Включаем в договор поставки условие, что при задержке оплаты партий товара и достижении общей задолженности по договору больше определенного предела, сумма обеспечительного платежа увеличивается. В итоге покупатель будет стремиться надлежащим образом исполнять свою обязанность по оплате товара.

Или обратный вариант. Покупатель своевременно оплачивает товар на протяжении определенного периода времени, и кредитор после этого возвращает часть суммы обеспечительного платежа.

Можно применять одновременно. Тогда получается следующая ситуация. Сумма обеспечительного платежа становится «плавающей». Своевременно оплачиваешь товар (работу, услугу)? Сумма обеспечительного платежа снижается, заслужил. Наоборот, срываешь сроки оплаты и долг достиг такого-то размера? Сумма обеспечительного платежа увеличивается.

6.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК).

В отличие от взыскания убытков, причинение и размер которых должен быть доказан в суде, по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Оно может быть включено в основной договор.

В соответствии со ст. 333 ГК, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Не могут быть признаны основаниями для снижения неустойки такие

обстоятельства, как тяжелое финансовое положение должника, задержка перечисления на его расчетный счет денежных средств покупателями продукции, отказ поручителя от уплаты истцу суммы истребуемого долга и т.д. Обзор практики применения арбитражными судами ст. 333 ГК дан в Информационном письме Президиума ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17.

Уменьшение неустойки, определенной договором и подлежащей уплате лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, допускается в исключительных случаях, если будет доказано, что взыскание неустойки в предусмотренном договором размере может привести к получению кредитором необоснованной выгоды.

Классификация видов неустойки может быть произведена по различным основаниям.

В зависимости от способа определения различают *пени* и *штраф*. Пени определяются в процентном соотношении к сумме неисполненного или просроченного исполнением обстоятельства за каждый период просрочки (например, за каждый день просрочки). Штраф исчисляется в виде твердой суммы.

В зависимости от основания возникновения права на неустойку различают *законную* и *договорную*.

В зависимости от соотношения с убытками можно выделить 4 вида неустойки (ст. 394 ГК):

- **зачетная** (неустойка, при которой убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой);
- **исключительная** (когда допускается взыскание только неустойки);
- **альтернативная** (неустойка, при которой по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки);
- **штрафная** (неустойка, при которой убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки).

В том случае, если иное не предусмотрено законом или договором, действует презумпция зачетной неустойки.

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение обязательства?
2. Назовите видовые классификации обязательств?
3. Как вы понимаете односторонние и двусторонние обязательства?
4. Дайте определение факультативного обязательства?
5. Дайте определение альтернативного обязательства?
6. Что представляет собой система договорных обязательств в соответствии с Гражданским кодексом РФ?
7. Как именуются субъекты обязательства?
8. Может ли обязательство создавать права и обязанности для третьих лиц?
9. Что представляю собой обязательства с множественность лиц?
10. Назовите виды обязательств с множественностью лиц?
11. Допускается ли замена лиц в обязательстве?

12. Что означает цессия и каковы правила ее совершения?
13. Что представляет собой перевод долга и каковы правила ее совершения?
14. Какие принципы исполнения обязательств предусмотрены в гражданском праве?
15. Допускается ли односторонний отказ от обязательства?
16. Охарактеризуйте принцип надлежащего исполнения обязательства?
17. Как определяется место исполнения обязательства?
18. Как определяется срок исполнения обязательства?
19. Допускается ли досрочное исполнение обязательства?
20. Что подразумевает принцип реального исполнения обязательства?
21. Перечислите основания прекращения обязательств не являющихся сделками?
22. В каких случаях возможно совпадение кредитора и должника в одном лице?
23. Что означает новация обязательства?
24. Чем отличается отступное от новации?
25. Каковы условия зачета встречного требования?

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР

1. Понятие и виды договоров
2. Заключение договора
3. Расторжение и изменение договора

1.

В соответствии со ст. 420 ГК **договором** признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор принято рассматривать в трех значениях:

1. **как сделку**. В связи с этим к договорам применяются правила о двусторонних и многосторонних сделках;
2. **как обязательство**. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено специальными нормами ГК РФ о договорах;
3. **как документ**, в котором зафиксированы права и обязанности сторон, если договор требует письменной формы.

Одним из основных принципов заключения договоров является **принцип свободы договора** (ст. 1 и ст. 421 ГК). Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Так, например, заключив предварительный договор, стороны обязуются в будущем заключить основной договор.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров (смешанный договор).

Виды договоров. В научной литературе приводятся различные классификации договоров.

В зависимости от количества сторон различают **двусторонние** и **многосторонние** (например, договоры простого товарищества) договоры.

В зависимости от момента заключения различают **консенсуальные** и **реальные**. Консенсуальными считаются договоры, заключенные с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора и придания ему необходимой формы. Реальные договоры считаются заключенными с момента совершения определенных действий, в частности с момента передачи денег, имущества (договор займа, договор доверительного управления).

В зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами различают **односторонние** и **двусторонние** (корреспондирующие) договоры. В односторонних договорах у одной из сторон имеются только права, а у другой

только обязанности (договор дарения, займа). В двусторонних договорах у каждой из сторон имеются и права, и обязанности (договор купли-продажи, аренды).

В зависимости от предоставления встречного удовлетворения договоры делятся на **возмездные** и **безвозмездные** (ст. 423 ГК).

В зависимости от субъектного состава различают предпринимательские (т.е., когда в качестве сторон выступают субъекты предпринимательской деятельности) и договоры с участием потребителей (т. е. когда в качестве одной из сторон выступает гражданин, приобретающий, товары, работы, услуги для личных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью).

Также можно выделить договоры, предусмотренные и не предусмотренные законодательством, простые и смешанные, основные и дополнительные (акцессорные) и другие. К дополнительным договорам относятся договоры, предусматривающие способы обеспечения исполнения обязательств (залог, задаток, поручительство и т.д.).

- Особо законодательством выделены следующие виды договоров: публичный договор (ст. 426 ГК);
- договор присоединения (ст. 428 ГК);
- предварительный договор (ст. 429 ГК);
- рамочный договор (ст. 429.1);
- опционный договор (ст. 429.3);
- договор с исполнением по требованию (абонентский договор) (ст. 429.4);
- договор в пользу третьего лица (ст. 430 ГК);

В соответствии со ст. 426 ГК **публичным договором** признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования и т. п.).

Признаки публичного договора:

1. одной из сторон договора является **коммерческая организация**;
2. по характеру своей деятельности данная организация должна осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказания услуг в **отношении каждого, кто к ней обратится**, что является исключением из принципа свободы договора. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается;
3. коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами;
4. цена товаров, работ и услуг, а также иные условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда

законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Договор присоединения отличается от других договоров по способу заключения.

В соответствии со ст. 428 ГК **договором присоединения** признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Таким образом, присоединяющаяся сторона не может обсуждать условия договора.

Предварительный договор – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 ГК).

В предварительном договоре должны быть указаны все существенные условия основного договора, иначе договор является недействительным.

Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Договор в пользу третьего лица – это договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 430 ГК). Так, например, договор доверительного управления может быть заключен не в пользу учредителя управления, а в пользу третьего лица (выгодоприобретателя).

Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Федеральным законом от 08.03.2015 N 42-ФЗ в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ) были введены ст. ст. 429.2 и 429.3, которые ввели в российское правовое пространство новый и одновременно старый институт опциона.

В силу **опциона на заключение договора** одна сторона соглашения предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров

на условиях, определенных опционом. Он предоставляется за плату или иное встречное предоставление.

По **опционному договору** одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий. Действия могут быть различные: уплата денежной суммы, передача или, наоборот, принятие имущества. В случае, если управомоченная сторона не заявит требование в указанный срок, опционный договор прекращается.

Рассмотрим сходства и различия опциона и опционного договора.

Сходства:

1. Природа у опциона на заключение договора и опционного договора схожая, оба предоставляют какую-то возможность на будущее время. Вот и первое сходство. **Стороны в обоих случаях согласовывают условия, подлежащие исполнению не сразу, а в будущем.**

Спрашивается: а зачем опцион и опционный договор, если в ГК РФ уже есть норма о предварительном договоре? Ведь по предварительному договору стороны тоже обязуются заключить в будущем основной договор. Но конструкция предварительного договора слишком жесткая и не подходит для некоторых случаев. Ведь основной договор заключается на условиях, прописанных в предварительном. Что делать, когда время заключить основной договор пришло, но обстоятельства существенно изменились и условия договора становятся невыгодными?

Если предварительный договор обязывает заключить в будущем основной договор, то опцион и опционный договор предоставляют право. В первом случае заключить договор, во втором — требовать совершения определенных действий от другой стороны.

В обоих договорах одна из сторон — управомоченная. И в обоих случаях она может предъявить контрагенту определенные требования при наступлении определенных условий.

Контрагент находится в состоянии ожидания требований от управомоченной стороны.

И то, и другое возможно, поскольку в ГК РФ появилась еще, и статья 327.1, которая позволяет поставить осуществление гражданских прав в зависимость от совершения или несовершения одной из сторон определенных действий, а также наступлением иных обстоятельств, предусмотренных договором, в том числе полностью зависящих от воли одной из сторон.

2. Оба договора по общему правилу являются возмездными. Стороны могут предусмотреть безвозмездность в соглашении (п.1 ст. 429.2 и п.2 ст. 429.3 ГК РФ).

В случае с опционом плата вносится за предоставление права заключить один или несколько договоров путем акцепта безотзывной оферты (оферта — это предложение заключить договор; акцепт — это принятие предложения заключить договор);

В случае с опционным договором плата вносится за предоставление права требовать совершения действий, предусмотренных этим договором.

3. Если управомоченная сторона не заключит договор по опциону или не воспользуется своим правом требования в течение действия опционного договора, и он прекратит свое действие, то **платеж не возвращается**. Опять же - это общее правило. В соглашении стороны могут предусмотреть и возврат платежа (п.3 ст. 429.2 и п.3 ст. 429.3 ГК РФ).

Еще раз, но, другими словами. Плата вносится:

- за передачу права требовать заключения договора или исполнения по опционному договору;
- за возложение на контрагента обязанности находится в состоянии ожидания того, поступит ли акцепт на оферту (опцион) или требование совершить определенное действие (опционный договор).

По существу, контрагент принимает на себя определенные обязательства, как и в любом договоре. И за это вправе рассчитывать на оплату.

Различия:

Они вытекают из определений опциона и опционного договора. Отличия в том, что получает управомоченная сторона:

- опцион на заключение договора — возникает право требовать заключения одного или нескольких договоров;
- опционный договор — возникает право требовать исполнения заключенного договора.

Другое отличие в том, что опционный договор, в отличие от опциона не требует заключения основного договора («основной договор» — условное название, в ГК РФ оно отсутствует в отношении опционов). Суть опционного договора — возникновение права требования исполнения при наступлении определенных обстоятельств.

Опцион представляет собой договор, реализация которого зависит от одной из сторон - держателя опциона, которая получает безусловное право «активировать» опцион в сроки, в порядке и на условиях, предусмотренных в опционе. Держатель опциона может как воспользоваться этим правом, так и не воспользоваться.

Сторона, предоставляющая опцион, находится в «ожидании» реализации держателем опциона его права. Платой за такое «ожидание» является опционная премия.

В теории такое одностороннее право называется секундарным. Это понятие было введено немецким цивилистом Эккелем, который понимал под секундарным правом возможность установить конкретное правоотношение посредством заключения односторонней сделки, которой противостоит не обязанность, а связанность другого лица действиями управомоченного субъекта

Приведем пример такого договора: компания может заключить опцион на покупку актива, цена которого определяется биржей (нефть, золото и др.) по заранее фиксированной цене, тем самым минимизировав риск колебания цен на

данный товар. Одновременно у ее контрагента, ожидающего покупки, с одной стороны, имеется надежда на то, что он сможет продать соответствующий актив, но, с другой стороны, имеется риск того, что опцион так и не будет реализован. Таким образом, опционная премия служит компенсацией риска для этой стороны. Это свидетельствует об алеаторном (рисковом) характере опциона

Экономический смысл опциона заключается в том, что потери стороны, получающей опцион, ограничены (суммой опционной премии), а потенциально возможная прибыль при реализации опциона и заключении сделки не ограничена. В этом смысле модель опциона является крайне выгодной, в связи с чем широко применяется во всем мире. У нас опцион давно используется в контексте функционирования фондового рынка и биржевой торговли. Однако в связи с отсутствием детального регулирования в российском законодательстве договоры, заключенные по конструкции опциона, нередко становились причиной судебных разбирательств

В соответствии с п. 1 ст. 429.2 ГК РФ опцион на заключение договора представляет собой соглашение сторон, в соответствии с которым одна сторона предоставляет другой стороне (держателю опциона) безотзывную оферту на заключение в будущем договора на заранее согласованных условиях.

Таким образом, держатель опциона получает право заключить в будущем договор. И это именно право, а не обязанность в отличие от конструкции предварительного договора. В связи с этим держатель опциона может как реализовать данное право путем акцепта предоставленной ему безотзывной оферты, так и не реализовывать его. В отличие от обычной безотзывной оферты опцион на заключение договора предоставляется, как правило, на длительный срок.

Таким образом, опцион на заключение договора - это договор с заранее согласованными условиями, вступление в силу которого отложено до момента реализации держателем опциона его права на акцепт. В случае реализации держателем опциона его права на акцепт договор считается автоматически заключенным на тех условиях, которые стороны согласовали уже заранее в опционе.

Соответственно, держатель опциона заранее знает условия будущего договора, который может быть заключен между сторонами, и в зависимости от конъюнктуры рынка (например, колебания цен) принимает решение: заключать или нет такой договор.

Опционный договор представляет собой еще одну модель заключения договора. Ему посвящена ст. 429.3 ГК РФ. Опционный договор относится к опционам на запуск обязательства по договору, опционам на исполнение. В отличие от опциона на заключение договора предметом опционного договора является право одной стороны (держателя опциона) требовать от другой стороны совершения определенных действий, предусмотренных в опционном договоре (например, передать имущество и др.).

Если в опционе на заключение договора держателю опциона предоставлено право заключения договора, то в опционном договоре держателю опциона предоставляется право требовать непосредственно исполнения договора (или отдельных договорных обязательств). А обязанность другой стороны исполнить опционный договор возникает не при заключении опционного договора, а лишь тогда, когда держатель опциона реализует свое право требования

исполнения.

Таким образом, опционный договор позволяет стороне реализовать или нет свое право требования на исполнение другой стороной обязательств по договору в зависимости от складывающихся обстоятельств. И если право не было реализовано в установленный срок, опционный договор прекращается. Опцион на заключение договора представляет собой кардинально новую конструкцию для российского права, в связи с чем он значительно подробнее урегулирован в ГК, нежели опционный договор.

Опцион на заключение договора отчасти напоминает конструкцию предварительного договора, но вступает в противоречие с рядом его существенных признаков, которые мы рассмотрим ниже. Очевидно, что противоречия эти настолько существенны, что опционный договор не может рассматриваться как разновидность предварительного договора

<i>Предварительный договор</i>	<i>Опцион на заключение договора</i>
<i>Обе стороны обязуются в течение определенного срока заключить основной договор. Здесь для заключения основного договора необходима воля обеих сторон</i>	<i>Одна сторона обязуется заключить основной договор, а другая сторона в течение определенного срока имеет на это право. Здесь для заключения основного договора достаточно воли одной стороны</i>
<i>Если одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона может требовать в суде понуждения к заключению договора</i>	<i>Сама по себе реализация права опциона путем акцепта безотзывной оферты является фактом заключения основного договора. Здесь никакого понуждения быть не может, основной договор заключается автоматически</i>
<i>По конструкции предварительного договора не предусматривается плата одной из сторон за сам факт заключения предварительного договора</i>	<i>Опцион обычно предоставляется за плату (опционный платеж)</i>

<i>По общему правилу сторона предварительного договора не может в одностороннем порядке заменить себя третьим лицом</i>	<i>По общему правилу права на опцион могут быть переуступлены третьему лицу</i>
<i>Должен содержать все существенные условия основного договора</i>	<i>Может не содержать всех существенных условий основного договора</i>

2.

Для заключения гражданско-правового договора необходимо достигнуть соглашения по всем существенным условиям договора и придать договору соответствующую форму.

Существенные условия договора – это условия, без которых договор считается незаключенным. К ним относятся:

- условия о предмете (например, предметом договора купли-продажи является имущество, передаваемое по договору);
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные (например, в соответствии с п. 1 ст. 339 ГК существенными условиями договора о залоге являются: предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения основного обязательства);
- условия, которые названы в законе или иных правовых как необходимые для договора данного вида (например, договор страхования невозможен без определения страхового случая);
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, упаковка в договоре купли-продажи, если предмет договора предназначен для подарка).

В договоре присутствуют не только существенные, но и другие условия. В науке их называют и классифицируют по-разному. Так, например, выделяют условия, предписываемые законом, и инициативные условия, обычные и случайные. В частности, обычные условия не установлены договором, но регулируются диспозитивными нормами (например, цена в возмездных договорах в соответствии со ст. 424 ГК).

Форма договора. К форме договора применяются нормы о форме сделок. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (смотреть ст. 434 ГК).

Порядок заключения договор включает в себя следующие две стадии: оферту и акцепт.

Оферта – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна удовлетворять определенным требованиям:

- должна иметь конкретный адресат;
- должна содержать предложение, которое достаточно определенно и явно выражает намерение лица заключить договор;
- должна содержать существенные условия договора.

Оферта отличается от рекламы и иных предложений, адресованных неопределенному кругу лиц, которые рассматриваются, как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Разновидностью оферты является публичная оферта. **Публичная оферта** – это содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

До получения оферты ее адресатом она никак не связывает оферента, и он вправе ее отозвать и тем самым снять предложение заключить договор.

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным, безоговорочным, совершенным в срок, установленный в оферте. Акцепт на иных условиях не является акцептом, – это отказ от оферты и одновременно новая оферта.

Молчание по общему правилу рассматривается как отказ от заключения договора, если иное не предусмотрено законом или договором.

Акцепт также может быть выражен в виде действий по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ и т.п.).

Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте.

Последствия получения акцепта с опозданием предусмотрены в ст. 442 ГК: в случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

Момент заключения договора определяется в ст. 433 ГК. Договор признается заключенным:

- в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта;
- с момента передачи соответствующего имущества, если в соответствии с законом для заключения договора необходима передача имущества (смотреть ст. 224 ГК);
- с момента его государственной регистрации, если она предусмотрена.

В некоторых случаях заключение договора является обязательным для сторон (например, публичный договор, заключение основного договора, предусмотренного предварительным договором, при заключении договора с

лицом, выигравшим торги – ст. 447 ГК). Обязательным для банка является заключение договора банковского счета с клиентами (п. 2 ст. 846 ГК); обязательным является заключение договоров для коммерческих организаций, обладающих монополией на производство отдельных видов продукции; обязательно заключение государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд, если размещение заказа не влечет за собой убытков от производства соответствующей продукции (п. 2 ст. 5 ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд») и т.д. Порядок заключения договора в обязательном порядке предусмотрен статьей 445 ГК.

3.

Основаниями расторжения договора являются:

- соглашение сторон;
- по требованию одной из сторон при существенном нарушении договора другой стороной или в других случаях, предусмотренных ФЗ или договора.
- в случае одностороннего отказа от исполнения (ст. 450 ГК)
- существенное изменение обстоятельств (ст. 451).

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

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым. Так, например, в одностороннем порядке может быть расторгнут договор поручения. В соответствии с п. 2 ст. 977 ГК, доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время.

Особым основанием расторжения или изменения договора является существенное изменение обстоятельств (ст. 451 ГК).

Условия расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств:

1. в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
2. изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
3. исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишалась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
4. из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Если договор расторгается по соглашению сторон, соглашение должно быть совершено в той же форме, что и договор.

При расторжении договора в принудительном порядке по инициативе одной из сторон договор расторгается судом.

Если основанием для расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение гражданско-правового договора?
2. Что понимается под возмездным договором?
3. Как вы понимаете реальный договор?
4. Перечислите признаки публичного договора?
5. Охарактеризуйте предварительный договор?
6. Какие условия договора являются существенными?
7. Дайте определение оферты и акцепта?
8. Какие последствия предусмотрены в случае существенного нарушения договора одной из сторон?
9. Что означает существенное изменение обстоятельств как основание прекращения договора?

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

- 1. История появления и развития права интеллектуальной собственности**
- 2. Общие положения права интеллектуальной собственности**
- 3. Объекты авторских прав**
- 4. Объекты смежных прав**
- 5. Объекты патентного права**
- 6. Средства индивидуализации товаров, работ, услуг и их производителей**
- 7. Нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности**
- 8. Общие положения об интеллектуальных правах**

1.

Термин «интеллектуальная собственность» применяется в правовой доктрине развитых стран и в международно-правовых соглашениях, однако внутреннее законодательство большинства зарубежных стран не содержит понятия интеллектуальной собственности.

Появление термина «интеллектуальная собственность» (далее – ИС) обычно связывается с французским законодательством конца XVIII века. В то время большое распространение получает теория естественного права, которая именно в трудах французских просветителей (Вольтер, Дидро, Руссо и др.) находит наиболее последовательное развитие. Теория естественного права и явилась идеологической основой для появления нового правового института – института правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности.

Мыслители того времени считали, что творец, создавший произведение искусства или изобретение приобретает на результат своей творческой деятельности право, аналогичное праву собственности, которое возникает у создателей материальных вещей. Такое право естественно по своей природе и существует независимо от его признания со стороны государства. «Выбор в конце VIII в. именно теории права интеллектуальной собственности в определенной мере был обусловлен некоторыми историческими особенностями. В частности, любое новое монопольное право напоминало буржуазии привилегии, выдачу которых королевская власть во Франции активно использовала для получения дохода. В то же время право собственности выглядело основой нового общества; это было право, которое обеспечивало буржуа возможность эффективной хозяйственной деятельности». В конце того же XVIII века во французском законодательстве появляются понятия литературной (художественной) и промышленной собственности.

Так же теория интеллектуальной собственности получила значительное развитие в законах некоторых штатов США под влиянием идей французских просветителей. Так, в законе штата Массачусетс 1789 г. указывалось: «нет

собственности, принадлежавшей человеку более, чем та, которая является результатом его умственного труда». Аналогичные конструкции были закреплены так же в законодательстве Саксонии, Пруссии, Дании, Норвегии и ряда других стран.

Одними из первых актов, с которыми исследователи связывают появление права интеллектуальной собственности, были Статут Королевы Анны (1710 г.), запрещающий тиражирование произведения без согласия автора, и французский Патентный закон (1791 г.).

Впервые на международном нормативном уровне термин «ИС» был закреплен в 1967 г. в Стокгольмской конвенцией, учредившей ВОИС – Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Согласно положениям данной Конвенции (ст. 2 п. VIII) под ИС понимаются права, относящиеся к:

- литературным, художественным и научным произведениям,
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио – и телевизионным передачам,
- изобретениям во всех областях человеческой деятельности,
- научным открытиям,
- промышленным образцам,
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,
- защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В соглашении о торговых аспектах интеллектуальной собственности (ТРИПС) (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994) термин «ИС» используется, в принципе, в том же значении, а именно как «права интеллектуальной собственности» (intellectual property rights).

Таким образом, стандартом международного права является понимание интеллектуальной собственности как совокупности прав (имущественного и неимущественного характера) на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации предпринимателей, их деятельности и производимых ими товаров и услуг.

В России права авторов произведений, изобретений и т.д. рассматривались в качестве разновидности права собственности еще в XIX в. Однако сам термин «интеллектуальная собственность» вошел в законодательство в 1990 г. при принятии Закона «О собственности в РСФСР».

Гражданский кодекс РФ (ст. 128, 129) до введения в действие его четвертой части использовал термин «ИС» в качестве синонима понятия «исключительные права». В отечественной юридической науке конца XX начала XXI века наметилась тенденция определения ИС как целой системы прав на результаты интеллектуальной деятельности и иные приравненные к ним объекты, которая не исчерпывается лишь исключительными правами. В

эту систему входят так же права, не являющиеся исключительными: право на коммерческую тайну, на защиту от недобросовестной конкуренции и др.

Неоднозначное и часто критическое отношение к категории ИС в российской юриспруденции, определенно сложившееся еще в конце XIX века, уже привело к видимым результатам. Альтернативой по отношению к категории ИС (в том смысле, в котором она чаще всего понимается в международном праве) в разделе VII ГК РФ является категория интеллектуальных прав (ст.1226 ГК РФ), которая охватывает исключительные права, личные неимущественные права и иные права, возникающие относительно результатов интеллектуальной деятельности (или в связи с созданием этих результатов) и средств индивидуализации. Термином же «ИС» теперь обозначаются объекты правовой охраны – результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (но не любые, а указанные в ст.1225 ГК РФ).

Таким образом, российское законодательство, наконец, однозначно определило понятие ИС.

Разновидностями ИС являются «промышленная собственность» и «литературная (художественная) собственность». Понятие «промышленная собственность» было впервые введено в текст ст. 1 Парижской конвенции об охране промышленной собственности на Гаагской конференции 1925 г. Согласно п. 2 ст. 1 Конвенции объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции. Понятие «литературная собственность» в современных законодательствах практически не используется (данный термин используется, например, в названии первой части Кодекса интеллектуальной собственности Франции), но как научный термин обозначает совокупность объектов авторских прав (произведений литературы, науки и искусства) или сами авторские права.

2.

В объективном смысле право ИС (далее - ПИС) является системой правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана.

ПИС принято рассматривать в качестве подотрасли гражданского права, поскольку отношения в сфере охраны и использования объектов ИС входят в предмет гражданско-правового регулирования (п.1 ст.2 ГК РФ). Соответственно правовое регулирование отношений по поводу ИС основано на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Однако, помимо материальных правовых норм в ПИС включаются нормы процессуальные, имеющие публично-правовую природу (нормы о регистрации объектов патентного права и отдельных средств индивидуализации, условия поддержания патентов в силе).

Исторически возникли и развивались отдельно друг от друга несколько правовых институтов по охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации (авторское право, патентное право, институт правовой охраны средств индивидуализации, институт правовой охраны фабричных секретов и др.). Единой системы ПИС не существовало. С принятием четвертой части ГК РФ ПИС становится единой системой правовых норм, в которой можно выделить общую и особенную части.

Общая часть ПИС (глава 69 ГК РФ) включает в себя нормы, устанавливающие общий перечень объектов ИС, понятие и общую систему интеллектуальных прав, общие правила установления, условия осуществления, основания и способы защиты интеллектуальных прав, общие положения о договорах о распоряжении исключительными правами и др.

Институты права интеллектуальной собственности:

Авторское право – совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства.

Смежные права – правовой институт, регулирующий отношения по установлению, осуществлению и защите интеллектуальных прав на исполнения и постановки, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю, произведения (опубликованные впервые по окончании срока действия авторского права).

Патентное право – совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования и защитой прав их авторов и патентообладателей.

Право на средства индивидуализации можно определить как систему правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на обозначения, индивидуализирующие товары, работы, услуги и их производителей.

Как институт ПИС право на средства индивидуализации складывается из относительно обособленных групп правовых норм (субинститутов), что соответствует структуре главы 76 ГК РФ:

- субинститут правовой охраны фирменных наименований;
- субинститут правовой охраны коммерческих обозначений;
- субинститут правовой охраны товарных знаков и знаков обслуживания;
- субинститут правовой охраны наименований мест происхождения товаров.

Право на топологии интегральных микросхем (ТИМС) – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на ТИМС.

Право на селекционные достижения – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на биологические решения (сорта растений и породы животных).

Право на секрет производства – система правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением относительно информации режима коммерческой тайны, ее использованием, распоряжением исключительным правом на такую информацию и его защитой.

Система источников ПИС имеет два уровня:

- уровень международно-правового регулирования;
- уровень национального правового регулирования.

Международные договоры и соглашения

Исторически сложилось так, что права интеллектуальной собственности имеют строго территориальное действие и охрану, т.е. действуют в пределах территории государства, в котором они возникли или признаны. Поэтому в ПИС значительная роль отводится международно-правовому регулированию.

Основные положения ПИС России нашли закрепление в следующих главнейших **многосторонних международных соглашениях**:

в области права интеллектуальной собственности в целом:

- Конвенция, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности, заключенная в Стокгольме 14 июля 1967 г.

в области авторского права и смежных прав:

- Всемирная Конвенция об авторском праве, заключена в г. Женеве 6 сентября 1952 г.;
- Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений, заключена в г. Берне 9 сентября 1886 г.;
- Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства этих фонограмм 1971 г.;
- Международная конвенция прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г.;
- Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторских прав и смежных прав, заключено в г. Москве 24 сентября 1993 г. в области промышленной собственности:
- Парижская конвенция по охране промышленной собственности, заключенная в г. Париже 20 марта 1883 г.;
- Мадридское соглашение о международной регистрации знаков 1891г.;
- Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1989 г.
- Договор о законах по товарным знакам 1994 г. (TLT);
- Договор о патентной кооперации (РСТ) 1970 г.;
- Евразийская патентная конвенция 1994 г.;
- Локарнское соглашение об учреждении Международной классификации промышленных образцов 1968 г.;

- Гаагское соглашение о международном депонировании промышленных образцов 1925 г.;
- Будапештский договор о международном признании депонирования микроорганизмов для целей патентной процедуры 1977 г. в области охраны селекционных достижений;
- Соглашение о правовой охране сортов растений, заключенное в Москве в 2001 г.;

Россия имеет так же многочисленные **двусторонние соглашения** в области охраны интеллектуальной собственности, например:

- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о взаимной охране авторских прав 1993 г.;
- Соглашение между СССР и Австрийской Республикой о взаимной охране авторских прав 1981 г.;
- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Армения о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности от 25 июня 1993 г.;
- Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Республики Беларусь о сотрудничестве в области охраны промышленной собственности от 20 июля 1994 г.

Национальные источники ПИС

Правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности отнесено к исключительному ведению Российской Федерации (п. «о» ст. 71 Конституции РФ), поэтому все национальные источники ПИС – нормативные правовые акты – исходят от органов федеральной государственной власти.

Основу правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности составляют нормы **Конституции РФ**. Согласно ч. 1 ст. 44 Конституции РФ каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом. Важным конституционным положением является п. 2 ст. 44 Конституции РФ: «Каждый имеет право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям». Данное положение нашло развитие в законодательстве об интеллектуальной собственности в виде нормативно установленной в пользу общественных интересов системы ограничений исключительных прав, т.н. случаев свободного использования объектов ИС без согласия правообладателей. Конституционной основой правовой охраны средств индивидуализации является положение, закрепленное в ч. 1 ст. 8 Конституции, согласно которому в России гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Важнейшим нормативно-правовым актом, содержащим нормы ПИС, является **Гражданский кодекс РФ** и в особенности его четвертая часть, принятая 18 декабря 2006 года и введенная в действие с 1 января 2008 г.

Из других **Федеральных законов**, содержащих нормы, регулирующие отношения, связанные с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, следует отметить:

- Федеральный закон от 18 декабря 2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»;
- Федеральный закон от 26 июля 2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- Федеральный закон от 29 июля 2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне»;
- Федеральный закон от 13 марта 2006 № 38-ФЗ «О рекламе»;
- Федеральный закон «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ;
- Федеральный закон «О геодезии и картографии» от 26 декабря 1995 г.;
- Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ;
- Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ.

Большая роль в правовом регулировании отношений в сфере интеллектуальной собственности остается за утратившими силу с 1 января 2008 г., но применяемыми и в настоящее время (главным образом к договорным отношениям, возникшим до вступления в действие четвертой части ГК РФ) шестью Федеральными законами:

- Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993г. № 5351-1 (в ред. от 20 июля 2004 г.);
- Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 (в ред. от 2 ноября 2004 г.);
- Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-1 (в ред. от 27 февраля 2003 г.);
- Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 (в ред. от 11 декабря 2002, с изм. от 24 декабря 2002 г.);
- Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 (в ред. от 2 ноября 2004 г.);
- Закон РФ «О селекционных достижениях» от 6 августа 1993 г. № 5605-1.

Подзаконный уровень правового регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности составляют Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ и ведомственные нормативные правовые акты.

Среди **Указов президента РФ**, содержащих нормы ПИС, можно выделить:

- Указ Президента РФ «О мерах по реализации прав авторов произведений, исполнителей и производителей фонограмм на вознаграждение за воспроизведение в личных целях аудиовизуального произведения или звукозаписи произведения» от 5 декабря 1998 г. № 1471;

- Указ президента РФ «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав» от 7 октября 1993 г. № 1607;
- Указ Президента РФ «О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сферах науки и технологий» от 22 июля 1998 г. № 863;
- Указ Президента РФ «О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских, научно-исследовательских и технологических работ военного, специального и двойного назначения» от 14 мая 1998 г. № 556.

Важное значение в деле правового регулирования отношений, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации имеют акты **Правительства РФ**, прежде всего следующие:

- Постановление Правительства РФ от 02.12.2004 № 726 «О порядке распоряжения исключительным правом Российской Федерации на результаты интеллектуальной деятельности в области геодезии и картографии»;
- Постановление Правительства РФ от 29.09.1998 № 1132 «О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения»;
- Постановление Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 229 «Об утверждении Положения о федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам»;
- Постановление Правительства РФ от 12 августа 1993 г. № 793 «Об утверждении Положения о пошлинах за патентование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, регистрацию товарных знаков, знаков обслуживания, наименований мест происхождения товаров, предоставление права пользования наименованиями мест происхождения товаров и положения о регистрационных сборах за официальную регистрацию программ для электронных вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем»;
- Постановление Правительства РФ от 12 февраля 1993 г. № 122 «Об утверждении Положения о патентных поверенных»;
- Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. «О мерах по реализации закона Российской Федерации «О селекционных достижениях»;
- Постановление Правительства РФ от 29 мая 1998 г. № 524 «О минимальных ставках вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 3 августа 1992 г.»;
- Постановление Правительства РФ от 17 мая 1996 г. № 614 «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)»;

- Постановление Правительства РФ от 21 марта 1994 года № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства».

В систему источников ПИС входит достаточно большое число **ведомственных актов**, главным образом актов Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, бывшего Российского агентства по патентам и товарным знакам, а так же актов Государственного таможенного комитета, Министерства Финансов РФ, Минсельхозпродукции РФ. Вот основные из них:

- Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных.

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 82 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение»;

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 83 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на полезную модель»;

- Приказ Роспатента от 6 июня 2003 г. № 84 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец»;

- Приказ Роспатента от 5 марта 2003 г. № 32 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания»;

- Приказ Роспатента от 25.02.2003 № 24 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара»;

- Приказ Роспатента от 17.03.2000 № 38 «О Правилах признания товарного знака общеизвестным в Российской Федерации»;

- Приказ Роспатента от 29 апреля 2003 № 64 «О Правилах регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для электронных вычислительных машин и баз данных»;

- Правила составления и подачи заявки на выдачу патента на селекционные достижения. Утверждено Минсельхозпродом РФ 14 октября 1994 г. № 20-1/3;

- Приказ Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56 «О правилах подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в палате по патентным спорам»;

- Приказ ГТК РФ от 27.10.2003 № 1199 «Об утверждении Положения о защите прав интеллектуальной собственности таможенными органами»;

- Приказ Министерства финансов Российской Федерации от 12.08.2005 г. № 105н «О регистрации договоров коммерческой концессии (субконцессии)».

Объекты интеллектуальной собственности (объект ИС) – нематериальные результаты интеллектуальной (мыслительной) деятельности человека, либо приравненные к таким результатам средства индивидуализации, имеющие информационную природу, в отношении которых установлен особый правовой режим их использования.

В науке гражданского права выделяют следующие свойства объектов ИС:

- возможность многократного использования;
- неисчерпаемость при потреблении;
- сохранение информации у передающего ее субъекта;
- способность к сохранению, накапливанию, интегрированию.

Отмеченные признаки обусловили необходимость установления для объектов ИС особого правового режима в виде закрепления за обладателем исключительных и иных субъективных прав на объект, отличных от традиционного вещного права собственности. Существо и особенности того или иного объекта исключительных прав изначально определяют основные черты его правового режима так же внутри института интеллектуальных прав.

В зависимости от **системы правовой охраны** (института правовой охраны) выделяют:

- объекты авторских прав (произведения литературы, науки, искусства);
- объекты смежных прав (исполнения, постановки, фонограммы, сообщения передач вещания, произведения);
- объекты патентных прав (изобретения, полезные модели, промышленные образцы);
- средства индивидуализации товаров, работ, услуг, предприятий и субъектов гражданского оборота (товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, фирменные наименования, коммерческие обозначения).
- нетрадиционные объекты ИС (ТИМС, селекционные достижения, ноу-хау).

3.

Объектами авторских прав являются **произведения науки, литературы и искусства** независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения (п. 1 ст. 1259 ГК РФ). Понятие произведений в ГК не содержится, но дается их примерный перечень. Одно из часто используемых научных определений произведений-объектов авторских прав было дано В.И. Серебровским: это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Критерии (условия) охраноспособности произведений.

1) творческий характер произведений. Только созданное в результате творческого труда произведение подлежит правовой охране.

Творческая деятельность характеризуется следующими признаками:

- самостоятельная деятельность автора;

- это деятельность умственная (интеллектуальная);
- эта деятельность приводит к новому результату (т.е. РИД отвечает критериям объективной или субъективной новизны).

В судебной практике критерий творческого характера часто используется в качестве синонима другого критерия – оригинальности, однако толкование норм объективного права не дает бесспорных оснований для этого.

2) оригинальность произведений. Критерий оригинальности в авторском праве не является легальным, он активно используется в науке и правоприменительной практике. «Авторское право охраняет не все объективно новые творческие результаты, а лишь те из них, которые являются уникальными, не повторяющимися при параллельном творчестве. Такие неповторяющиеся творческие результаты называют оригинальными». Таким образом, оригинальность есть качество новизны: правом охраняются только те произведения, которые не могут быть созданы разными авторами независимо друг о друга, хотя бы их деятельность и была творческой. Такая позиция была выражена в Определении Конституционного суда РФ от 20.12.2005 N 537-О.

Так, в судебной практике не отвечающим критерию оригинальности было признано название серии книг «Энциклопедия для детей» (Информационное Письмо Президиума ВАС РФ от 28 сентября 1999 г. № 47, п. 2). 21 мая 2002 г. Савеловский суд г. Москвы отказал в иске В. Волохова (автора пьесы «Игра в жмурики», вышедшей в свет в 1989 г.) к Д. Донцовой (автору детективного романа «Игра в жмурики», вышедшего в свет позже) по поводу нарушения права истца на название пьесы, ибо еще раньше (в 1974 г.) это название использовалось автором разных произведений Станиславом Лемом.

3) объективная форма выражения (п. 3 ст. 1259 ГК РФ). Произведение охраняется при условии выражения его в форме, доступной для восприятия: письменной, устной, видеозаписи, цифровой или электронной формы и др.

Охраняемым объектом авторских прав является как произведение в целом, так и его часть (в частности, название, персонаж), если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям охраноспособности. В произведениях принято выделять юридически-значимые и юридически-безразличные элементы. Юридически-значимые (охраняемые) элементы: образы, язык произведения, средства художественного выражения этих образов, оригинальные сюжеты. Юридически-безразличные (неохраняемые) элементы: тема, материал, сюжетное ядро, идейное содержание.

Виды произведений. Все произведения можно подразделять **по жанрам и видам искусства** (музыкальные, литературные, хореографические и др.), однако такая классификация не имеет серьезного практического значения.

По критерию обнародования все произведения делятся на обнародованные и необнародованные. Обнародование - это действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения. Факт обнародования произведения изменяет его правовой режим (исключительное право на обнародованное произведение становится более ограниченным в

осуществлении многочисленными случаями свободного использования произведений).

Произведения так же делятся на оригинальные и зависимые. Зависимые произведения бывают двух видов: производные и составные (ст. 1260 ГК РФ).

Производные произведения (переводы, аранжировки, переработки, инсценировки и др.) являются объектом самостоятельных авторских прав, первоначально возникающих у автора (переводчика), создавшего такое произведение. Однако осуществление данных прав совершается при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения (п. 3 ст. 1260 ГК РФ).

Составное произведение (база данных, антология, энциклопедия, атлас и др.) является результатом составительского творчества. Автору составного произведения принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов. Осуществление данных авторских прав совершается при условии соблюдения прав авторов, чьи произведения вошли в составное произведение. При этом 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 (п. 5 ст. 1260 ГК РФ).

Условно произведения можно разделить на служебные и неслужебные. **Служебные произведения** (ст. 1295 ГК РФ) создается работником в порядке выполнения трудовой функции, исключительное право на такое произведение, как правило, принадлежит работодателю.

Так же можно выделить отдельные виды произведений, обладающих рядом особенностей в своем правовом режиме.

Аудиовизуальное произведение (далее – АВП) (ст. 1263 ГК РФ). 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 последующей фиксации.

АВП относится к категории сложных объектов ИС (см. ст. 1240 ГК РФ). АВП – это комплексное, многослойное произведение, включающее в себя множество самостоятельных объектов авторских и смежных прав. Каждый автор произведения, вошедшего составной частью в АВП, как существовавшего ранее (автор произведения, положенного в основу сценария, и другие), так и созданного в процессе работы над ним (оператор-постановщик, художник-постановщик и другие), 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.

Исключительное право на АВП обычно принадлежит его изготовителю (продюсеру). Авторами АВП являются: режиссер, автор сценария и композитор, специально создавший музыку для АВП. Однако, имеется точка зрения, что АВП не является произведением, созданным в соавторстве.

Произведения изобразительного искусства (произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства). Особой ценностью обладают оригиналы таких произведений. При этом оборот оригинала произведения имеет отличия от оборота его копий (экземпляров), влияющие на принадлежность исключительного права на само произведение (см. ст.1291 ГК РФ). У авторов произведений изобразительного искусства имеются особые интеллектуальные права: право доступа (ст. 1292 ГК РФ) и право следования (ст. 1293 ГК РФ).

Произведения архитектуры, градостроительства или садово-паркового искусства. Особенности содержания и осуществления исключительных прав на такие произведения установлены ГК РФ и Федеральным законом «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. № 169-ФЗ. Авторы таких произведений имеют дополнительные правомочия (право на осуществление авторского контроля за разработкой документации для строительства, право требования от заказчика архитектурного, градостроительного или садово-паркового проекта предоставления права на участие в реализации своего проекта - ст. 1294 ГК РФ). Обладатели исключительных прав на подобные произведения имеют дополнительное правомочие по практической реализации архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта.

Проекты официальных документов, символов и знаков (ст. 1264 ГК РФ). Хотя проект является объектом авторских прав, принадлежащих его разработчику, их осуществление ограничено (обнародовать проект возможно только если на это нет запрета органом публичной власти, для которого разработан проект; орган публичной власти, для которого разработан проект, вправе свободно использовать его для подготовки соответствующего документа, вносить изменения в проект и др.)

Произведения, не являющиеся объектами авторских прав (п. 6 ст. 1259 ГК РФ)

- 1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;
- 2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное), а также символы и знаки муниципальных образований;
- 3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и тому подобное).

Программы для ЭВМ. Объектом авторских прав является программа для ЭВМ, которая не является произведением, но подлежит правовой охране как произведения литературы (ст. 1261 ГК РФ). **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. Авторские права на программу для ЭВМ возникают с момента ее создания, однако правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ может по своему желанию зарегистрировать такую программу в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (это относится и к базам данных). Правовой основой регистрации программ и баз данных является ст. 1262 ГК РФ и Приказ Роспатента от 25 февраля 2003 г. № 25 «О Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на официальную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявки на официальную регистрацию базы данных».

4.

Для объектов смежных прав критерий творческого характера или оригинальности не является необходимым в целях установления правовой охраны.

Исполнения. Под исполнениями понимаются исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров - постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств (пп. 1 п.1 ст. 1304 ГК РФ). Единственный из объектов смежных прав, который может обладать творческим характером, поэтому на исполнения устанавливается авторство и право авторства.

Фонограммы (звукозапись). Это любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение (пп. 2 п. 1 ст. 1304 ГК РФ). Фонограммы являются результатом технической, а не творческой деятельности.

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 (пп. 3 п. 2 ст. 1304 ГК РФ). Сообщения передач следует отличать от аудиовизуальных произведений. По сравнению с ранее действующим Законом РФ «Об авторском праве и смежных правах», в ГК РФ объектом смежных прав является не сама передача (что было указано в ст. 15 Закона), а процесс вещания передачи. Согласно договору ВОИС по исполнениям и фонограммам 1996 г. (Россия не

участвует) эфирное вещание означает передачу звуков или звуков и изображений или их отображений; такая передача, осуществляемая через спутник, также является «эфирным вещанием»; передача кодированных сигналов является «эфирным вещанием», если средства декодирования предоставляются публике вещательной организацией или с ее согласия.

Содержание баз данных. База данных является составным произведением, но ее информационное наполнение (материалы) охраняются правом от несанкционированного извлечения и использования. При этом под извлечением материалов понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме (абз. 2 п. 1 ст. 1334 ГК РФ).

Произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние признаются объектом смежных исключительных прав, закрепляемых за лицами (публикаторами), впервые правомерно обнародовавшими такие произведения по истечении срока их авторско-правовой охраны (ст. 1337 ГК РФ).

5.

Как уже было сказано выше для объектов авторских прав характерна уникальность и неповторимость, и поэтому их правовая охрана возникает в силу факта создания. Что касается объектов патентного права, то они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами и поэтому для них необходимо установить приоритет за лицом, впервые создавшим такой объект (критерий объективной новизны), используя метод официальной регистрации объекта.

Объектами патентных прав являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы (ст. 1349 ГК РФ), охраняемые на основе регистрационной системы и обладающие нормативно установленными условиями патентоспособности. При этом не могут быть объектами патентных прав:

1) способы клонирования человека (Федеральный закон от 20.05.2002 № 54-ФЗ «О временном запрете на клонирование человека» установил запрет клонирования человека на 5 лет);

2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;

3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;

4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Основным критерием охраноспособности объектов патентных прав является критерий объективной новизны. Определение новизны технических и художественно-конструкторских решений тесно связано с установлением приоритета, т.е. даты, с которой объект включается в уровень техники, что

позволяет приобрести на него исключительное право (патент). По общему правилу приоритет изобретения, полезной модели или промышленного образца устанавливается по дате подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец (п. 1 ст. 1381 ГК РФ). Но есть и специальные правила. *Например, приоритет может быть установлен по дате поступления дополнительных материалов (п. 2 ст. 1381 ГК); по дате подачи тем же заявителем более ранней заявки, раскрывающей это изобретение, полезную модель или промышленный образец (п. 3 ст. 1381 ГК); при использовании выделенной заявки по дате подачи тем же заявителем первоначальной заявки, раскрывающей это изобретение, полезную модель или промышленный образец (п. 4 ст. 1381 ГК); на основании нескольких ранее поданных заявок или дополнительных материалов к ним (п. 5 ст. 1381 ГК).*

В патентном праве России (как участнице Парижской конвенции об охране промышленной собственности) может быть применен конвенционный приоритет объектов патентных прав (ст. 1382 ГК РФ). Конвенционный приоритет устанавливается по дате подачи первой заявки на изобретение, полезную модель или промышленный образец в государстве – участнике Парижской конвенции при условии подачи в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявки на изобретение или полезную модель в течение двенадцати месяцев с указанной даты, а заявки на промышленный образец - в течение шести месяцев с указанной даты.

Изобретением является техническое решение в любой области, 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).

Объекты изобретений: продукты и способы.

К продуктам относятся (п. 2.1.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение, утв. Приказом Роспатента 6.06.2003 № 82):

- 1) Устройства (конструкции и изделия).
- 2) Вещества (в частности, химические соединения, в том числе нуклеиновые кислоты и белки; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения).
- 3) Штаммы микроорганизмов (в частности, штаммы бактерий, вирусов, бактериофагов, микроводорослей, микроскопических грибов, консорциумы микроорганизмов).
- 4) Культуры (линии) клеток растений и животных (линии клеток тканей, органов растений или животных, консорциумы соответствующих клеток).
- 5) Генетические конструкции (в частности, плазмиды, векторы, стабильно трансформированные клетки микроорганизмов, растений и животных, трансгенные растения и животные).

Способы как объекты изобретений – процессы осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств.

Не являются изобретениями (п. 5 ст. 1350 ГК РФ):

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

Условия патентоспособности изобретений.

1) Новизна. Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники (п. 2 ст. 1350 ГК РФ). Новизна изобретений характеризуется как объективная новизна. Масштаб новизны изобретения является абсолютным и мировым; абсолютная мировая новизна указывает на территорию государств всего мира где стали известны любые сведения, включаемые в уровень техники. Согласно п. 2 ст. 1350 ГК РФ уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Изобретение признается известным из уровня техники и не соответствующим условию новизны, если в уровне техники выявлено средство, которому присущи признаки, идентичные всем признакам, содержащимся в предложенной заявителем формуле изобретения, включая характеристику назначения.

В российском патентном законодательстве устанавливается льгота по новизне, суть которого заключается в том, раскрытие информации, относящейся к изобретению, автором изобретения, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, в результате чего сведения о сущности изобретения стали общедоступными, не является обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности изобретения, при условии, что заявка на выдачу патента на изобретение подана в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности в течение шести месяцев со дня раскрытия информации (п. 3 ст. 1350 ГК РФ).

2) Изобретательский уровень. Изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня техники. Изобретательский уровень является своеобразным аналогом критерия оригинальности, творческого характера и определяет качество новизны. Действующее законодательство не раскрывает понятия «специалист». В п. 5.8 Правил составления, подачи и рассмотрения евразийских заявок в Евразийском патентном ведомстве под данным термином понимается лицо, квалификация которого, соответствующая среднему уровню в данной области техники, позволила бы ему осуществить заявленное изобретение. Понятие «неследование явным образом» раскрывается в пп. 2 п. 19.5.3 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на изобретение. Изобретение признается не следующим для специалиста явным образом из уровня техники, в

частности, в том случае, когда не выявлены решения, имеющие признаки, совпадающие с его отличительными признаками, или такие решения выявлены, но не установлена известность влияния отличительных признаков на указанный заявителем технический результат.

3) Промышленная применимость. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере (п. 4 ст. 1350 ГК РФ).

В качестве **полезной модели** охраняется техническое решение, относящееся к устройству (п. 1 ст. 1351 ГК РФ). К устройствам относят конструкции и изделия. Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели: 1) решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; 2) топологиям интегральных микросхем (п. 5 ст. 1351 ГК РФ).

Условия патентоспособности полезной модели (конкретизированы в Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на полезную модель, утв. Приказом Роспатента от 6 июня 2003 г. № 83):

1) Новизна. Полезная модель является новой, если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. Однако новизна полезной модели оценивается по отношению к средствам того же назначения, что и заявленная полезная модель, т.о. масштаб новизны полезной модели является относительным мировым. Уровень техники включает опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, и сведения об их применении в РФ, если такие сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели. В уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в РФ другими лицами заявки на выдачу патента на изобретения и полезные модели, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо в, и запатентованные в РФ изобретения и полезные модели (п. 2 ст. 1351 ГК РФ). Закон устанавливает льготу по новизне полезной модели (п. 3 ст. 1351 ГК РФ).

2) Промышленная применимость. Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере (п. 4 ст. 1351 ГК РФ).

Промышленный образец представляет собой художественно-конструкторское (дизайнерское) решение изделия, определяющее его внешний вид (эстетические или эргономические особенности). Под изделием понимается любое изделие промышленного или кустарно-ремесленного производства, в частности составное изделие, самостоятельные компоненты для сборки в составное изделие, упаковка, этикетка, эмблема, шрифт. Художественно-конструкторское решение изделия характеризуется совокупностью существенных признаков, определяющих эстетические и/или эргономические особенности внешнего вида изделия. Внешний вид изделия составляют, в частности, форма, контуры, линии, сочетания цветов, текстура или фактура

материала, декор, в том числе орнаментация (п. 2.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу патента на промышленный образец, утв. Приказом Роспатента от 6 июня 2003 г. № 84).

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца (п. 5 ст. 1352 ГК РФ):

- 1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- 2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;
- 3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Условия патентоспособности промышленного образца:

1) Новизна. Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. При установлении новизны промышленного образца также учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в РФ другими лицами заявки на промышленные образцы, с документами которых вправе ознакомиться любое лицо, и запатентованные в РФ промышленные образцы. Новизна промышленного образца – абсолютная мировая. Новизна промышленного образца устанавливается по дате его приоритета. Так же установлена льгота по новизне для промышленных образцов (п. 4 ст. 1352 ГК РФ).

2) Оригинальность. Характеризует качество новизны и творческий характер промышленного образца. Промышленный образец является оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия (п. 3 ст. 1352 ГК РФ). *Не признаются соответствующими условию оригинальности промышленные образцы, отличающиеся от наиболее близкого аналога одним или несколькими существенными признаками, нашедшими отражение на изображениях изделия и включенными заявителем в перечень существенных признаков, для которых экспертизой установлено влияние этих признаков на указанные заявителем особенности решения этого изделия на основании приведенных доводов заявителя или самостоятельно проведенного теоретического анализа, если выявлены решения, содержащие признаки, совпадающие с вышеупомянутыми существенными отличительными признаками рассматриваемого промышленного образца, и обеспечивающие такое же влияние на указанные заявителем особенности решения изделия (пп. 3 п. 19.5.2 указанных Правил). Отсутствие оригинальности может, например, выразиться в следующем (пп. 4 п. 19.5.2 Правил):*

- заявленный промышленный образец имеет особенности, которые не позволяют его зрительно отличить от известного решения изделия (промышленный образец имеет сходство с известным решением изделия до степени смешения);

- заявленный промышленный образец имеет особенности, которые позволяют его зрительно отличить от известного решения изделия, но этим особенностям не присущ творческий характер, когда особенности созданы:
- за счет изменения только размеров всего изделия (масштаба изделия) с сохранением всех остальных его признаков (сохранения форм, пропорций составляющих частей и (или) элементов, колористического решения и др.),
- за счет изменения только цвета всего изделия (но не колористического решения),
- за счет решения изделия только в виде простой геометрической фигуры или тела: круга, кольца, многоугольника, шара, конуса, пирамиды, призмы, параллелепипеда, тора, без внесения каких-либо изменений в эти геометрические фигуры или тела,
- за счет изменения только количества однотипных элементов (но без изменения структуры или системы их расположения) в решении изделия без влияния этого изменения на указанные заявителем особенности решения изделия,
- за счет только повторения формы, свойственной изделиям определенного назначения, но выполненным на другой технической основе (например, изделии из полимерного материала, имитирующем изделие, традиционно выполняемое из дерева), то есть без влияния этого изменения на указанные заявителем особенности решения изделия,
- за счет только заимствования внешнего вида изделия у известных объектов, которые имеют зрительно сходный внешний вид с внешним видом изделия, при условии известности хотя бы двух таких объектов, имеющих различные назначения как с назначением изделия, так и между собой,
- за счет только составления набора (комплекта) из известных порознь изделий, без изменения их внешнего вида.

5.

Фирменные наименования. Согласно п. 1 ст. 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В юридической литературе, как и в законодательствах разных стран нет однозначного подхода к определению предмета индивидуализации фирменных наименований, соответственно вопрос о природе фирменных наименований является дискуссионным. Имеются два подхода к определению предмета индивидуализации фирменных наименований:

- 1) фирменное наименование индивидуализирует участника предпринимательского оборота;
- 2) фирменное наименование индивидуализирует предприятие (бизнес) участника гражданского оборота.

Первый подход получил наибольшее распространение и теперь имеет легальное основание в ГК РФ. Второго подхода к определению фирмы (как средства индивидуализации предприятия) придерживался, в частности, Г.Ф. Шершеневич, из современных цивилистов - В.Ю. Бузанов, В.И. Еременко. Понимание фирменного наименования как средства индивидуализации предприятия юридического лица, но не имени самой организации, свойственно многим развитым правовым порядкам. Анализируя законодательство ряда зарубежных стран о фирменных наименованиях, В.И. Еременко отмечает: «Фирменным наименованием (nom commercial) является название, под которым физическое или юридическое лицо обозначает предприятие, которое оно использует для идентификации своих отношений с клиентурой в каком-либо конкретном секторе экономики. Поэтому фирменное наименование, являясь объектом промышленной собственности, может передаваться, т.е. быть предметом оборота, но только совместно с предприятием, которое оно обозначает». В этом же смысле, по мнению автора приведенной цитаты, термин «фирменное наименование» употребляется в тексте ст. 8 Парижской конвенции об охране промышленной собственности, а также в законодательствах большинства стран мира.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности (п. 2 ст. 1473 ГК РФ).

Общие требования к фирменным наименованиям (ст. 1473 ГК РФ):

- Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках;

- Фирменное наименование юридического лица на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или соответственно в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму юридического лица;

- В фирменное наименование юридического лица не могут включаться: 1) полные или сокращенные официальные наименования Российской Федерации, иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований; 2) полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления; 3) полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций; 4) полные или сокращенные наименования общественных объединений; 5) обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Требования к фирменным наименованиям для отдельных видов коммерческих организаций. Рассмотрим некоторые из них.

Согласно п. 1 ст. 5 Закона «О производственных кооперативах» **фирменное наименование производственного кооператива** должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель».

Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью. Общество должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Общество вправе иметь также полное и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Полное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». Сокращенное фирменное наименование общества на русском языке должно содержать полное или сокращенное наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью» или аббревиатуру ООО. Фирменное наименование общества на русском языке и на языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму общества (ст. 4 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью», п. 2 ст. 87 ГК РФ).

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество» (п. 3 ст. 69 ГК РФ). **Фирменное наименование товарищества на вере** должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество» (п. 4 ст. 82 ГК РФ).

Фирменное наименование кредитных организаций. Кредитная организация должна иметь полное фирменное наименование и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке. Кредитная организация вправе иметь также полное фирменное наименование и (или) сокращенное фирменное наименование на языках народов Российской Федерации и (или) иностранных языках. Фирменное наименование кредитной организации на русском языке и языках народов Российской Федерации может содержать иноязычные заимствования в русской транскрипции или в транскрипциях языков народов Российской Федерации, за исключением терминов и аббревиатур, отражающих организационно-правовую форму кредитной организации. Фирменное наименование кредитной организации должно содержать указание на характер ее деятельности путем использования слов «банк» или «небанковская кредитная организация» (ст. 7 Федерального закона «О банках и банковской деятельности»).

Фирменное наименование страховых организаций должно содержать: 1) указание на организационно-правовую форму субъекта страхового дела; 2)

указание на вид деятельности субъекта страхового дела с использованием слов либо «страхование» и (или) «перестрахование», либо «взаимное страхование», либо «страховой брокер», а также производных от таких слов и словосочетаний; 3) обозначение, индивидуализирующее субъект страхового дела (п. 3 ст. 4.1. Закона РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации»).

Товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. **Знак обслуживания** – обозначение, служащее для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг. Правовой режим товарных знаков и знаков обслуживания идентичен.

Товарные знаки и знаки обслуживания позволяют привлечь внимание потребителей к предлагаемой предпринимателем продукции, являются инструментом конкурентной борьбы и формирования собственной деловой репутации. Торговые знаки имеют ценность, естественно, не столько в силу высокохудожественности их символа, сколько в силу ассоциации с тем производителем и тем уровнем качества его товаров, которые посредством потребления товара предоставляют потребителю определенные блага технического, эстетического характера.

Функции товарного знака:

- отличительная функция (позволяет выделить товаропроизводителя и его продукцию среди других, показать характерные для данного вида товаров качество, надежность работы, технические характеристики, использование товаропроизводителем высоких технологий, наличие у него постпродажной сервисной сети, заверить потребителя в цивилизованных правилах поведения на рынке и иным образом убедить потребителя в своем особом производственном статусе и особых характеристиках своей продукции);

- рекламная функция (дополнительно, помимо обычной рекламы, позволяет распространять информацию о товаропроизводителе и его товарах, формировать и поддерживать к ним интерес);

- охранительная или защитная функция (состоит в информировании третьих лиц о том, что выпуск продукции под указанным знаком им запрещен и может быть осуществлен только с разрешения правообладателя).

Товарные знаки и знаки обслуживания по форме выражения бывают:

- словесные (фонетические - охраняется только звучание самого слова, фонографические - охраняется шрифт, расположения букв, их размер);
- графические (рисунки и т.п.);
- объемно-пространственные (формы);
- звуковые;
- световые.

Коллективные товарные знаки (ст. 1510 ГК РФ). Коллективный знак принадлежит коллективу субъектов (объединению лиц). В литературе отмечается, что таким объединением могут быть ассоциации или союзы, где согласно ст. 121 ГК РФ члены сохраняют свою самостоятельность и права

юридического лица. Коллективный знак является товарным знаком, предназначенным для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками. Коллективным знаком может пользоваться каждое из входящих в объединение лиц.

Общеизвестные товарные знаки. Товарный знак может быть признан общеизвестным, если в результате интенсивного использования стал на указанную в заявлении дату широко известен в РФ среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя (п. 1 ст. 1508 ГК РФ). Особенность правового режима общеизвестных знаков состоит в том, что правовая охрана общеизвестного товарного знака распространяется также на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным. Общеизвестный знак подлежит регистрации в специальном реестре общеизвестных знаков. Примерами общеизвестных товарных знаков являются, «А. Коркунов», «Coca-cola», «Балтика», «Билайн», «Газпром», «ЛУКОЙЛ» и др.

Основания для отказа в регистрации товарных знаков.

Абсолютные основания:

1. Отсутствие различительной способности обозначений, или, когда обозначение, состоит только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида. Приказ Роспатента от 05.03.2003 N 32 под таким обозначением понимает используемое для определенного товара обозначение, которое в результате его длительного применения для одного и того же товара или товара того же вида различными производителями стало указанием конкретного вида товара (канонические примеры - «Ксерокс», «Джип»).

Арбитражная практика выработала критерии признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление:

- знак должен потерять различительную способность для потребителей товара, его производителей или специалистов в данной области (общепотребимость обозначения только в кругу производителей или специалистов является недостаточной).

- знак должен стать видовым понятием товара, неотделимым от него;

- при этом не имеет значение, действия самого правообладателя или третьих лиц привели к превращению знака в вошедший во всеобщее употребление.

(см., напр.: Постановление Президиума ВАС РФ от 14.12.04 № 11580/04).

2) являющихся общепринятыми символами и терминами. Приказ Роспатента от 05.03.2003 N 32 к общепринятым символам относит обозначения, символизирующие отрасль хозяйства или область деятельности, к которым относятся товары, содержащиеся в перечне товаров, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условные обозначения, применяемые в науке и технике. К общепринятым терминам относятся лексические единицы, характерные для конкретных областей науки и техники;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта. Приказ Роспатента от 05.03.2003 N 32 к таким обозначениям относит простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указания свойств товаров (в том числе носящие хвalebный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

II. Обозначения, состоящие только 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) обозначения, сходные до степени смешения с элементами, указанными выше.

Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

III. Обозначения, представляющие собой или содержащие элементы:

1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя. Приказ Роспатента от 05.03.2003 N 32 к таким обозначениям относит обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности. Так, Палата по патентным спорам признала регистрацию знака недействительной на том основании, что использование в знаке наименования одного из видов боевого искусства для индивидуализации товаров и услуг не будет связано непосредственно с видом боевых искусств и поэтому является ложным;

2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали. Приказ Роспатента от 05.03.2003 N 32 к таким обозначениям относит слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства, слова, написание которых нарушает правила орфографии русского языка, и т.п.

IV. Обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с официальными наименованиями и изображениями особо ценных объектов

культурного наследия народов Российской Федерации либо объектов всемирного культурного или природного наследия, а также с изображениями культурных ценностей, хранящихся в коллекциях, собраниях и фондах, если регистрация испрашивается на имя лиц, не являющихся их собственниками, без согласия собственников или лиц, уполномоченных собственниками, на регистрацию таких обозначений в качестве товарных знаков.

V. В соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, которые охраняются в одном из государств - участников этого международного договора в качестве обозначений, позволяющих идентифицировать вина или спиртные напитки как происходящие с его территории (производимые в границах географического объекта этого государства) и имеющие особое качество, репутацию или другие характеристики, которые главным образом определяются их происхождением, если товарный знак предназначен для обозначения вин или спиртных напитков, не происходящих с территории данного географического объекта.

Относительные основания:

I. Тождество или сходство до степени смешения обозначения с:

1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной;

2) товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;

3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

Согласно Приказу Роспатента от 05.03.2003 N 32 (п. 14.4.2.1) при проверке «тождества» и «сходства до степени смешения» проводится поиск тождественных и сходных обозначений, определяется степень сходства заявленного и выявленных при проведении поиска обозначений, однородность заявленных товаров товарам выявленных знаков или обозначений. Обозначение считается тождественным с другим обозначением, если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При установлении «однородности товаров» согласно Приказу Роспатента от 05.03.2003 N 32 (п. 14.4.3) принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

II. Тождество или сходство до степени смешения с охраняемым наименованием места происхождения товаров (за исключением случая, когда такое обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, если регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара).

III. Тождество или сходство до степени смешения с охраняемым фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

IV. Тождество обозначения:

1) названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака;

2) имени, псевдону или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника;

3) промышленному образцу, знаку соответствия, доменному имени, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Наименования мест происхождения товаров. Понятие наименования указаний и места происхождения товара использует Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г. и относит их к объектам промышленной собственности (ст. 1).

НМПТ – это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического

объекта природными условиями и (или) людскими факторами (п. 1 ст. 1516 ГК РФ).

НМПТ охраняются в силу их государственной регистрации или на основании международных договоров. Особенность правового режима НМПТ заключается в том, что исключительное право на него может устанавливаться за разными лицами, производящими аналогичный товар с аналогичными свойствами. Примеры НМПТ – масло «Вологодское», пряник «Тульский», кружево «Михайловское», текстиль «Ивановский» и др.

С 2020 года в России предоставляется правовая охрана **географическому указанию**, под которым признается обозначение, идентифицирующее происходящий с территории географического объекта товар, определенное качество которого, или репутация или другие характеристики в значительной степени связаны с его географическим происхождением. При этом, на территории данного географического объекта должна осуществляться хотя бы одна из стадий производства товара, оказывающая существенное влияние на формирование характеристик товара. Географическое указание необходимо отличать от НМПТ. Их основное отличие состоит в том, что в случае с географическим указанием отсутствует требование к уникальности товара, обоснованной местом его происхождения и необходимости выполнения всех этапов производственной деятельности в определенной местности.

Коммерческое обозначение – обозначение, индивидуализирующее торговое, промышленное или иное предприятие, не являющееся фирменным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц (п. 1 ст. 1538 ГК РФ).

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения.

6.

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. При этом интегральной микросхемой является микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие (п.1 ст. 1448 ГК РФ).

ТИМС подлежит правовой охране с момента ее первого использования или государственной регистрации (которая не носит обязательного характера).

Условия охраноспособности ТИМС:

1) Творческий характер (оригинальность), т.е. самостоятельная деятельность по созданию нового результата.

2) Новизна (как объективная, так и субъективная). Поскольку ТИМС может быть создана независимо разными лицами, а обязательной государственной и системы приоритетов в институте правовой охраны ТИМС не существует, для возникновения исключительного права на ТИМС достаточно критерия субъективной новизны. Поэтому любые лица, независимым творческим трудом создавшие ТИМС, приобретают на нее исключительное право.

Законодатель оперирует критерием оригинальности ТИМС (п. 2 ст. 1448 ГК РФ): правовая охрана, предоставляемая настоящим Кодексом, распространяется только на оригинальную топологию интегральной микросхемы, созданную в результате творческой деятельности автора и неизвестную автору и (или) специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания. Топология интегральной микросхемы признается оригинальной, пока не доказано обратное.

Топологии интегральной микросхемы, состоящей из элементов, которые известны специалистам в области разработки топологий интегральных микросхем на дату ее создания, предоставляется правовая охрана, если совокупность таких элементов в целом отвечает требованию оригинальности (п. 2 ст. 1448 ГК РФ).

Селекционные достижения как объекты ИС - это биологические решения (сорта растений и породы животных), зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, если эти результаты интеллектуальной деятельности отвечают установленным требованиям к таким селекционным достижениям (п. 1 ст. 1412 ГК РФ).

Условия патентоспособности селекционного достижения:

1) Новизна. Сорт растений и порода животных считаются новыми, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена или племенной материал данного селекционного достижения не продавались и не передавались иным образом селекционером, его правопреемником или с их согласия другим лицам для использования селекционного достижения:

- на территории Российской Федерации ранее чем за один год до указанной даты;

- на территории другого государства ранее чем за четыре года или, если это касается сортов винограда, древесных декоративных, древесных плодовых культур и древесных лесных пород, ранее чем за шесть лет до указанной даты (п. 3 ст. 1413 ГК РФ).

2) Отличимость. Селекционное достижение должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения, существующего к моменту подачи заявки на выдачу патента (п. 4 ст. 1413 ГК РФ). Общеизвестным селекционным достижением является селекционное достижение, данные о котором находятся в официальных каталогах или справочном фонде либо которое имеет точное описание в одной из публикаций. Подача заявки на выдачу патента также делает селекционное достижение

общеизвестным со дня подачи заявки при условии, что на селекционное достижение был выдан патент.

3) Однородность. Растения одного сорта, животные одной породы должны быть достаточно однородны по своим признакам с учетом отдельных отклонений, которые могут иметь место в связи с особенностями размножения (п. 5 ст. 1413 ГК РФ).

4) Стабильность. Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или в случае особого цикла размножения – в конце каждого цикла размножения (п. 6 ст. 1413 ГК РФ).

Секреты производства (ноу-хау). Впервые на нормативном уровне термин «ноу-хау» был употреблен в Основях гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. В науке нет единого мнения в определении понятия ноу-хау. Существуют две точки зрения по этому вопросу:

- ноу-хау – это только технические достижения.
- ноу-хау – это не только техническое достижение, но и организационное решение, которое суммирует знание и опыт в производстве или организации какого-либо процесса, информация о некоторых работах, дающих уже проверенные результаты.

Согласно ст. 1465 ГК РФ **секретом производства (ноу-хау)** признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Таким образом, закон закрепляет определенные признаки ноу-хау как объекта ИС:

1) по содержанию – это информация любого характера (сведения производственные, технические, организационные и др.)

2) информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам (т.е. неизвестность информации напрямую обуславливает ее ценность);

3) к этой информации нет свободного доступа на законном основании (следует иметь в виду, что законодательство о коммерческой тайне устанавливает перечень сведений, которые не могут охраняться в режиме коммерческой тайны);

4) обладатель информации установил относительно такой информации режим коммерческой тайны в порядке, предусмотренным законом (Федеральным законом от 29 июля 2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне»).

Не могут становиться ноу-хау следующие сведения (ст. 5 ФЗ «О коммерческой тайне»):

- 1) содержащиеся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающие факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- 2) содержащиеся в документах, дающие право на осуществление предпринимательской деятельности;
- 3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;
- 4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;
- 5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;
- 6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;
- 7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;
- 8) об условиях конкурсов
- 9) о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;
- 10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;
- 11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Сложные объекты интеллектуальной собственности. Новеллой четвертой части ГК РФ стали положения о сложных объектах ИС и основах их правового режима. **Сложный объект ИС** – единый комплексный результат творческой, технической и организационной деятельности лиц, включающий в себя различные объекты самостоятельных интеллектуальных прав. «Основным критерием сложного объекта является использование всех входящих в состав сложного в качестве единого целого, неделимого. В том случае, если какой-либо элемент выделить, то сложный объект может потерять свое качество».

К числу сложных объектов относятся:

1) Аудиовизуальное произведение, т.е. 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.

2) Театрально-зрелищное представление.

3) Мультимедийный продукт (например, видеоигра). В абз. 6 п. 2 Приложения N 1 к Постановлению Правительства РФ «О ставках вознаграждения исполнителям за некоторые виды использования исполнения (постановки)» от 17.05.1996 г. N 614 термин «мультимедиа» употребляется в качестве краткого обозначения программы интерактивного типа для ЭВМ, которая определяется как «программа для всех видов персональных ЭВМ (в том числе для телевизионных игровых компьютерных приставок), основанная на диалоговом (интерактивном) взаимодействии пользователя с ЭВМ».

4) Единая технология. Согласно п. 1 ст. 1542 ГК РФ под единой технологией понимается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране в соответствии с правилами настоящего раздела, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере.

Особенность правового режима сложных объектов ИС заключается в том, что их использование зависит от прав всех лиц, обладающих интеллектуальными правами на РИД, вошедшие составной частью в сложный объект. Преимущество в приобретении права на использование РИД в сложном объекте, по общему правилу, принадлежит лицу, организовавшему ее создание (п. 1 ст. 1240 ГК). При этом сложный объект может являться объектом самостоятельных исключительных прав (аудиовизуальное произведение, продукт мультимедиа), либо не являться таковым (единая технология). В любом случае, чтобы осуществить исключительное право на сложный объект, либо иметь возможность использовать его, необходимо сосредоточить в одних руках весь комплекс прав на использование (в идеале - исключительных прав) элементов сложного объекта.

В пользу лица, организовавшего создание сложного объекта ИС, установлены нормативные презумпции в целях наилучшего правового обеспечения возможности использования объекта:

1) если РИД создается специально для включения в сложный объект, то договор между создателем этого РИД и изготовителем сложного объекта о приобретении права использования РИД в составе сложного объекта предполагается договором об отчуждении исключительного права (абз. 2 п. 1 ст. 1240 ГК РФ);

2) если создатель РИД и изготовитель сложного объекта заключают лицензионный договор, то такой договор предполагается заключенным на весь срок и в отношении всей территории действия исключительного права на РИД (абз. 3 п. 1 ст. 1240 ГК РФ).

При этом ничтожны условия лицензионного договора, ограничивающего использование РИД в составе сложного объекта (п. 2 ст. 1240 ГК РФ).

8.

Интеллектуальные права – категория, используемая в новом российском законодательстве об интеллектуальной собственности, являющаяся альтернативой традиционной категории «интеллектуальной собственности» как совокупности прав на РИД и средства индивидуализации, применяемой в международном праве и некоторых зарубежных правовых порядках.

В науке выделяют признаки интеллектуальных прав:

- интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности возникают в результате творческой, духовной деятельности человека, т.е. первоначальным субъектом может быть только физическое лицо (автор). В отношении идеальных объектов, не представляющих собой результат творческой деятельности (средства индивидуализации предпринимателей, фонограммы и другие) целесообразно говорить о деятельности, приравненной к интеллектуальной, отличной от деятельности по созданию материальных объектов;
- интеллектуальные права представляют собой сложную юридическую конструкцию, которая включает в себя личные (моральные), и возникающие на их основе имущественные права (исключительные права), а также в случаях, предусмотренных законом, и другие права;
- основания возникновения интеллектуальных прав должны быть прямо определены законом (факт создания объекта и придания ему объективной формы, факт государственной регистрации, факт признания уполномоченными органами и другие);
- к отношениям, возникающим по поводу объектов интеллектуальных прав, не применяются нормы о виндикационном и негаторном исках.

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие РИД или средство индивидуализации. Переход права собственности на вещь не влечет, как правило, переход или предоставление интеллектуальных прав на РИД или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи (ст. 1227 ГК РФ).

Система интеллектуальных прав. Как уже сказано выше, интеллектуальные права представляют собой сложную юридическую конструкцию, которая включает в себя личные (моральные), и возникающие на их основе имущественные права (исключительные права), а также в случаях, предусмотренных законом, и другие права.

Исключительные права являются имущественными субъективными гражданскими правами, которые обеспечивают их обладателю возможность монопольно использовать объект интеллектуальной собственности. Данные права отчуждаемы, т.е. могут переходить к другим субъектам в порядке универсального и (или) сингулярного правопреемства.

Личные неимущественные права возникают у авторов результатов творческой деятельности (право авторства, право на авторское имя, право на защиту произведения от искажения и др.) и являются абсолютными по своей

природе. Некоторые из личных неимущественных прав обладают свойствами имущественных – право авторов на обнародование произведений, право на отзыв.

Иные субъективные права – это имущественные права, прямо не отнесенные законодателем к исключительным или к личным неимущественным. Сюда же относят авторское право доступа, право следования и др.

Рассмотрим указанные группы прав более подробно.

Личные неимущественные права создателей результатов интеллектуальной деятельности. Общие нормы о личных неимущественных правах содержатся в ст. 150 ГК РФ. Личные неимущественные интеллектуальные права («моральные» права) – особая группа субъективных гражданских прав, имеющая специальное правовое регулирование.

Как и любые личные права личные неимущественные интеллектуальные права не отделимы от личности их обладателя, не переходят по наследству. Личные права могут принадлежать только физическим лицам – создателям (авторам) РИД. Наследники автора могут осуществлять защиту авторства, имени автора, его репутацию, творческий замысел, выраженный в произведении после его смерти в течение неопределенного времени (ст. 1267 ГК РФ, ст. 1316 ГК РФ).

Личные неимущественные права могут возникать относительно следующих РИД:

- произведения;
- исполнения;
- объекты патентных прав;
- ТИМС;
- селекционные достижения;

Личными неимущественными правами является:

- право авторства (у авторов произведений, исполнителей, авторов изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, ТИМС, селекционных достижений);
- право автора на имя (у авторов произведений, исполнителей);
- право на обнародование произведения (у автора произведения);
- право на отзыв произведения (у автора произведения).
- право на неприкосновенность произведения или исполнения (у авторов произведений и исполнителей).

Является спорным вопрос о моменте возникновения личных неимущественных прав. Если относительно авторских неимущественных прав споров не возникает (они, как и все интеллектуальные права на произведение появляются с момента его создания), то относительно РИД, охраняемых по регистрационной системе существуют разные мнения. Представляется, что право авторства относительно объектов патентного права возникает с момента их официального признания как объектов правовой охраны, что в итоге приурочивается к регистрации объекта. Об этом косвенно может свидетельствовать норма, содержащаяся в абз. 3 п. 1. ст. 1383 ГК РФ: в случае совпадения дат приоритета при выдаче патента по одной из заявок все авторы,

указанные в ней, признаются соавторами в отношении идентичных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов.

Понятие и сущность исключительного права. В настоящее время в науке наибольшее распространение получила теория **исключительных прав** (распространено так же другое название - теория интеллектуальных прав). В основе теории лежит идея о нематериальном (идеальном) характере объекта, который может использоваться одновременно неограниченным числом лиц на неограниченной территории (в отличие от вещи, которая территориально ограничена физическими параметрами). Если вещь можно запереть на замок, оградить забором и т.п., то у обладателя идеи таких возможностей нет: как только идея становится известной, ограничить ее бесконтрольное использование самому правообладателю без специальной правовой поддержки практически невозможно. Ее положения легли в основу многих современных законодательств, термин «исключительные права» является легальным. Сторонники теории исключительных прав особое значение придают негативной стороне (запретительной функции) исключительного права, которая позволяет правообладателю устранять или «исключать» всех третьих лиц от использования объекта. Основные идеи теории исключительных прав легли в основу четвертой части ГК РФ.

Исключительные права не могут быть поставлены в один ряд с вещным правом собственности, **оба вида субъективных гражданских прав имеют значительные отличия:**

1) отличия по направленности (право собственности имеет преимущественно позитивную направленность - обеспечивает собственнику возможность владеть, пользоваться и распоряжаться вещью; исключительное право имеет преимущественно негативную направленность - «исключает», устраняет третьих лиц от использования объекта правообладателя);

2) различны основания и способы установления указанных прав (способы приобретения права собственности, например, находка, приобретение по давности владения и некоторые другие не применимы к исключительным правам);

3) исключительное право ограничено определенным в законе сроком (несмотря на то, что его объект физически существует неопределенное время), право собственности существует, пока существует его объект.

4) исключительное право имеет территориальный характер, т.е. действуют, как правило, только в пределах государства, где они приобретены или используются.

5) отличаются способы защиты указанных прав (понятно, например, что виндигировать произведение искусства или изобретение не представляется возможным);

6) в содержание исключительных прав согласно классической теории исключительных прав не входит правомочие владения или обладания объектом, подобное аналогичному вещному правомочию собственника;

7) значительные отличия имеются в обязательственно-правовых институтах, опосредующих «динамику» отношений по поводу социальных благ (распоряжение исключительным право происходит в специальных обязательственных формах, отличных от договорных конструкций купли-продажи или аренды).

Признаки исключительных прав:

- абсолютный характер;
- имеют ярко выраженную негативную (запретительную) направленность (установлен запрет на использование объекта без согласия правообладателя);
- имущественный характер (обладают меновой стоимостью, оборотоспособны);
- территориальный характер (распространяют действие на территорию государства, в котором возникли, если иное не предусмотрено международными соглашениями);
- срочный характер (существуют в течение определенного срока, исключение составляет право на фирменное наименование);

Законодатель отказался от общей дефиниции исключительного права и охарактеризовал его через определенный набор признаков (ст. 1229 ГК РФ). В законе указаны следующие существенные особенности исключительного права:

1) исключительное право является единым (унитарным) по конструкции правом относительно своего объекта (в ст. 1229 ГК РФ термин «исключительное право» употребляется в единственном числе);

2) исключительное право включает в свое содержание два позитивных правомочия: использование объекта и распоряжение правом (п.1 ст. 1229 ГК РФ);

3) исключительное право предоставляет правообладателю правовые возможности, адресованные обязанным лицам: возможности разрешать или запрещать использование объекта (абз.2 п.1 ст.1229 ГК РФ). При этом установлен общий запрет на использование объекта без согласия правообладателя (абз.3 п.1 ст.1229 ГК РФ);

4) исключительное право может принадлежать как одному лицу, так и нескольким лицам совместно (п.3 ст.1229 ГК РФ);

5) исключительные права в прямо предусмотренных законом случаях устанавливаются как «квазиабсолютные» (п.4 ст.1229 ГК РФ);

6) исключительное право имеет установленные законом ограничения (п.5, абз.3 п.1 ст.1229 ГК РФ).

В научной литературе предлагается определение **исключительных прав** как особого вида имущественных прав, урегулированных гражданским законодательством, на результаты интеллектуальной и приравненной к ней деятельности, и представляющий собой легальную монополию для правообладателя, в соответствии с которой он вправе использовать самостоятельно, запрещать или разрешать другим лицам использование такого результата в пределах, предусмотренных законом.

Исключительное право можно определить через указание на его содержание (состав правомочий). Согласно такому подходу **исключительное право** – это

юридическое обеспечение возможностей правообладателя совершать определенные законом действия в отношении результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (объекта права) и самого исключительного права, и требовать от всех третьих лиц, которые имеют или могут иметь (в предусмотренных законом случаях – не имеют и не могут иметь) доступ к объекту права, воздерживаться от использования объекта права за исключением установленных законом случаев, и, в случаях прямо предусмотренных законом, от обладания им, а так же не препятствовать правообладателю осуществлять его право иным образом.

Способы приобретения и основания прекращения исключительных прав. По аналогии с вещными правами способы приобретения исключительных прав принято делить на первоначальные и производные. В основе этой классификации лежит критерий правопреемства, в соответствии с которым к первоначальным способам установления права собственности относятся те, при которых право собственности у приобретателя на вещь устанавливается впервые, либо не зависит от прав прежнего собственника, а к производным – те, при которых право переходит к новому собственнику от прежнего собственника, что обуславливает зависимость права приобретателя от права прежнего собственника. Использование критерия правопреемства применительно к исключительным правам позволяет обосновать сохранение обременений при установлении этих прав посредством производных способов (это, в частности, выражается в том, что переход исключительного права к другому лицу не является основанием для расторжения или изменения лицензионных договоров – п. 7 ст. 1235 ГК РФ).

К первоначальным способам приобретения исключительных прав относятся:

- 1) создание объекта и придание ему объективной формы выражения (с момента создания возникают исключительные права на произведения, исполнения, фонограммы, содержания баз данных, сообщения передач);
- 2) государственная регистрация объекта ИС (на основании регистрации возникают исключительные права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, товарные знаки и знаки обслуживания, НМПТ, фирменные наименования или ТИМС (что не обязательно));
- 3) введение относительно объекта режима коммерческой тайны (для но-хау);
- 4) использование объекта ИС (с момента первого использования возникают исключительные права на коммерческие обозначения и ТИМС).

К производным способам приобретения исключительных прав относятся:

- 1) передача исключительного права по договору (отчуждение права, внесение в общее имущество товарищей, в уставной или складочный капитал хозяйственного товарищества, или общества и др.). Иногда необходима государственная регистрация договора, поэтому исключительное право переходит к приобретателю в момент регистрации договора – для объектов

патентного права, селекционных достижений, товарных знаков, а также программ для ЭВМ и ТИМС если они зарегистрированы;

2) переход исключительного права в порядке наследования (исключительные права входят в состав наследства – ст. 1112, ст. 1241 ГК РФ);

3) переход в порядке реорганизации юридических лиц (ст. 1241 ГК РФ);

4) приватизация исключительного права (Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 21 декабря 2001 г. (ст. 11) допускает возможность приватизации исключительных прав в составе имущественного комплекса унитарного предприятия). Вопрос о возможности приватизации исключительных прав является спорным.

Основания прекращения исключительных прав:

1) истечение срока действия исключительного права;

2) распорядительная сделка, направленная на прекращение исключительного права (отчуждение права, подача заявления о досрочном прекращении патента, свидетельства);

3) принудительное прекращение исключительного права (при неуплате пошлин за поддержание патента, при утрате товарным знаком различительной способности, в случае злоупотребления исключительным правом на товарный знак);

4) обращение взыскания на исключительное право (ст. 1241, 1284, ст. 1319 ГК РФ).

Исключительные права на один и тот же объект интеллектуальной собственности, одновременно принадлежащие разным лицам (квазиабсолютные права). Одним из первых о квазиабсолютных правах как особом виде исключительных прав заявил В.А. Дозорцев. Особенность квазиабсолютных исключительных прав заключается в том, что они могут возникать на один и тот же объект ИС независимо у разных лиц. Такие права «в принципе тот же типаж, что и абсолютные права, хотя абсолютными они уже не являются – их можно назвать квазиабсолютными».

Таким образом, в случаях, предусмотренных законом, самостоятельные исключительные права на один и тот же результат интеллектуальной деятельности или на одно и то же средство индивидуализации могут одновременно принадлежать разным лицам. (п. 4 ст. 1229 ГК РФ).

Квазиабсолютные права на один и тот же объект ИС являются независимыми и осуществляются (защищаются) каждым правообладателем по своему усмотрению.

Квазиабсолютные исключительные права могут устанавливаться на:

1) ТИМС (п. 3 ст. 1454 ГК РФ). Поскольку ТИМС могут быть созданы разными лицами независимым творческим трудом, то каждый из таких лиц приобретает исключительное право на данную ТИМС. В случае появления идентичной оригинальной топологии, независимо созданной другим автором, исключительные права на обе топологии прекращаются по истечении десяти лет со дня возникновения исключительного права на первую из них (п. 3 ст. 1457 ГК РФ).

2) Ноу-хау (п. 2 ст. 1466 ГК РФ). Одни и те же сведения или решения объективно могут быть получены разными лицами независимо друг от друга, однако ноу-хау содержится в секрете и не подлежит регистрации (поэтому невозможно официально установить приоритет ноу-хау и объявить правообладателем лицо, впервые его получившего).

3) Коллективный товарный знак (п. 1 ст. 1510 ГК РФ).

4) НМПТ (п. 2 ст. 1518 ГК РФ). Исключительное право на НМПТ может быть зарегистрировано за любым лицом, которое в границах того же географического объекта производит товар, обладающий теми же особыми свойствами.

Исключительное право, принадлежащее нескольким лицам совместно.

Рассмотрим особенности осуществления исключительного права, принадлежащего совместно нескольким лицам.

Во-первых, по общему правилу использование объекта исключительного права при совместном правообладании допускается каждым правообладателем по своему усмотрению (п. 3 ст. 1229 ГК РФ). Совместное решение всех вопросов, связанных с использованием объекта, установлено только для соавторов произведения (п. 2 ст. 1258 ГК РФ) и соисполнителей (п. 2 ст. 1314 ГК РФ), что можно объяснить особой связью объекта с личностью его создателя. При этом установлено очень важное положение: соавтор (соисполнитель) не вправе без достаточных оснований запретить использование объекта, если такой объект составляет неразрывное целое.

Во-вторых, распоряжение исключительным правом при совместном правообладании осуществляется только по согласию всех правообладателей и не может предусматривать иного порядка в силу их соглашения. Особые правила по осуществлению правомочия распоряжения установлены для исключительных авторских и патентных прав, принадлежащих совместно автору (иному исполнителю государственного контракта) и государству (муниципальному образованию): публичное образование вправе по своему усмотрению предоставлять безвозмездную неисключительную лицензию на использование произведения для государственных (муниципальных) нужд (п. 4 ст. 1298, п. 5 ст. 1373 ГК РФ). Заключение распорядительной сделки в нарушении установленного порядка влечет ее недействительность на основании ст. 168 ГК РФ (в силу отсутствия специальной нормы о недействительности таких сделок).

В-третьих, доходы от использования объекта распределяются по общему правилу поровну между правообладателями.

В-четвертых, защита исключительного права при совместном правообладании осуществляется правообладателями совместно. Правило, согласно которому каждый из правообладателей может самостоятельно осуществлять защиту исключительного права, установлено для соавторов произведений, коллектива исполнителей, авторов изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения (п. 4 ст. 1258, п. 4 ст. 1314, п. 4 ст. 1411 ГК РФ).

В-пятых, взаимоотношения между правообладателями основываются на соглашении между ними. Соглашением допускается определить порядок использования объекта, распределения доходов от использования объекта. Представляется, что правообладатели могут решить и другие вопросы совместного правообладания, не урегулированные законом, например, вопрос об уплате патентных пошлин.

Таким образом, законом определены основные правила формирования воли на осуществление исключительных прав, принадлежащих нескольким лицам.

Иные интеллектуальные субъективные права. В новом ГК РФ использован интересный юридико-технический прием – выделение иных интеллектуальных прав помимо исключительных и личных. Данный прием оставляет место в системе интеллектуальных прав для субъективных прав, которые не могут быть однозначно отнесены к имущественным исключительным правам, либо личным неимущественным правам.

К иным интеллектуальным правам следует отнести, в частности:

- 1) право следования (ст. 1293 ГК РФ);
- 2) право доступа (ст. 1292 ГК РФ);
- 3) право автора изобретения, полезной модели, промышленного образца, селекционного достижения на подачу заявки на получение патента (ст. 1357, 1420 ГК РФ);
- 4) право автора на вознаграждение за использование служебного РИД (п. 2 ст. 1295, ст. 1320, п. 4 ст. 1370, п. 5 ст. 1430, п. 4 ст. 1461 ГК РФ);
- 5) право композитора, создавшего музыкальное произведение для включения его в аудиовизуальное произведение, на вознаграждение за публичное исполнение такого музыкального произведения
- 6) право на наименование селекционного достижения (ст. 1419 ГК РФ).

Так же к иным интеллектуальным правам можно отнести права, очень похожие по признакам на личные неимущественные права, но прямо законом к таковым не отнесенные:

- 1) право лица, организовавшего создание сложного объекта, на указание своего имени (наименования) при его использовании (п. 4 ст. 1240 ГК РФ);
- 2) право издателя энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий указывать свое наименование или требовать его указания при любом использовании издания (п. 7 ст. 1260 ГК РФ);
- 3) право изготовителя АВП при любом использовании АВП указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания (п. 4 ст. 1263 ГК РФ);
- 4) право работодателя при использовании служебного произведения указывать свое имя или наименование либо требовать такого указания (п. 3 ст. 1295 ГК РФ);
- 5) право изготовителя фонограммы на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования (п. 1 ст. 1323 ГК РФ);

- 6) право изготовителя базы данных на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования (п. 2 ст. 1333 ГК РФ);
- 7) право публикатора на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения и в иных случаях его использования, в том числе при переводе или другой переработке произведения (п. 1 ст. 1338 ГК РФ).

Данные права подлежат защите способами, предусмотренными законом для защиты личных неимущественных интеллектуальных прав (п. 2 ст. 1251 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Перечислите признаки права интеллектуальной собственности?
2. Перечислите результаты интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана по российскому законодательству (ст. 1225 ГК)?
3. Что представляют собой интеллектуальные права (ст. 1226 ГК)?
4. Как соотносятся друг с другом интеллектуальные и вещные права?
5. Что означает понятие «исключительное право»?
6. Дайте понятие договора об отчуждении исключительного права?
7. Дайте понятие лицензионного договора?
8. Назовите виды лицензионных договоров?
9. В чем состоит защита личных неимущественных прав автора?
10. В чем заключается защита исключительных прав?
11. Что является объектом авторского права?
12. Что не может быть объектом авторского права?
13. В чем состоит особенность правового режима программ для ЭВМ как объектов авторских прав?
14. Что понимается под производным произведением?
15. Какие личные неимущественные права имеет автор в отношении своего произведения?
16. Что понимается под производным произведением?
17. Что понимается под составным произведением?
18. Что означает делимое и неделимое соавторство?
19. Каковы сроки действия авторских прав?
20. Что означают понятия «право следования» и «право доступа»?
21. Что представляет собой знак охраны авторских прав?
22. В каких случаях допускается свободное использование произведения и без выплаты вознаграждения автору?
23. Кто является субъектом смежных прав?
24. Назовите объекты смежных прав?
25. Каковы сроки действия смежных прав?
26. Что представляет собой знак охраны смежных прав?
27. Какие результаты интеллектуальной деятельности являются объектами патентного права?

28. Дайте определение изобретения?
29. Какие условия патентоспособности предусмотрены для изобретения?
30. Дайте понятие промышленного образца?
31. Какие условия патентоспособности предусмотрены для полезных моделей?
32. В каком порядке осуществляется выдача патента на изобретение?
33. Кто такие патентные поверенные?
34. Каковы сроки действия патента на изобретение, полезную модель и промышленный образец?
35. Охарактеризуйте порядок оформления патентных прав?
36. Какие виды экспертиз проводятся при оформлении патентных прав?
37. Что представляет собой экспертиза по существу?
38. Что предполагает временная правовая охрана?
39. Что означает право послепользования?
40. Что означает право преждепользования?
41. Что следует понимать под фирменным наименованием юридического лица?
42. Что обязательно должно включать в себя фирменное наименование юридического лица?
43. Дайте определение товарного знака (знака обслуживания)?
44. Какие виды товарных знаков вы можете назвать?
45. Что понимается под коллективным товарным знаком?
46. Какие обозначения не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака?
47. Что понимается под наименованием места происхождения товара?
48. На какой срок выдается свидетельство на товарный знак?
49. Что представляет собой коммерческое обозначение?
50. Чем отличается правовой режим коммерческого обозначения от других средств индивидуализации?
51. Что относится к нетрадиционным объектам интеллектуальной собственности?

ГЛОССАРИЙ

Абсолютные гражданские правоотношения – это такие правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов.

Автономной некоммерческой организацией признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства и созданная на основе имущественных взносов граждан и (или) юридических лиц в целях предоставления услуг в сферах образования, здравоохранения, культуры, науки и иных сферах некоммерческой деятельности.

Авторское право (в объективном смысле) – совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие в связи с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства.

Ассоциацией (союзом) признается объединение юридических лиц и (или) граждан, основанное на добровольном или в установленных законом случаях на обязательном членстве и созданное для представления и защиты общих, в том числе профессиональных, интересов, для достижения общественно полезных целей, а также иных не противоречащих закону и имеющих некоммерческий характер целей.

Акционерным обществом признается 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.

Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акты гражданского состояния – основные события в жизни человека, подлежащие обязательной регистрации в государственных органах (ЗАГСе). Актом гражданского состояния называется также сама запись об этих событиях.

Акция – это ценная бумага, удостоверяющая корпоративные и имущественные права акционера в акционерном обществе.

Акция обычная – удостоверяет корпоративные (участие в управлении акционерным обществом) и имущественные (получение части прибыли) права акционеров.

Акция привилегированная – удостоверяет имущественное право акционера на получение дивидендов преимущественно перед владельцами обычных акций

Альтернативное обязательство – это обязательство, по которому должник обязан совершить одно из двух или нескольких действий (воздержаться от совершения действий), выбор между которыми принадлежит должнику, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу (например, см. пункт 1 ст. 475 ГК).

Аудиовизуальное произведение (далее – АВП) (ст. 1263 ГК РФ). 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 последующей фиксации. АВП относится к категории сложных объектов ИС.

Аффилированные лица – физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Безвестное отсутствие — факт длительного отсутствия гражданина в месте его постоянного жительства, установленный в судебном порядке.

Бесхозяйная вещь (по гражданскому законодательству) – это вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности, на которую собственник отказался.

Вещи – это данные природой и созданные человеком предметы материального мира.

Вещи свободные в обороте – это объекты гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому.

Вещи, изъятые из оборота – это объекты гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (эти объекты должны быть прямо указаны в законе).

Вещи, ограниченным в обороте – это вещи, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению.

Вещное правоотношение – это гражданское правоотношение в котором интерес управомоченного лица удовлетворяется путем его непосредственного взаимодействия с вещью, без содействия обязанных лиц.

Вещное право – абсолютное субъективное гражданское право лица, предоставляющее ему возможность непосредственного господства над конкретной вещью и отстранение от нее всех других лиц, защищаемое специальными гражданско-правовыми исками.

Вексель – это ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного в векселе срока полученного займа денежного средства.

Виндикационный иск – это внедоговорное требование не владеющего собственника к фактическому владельцу имущества о возврате последнего в натуре. Виндигировать можно лишь индивидуально-определенную вещь, которая должна быть сохранена в натуре.

Вина в гражданском праве – непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего

поведения, необходимых при такой степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей и конкретным условиям договора (абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК РФ). В гражданском праве установлена презумпция вины правонарушителя, которая означает, что ответчик сам должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении.

Вред в гражданском праве – это всякое умаление личного или имущественного блага. С этой точки зрения различаются моральный и материальный вред.

Гражданское право как отрасль права – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, основанные на равенстве сторон, имущественной самостоятельности сторон и автономии их воли.

Гражданское законодательство – это совокупность нормативных актов (а не норм права, как правовая отрасль) различной юридической силы, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

Гражданское правоотношение – это урегулированное нормами гражданского права правоотношение, возникающее между юридически равными, имущественно обособленными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающееся в наличии у них субъективных прав и обязанностей.

Гражданская правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности (ст.17 ГК РФ).

Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК).

Гражданским состоянием называется правовое положение (правовой статус) отдельного гражданина как субъекта права, обусловленное фактами и обстоятельствами его естественной и социальной жизни.

Гражданско-правовая ответственность – применение к правонарушителю неблагоприятных мер имущественного характера за неисполнение или ненадлежащее исполнение им своих обязанностей, установленных законом или договором.

Действия – это юридические факты, возникающие по воле субъектов права.

Действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости - это действия лица, причиняющие кому-либо вред, но совершаемые для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами.

Добросовестный приобретатель – это лицо, которое не знало и не могло знать, что имущество приобретено у лица, не имевшего права его отчуждать.

Двусторонние сделки представляют собой договоры, для заключения которых необходимо выражение согласованной воли двух сторон (например, договор купли-продажи).

Двусторонняя реституция означает, что при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьим лицом (п. 1 ст. 185 ГК).

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

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

Долевая ответственность – это ответственность нескольких должников, при которой каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле, установленной законом или договором.

Душеприказчик – в наследственном праве это исполнитель завещания.

Единый недвижимый комплекс – совокупность объединенных единым назначением зданий, сооружений и иных вещей, неразрывно связанных физически или технологически, в том числе линейных объектов (железные дороги, линии электропередачи, трубопроводы и другие), либо расположенных на одном земельном участке, если в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество зарегистрировано право собственности на совокупность указанных объектов в целом как на одну недвижимую вещь.

Заведенный порядок представляет собой практику взаимоотношений сторон конкретного договора, сложившуюся между ними в предшествующих взаимосвязях, и хотя прямо и не закрепленную где-либо, но подразумеваемую в силу отсутствия каких-либо возражений по этому поводу.

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

Залог товаров в обороте – это залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге.

Задаток (как способ обеспечения исполнения обязательства) – это 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 (ст. 380 ГК).

Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти.

Завещательный отказ – это возложение на одного или нескольких наследников (по закону или по завещанию) исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности.

Завещательное возложение – это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели.

Злоупотребление правом – использование субъективного права в противоречии с его социальным назначением, влекущее за собой нарушение охраняемых законом прав и интересов личности, общественности и государственных интересов.

Изобретением является техническое решение в любой области, 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).

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК РФ).

Источники гражданского права – это формы закрепления (внешнего выражения) гражданско-правовых норм (нормативно-правовые акты, международные договоры, обычаи).

Индивидуально-определенная вещь – это вещь, обладающая особыми, только ей присущими (индивидуально определенными) признаками, по которым ее можно отличить от других таких же вещей.

Интеллектуальные права – категория, используемая в новом российском законодательстве об интеллектуальной собственности, являющаяся альтернативой традиционной категории «интеллектуальной собственности» как совокупности прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, применяемой в международном праве и некоторых зарубежных правовых порядках. Интеллектуальные права представляют собой сложную юридическую конструкцию, которая включает в себя личные (моральные), и возникающие на их основе имущественные права (исключительные права), а также в случаях, предусмотренных законом, и другие права.

Исключительные права являются имущественными субъективными гражданскими правами, которые обеспечивают их обладателю возможность

монополю использовать объект интеллектуальной собственности. Данные права отчуждаемы, т.е. могут переходить к другим субъектам в порядке универсального и (или) сингулярного правопреемства.

Иск о признании права собственности – это внедоговорное требование собственника имущества о констатации перед третьими лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или об устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения.

Именная ценная бумага - ценная бумага права, по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).

Конклюдентные действия – это действия лица, выражающие его волю установить правоотношение (например, совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, из которого явствует его воля совершить сделку.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ).

Коммерческие организации - это организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Коммерческое обозначение – обозначение, индивидуализирующее торговое, промышленное или иное предприятие, не являющееся фирменным наименованием и не подлежащее обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц (п. 1 ст. 1538 ГК РФ).

Корпоративные юридические лица (корпорации) — это юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган управления.

Крестьянское (фермерское) хозяйство – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов.

Корпоративный договор – это договор об осуществлении корпоративных (членских) прав, в соответствии с которым участники хозяйственного общества обязуются осуществлять эти права определенным образом или воздерживаться (отказаться) от их осуществления.

Казачьими обществами признаются внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации объединения граждан, созданные в целях сохранения традиционного образа жизни, хозяйствования и культуры российского казачества, а также в иных целях, предусмотренных Федеральным законом от 5 декабря 2005 года N 154-ФЗ «О государственной службе российского казачества», добровольно принявших на себя в порядке,

установленном законом, обязательства по несению государственной или иной службы.

Ликвидация – это прекращение деятельности юридического лица без правопреемства.

Многосторонние сделки представляют собой договоры, для заключения которых необходимо волеизъявление трех или более сторон (договор простого товарищества).

Мнимая сделка - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия; такая сделка ничтожна.

Меры оперативного воздействия в гражданском праве – это такие юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом как стороной в гражданском отношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам.

Материальный вред представляет собой имущественные потери – уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т.п. он может быть возмещен в натуре либо компенсирован в деньгах.

Метод гражданского права – это совокупность средств, приемов и способов воздействия на общественные отношения (гражданско-правовой метод называется дозволительным, диспозитивным, разрешительным).

Моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных неимущественных прав.

Наименование места происхождения товаров – это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (п. 1 ст. 1516 ГК РФ).

Наследственный договор - договор, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию.

Несостоятельность (банкротство) - это признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Некоммерческие организации – это организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками

Непубличное общество – это общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество, которое не отвечает признакам публичного общества. Акции непубличного общества и эмиссионные ценные бумаги, конвертируемые в его акции, не могут размещаться посредством открытой подписки или иным образом предлагаться для приобретения неограниченному кругу лиц.

Неделимой считается вещь, раздел которой в натуре невозможен без разрушения, повреждения вещи или изменения ее назначения и которая выступает в обороте как единый объект вещных прав, даже если она имеет составные части.

Недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты и которые соответствуют данной сделке.

Недобросовестном владении – фактический владлец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество.

Негаторный иск – это требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК).

Ничтожная сделка – это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, независимо от признания ее таковой судом.

Неюрисдикционная форма защиты гражданского права – это защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к уполномоченным государственным органам.

Непотребляемые вещи – это вещи. Которые при использовании не уничтожаются полностью и в течение длительного времени могут служить по назначению (машины, оборудование, здания и сооружения, бытовая техника и др.).

Необходимой обороной признаются такие действия по самозащите гражданских прав, которые хотя и причиняют вред их нарушителю, но не влекут обязанности обороняющегося по его возмещению, поскольку они признаются действиями правомерными (допустимыми).

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК).

Независимая гарантия – обеспечительное обязательство в соответствии с которым гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

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

Ордерная ценная бумага - ценная бумага, права по которой принадлежат названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (например, вексель). Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи индоссамента.

Обыкновение – это такое сложившееся правило, которым согласились руководствоваться стороны конкретного договора и только потому оно приобрело для них юридическое значение.

Обязанности пассивного типа вытекают из гражданского права запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих интересы государства и управомоченных лиц. Иначе – воздержание от соответствовавших действий.

Обязанности активного типа содержат требования к субъекту совершить какое-либо действие (либо по передаче имущества, либо по выполнению работы и т.д.) в противном случае последует санкция за неисполнение обязанности.

Относительными называются гражданские правоотношения, в которых управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо (лица).

Обязательственным называется правоотношение, в котором интерес управомоченного лица может быть удовлетворен только за счет определенных действий обязанного лица.

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Общественная организация – это добровольное объединение граждан, объединившихся в установленном законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных

потребностей, для представления и защиты общих интересов и достижения иных не противоречащих закону целей.

Общественное движение – это состоящее из участников общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

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

Односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание, доверенность).

Оспоримая сделка – это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, в силу признания ее таковой судом.

Общинами коренных малочисленных народов Российской Федерации признаются добровольные объединения граждан, относящихся к коренным малочисленным народам Российской Федерации и объединившихся по кровнородственному и (или) территориально-соседскому признаку в целях защиты исконной среды обитания, сохранения и развития традиционных образа жизни, хозяйствования, промыслов и культуры.

Объекты гражданских правоотношений - это материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Односторонняя реституция состоит в том, что исполненное по сделке получает обратно лишь одна сторона - добросовестная. Недобросовестная сторона исполненного не получает, оно переходит в доход государства.

Осуществление субъективного гражданского права – это реализация управомоченным лицом возможностей (правомочий), заключенных в содержании данного права.

Обеспечительный платеж — это внесение одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы, за счет которой обеспечивается исполнение денежного обязательства, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора (ст. 381.1 ГК РФ).

Оферта – адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Потребляемые вещи – это вещи, которые в процессе использования перестают существовать как таковые либо утрачивают свои первоначальные

потребительские свойства полностью или частично (продукты питания, косметические средства, лекарства, кино- и фото пленка и др.).

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

Публичное акционерное общество – это общество, акции которого и ценные бумаги которого, конвертируемые в его акции, публично размещаются (путем открытой подписки) или публично обращаются на условиях, установленных законами о ценных бумагах.

Полным товариществом признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Полезная модель как объект патентного права – это техническое решение, относящееся к устройству (п. 1 ст. 1351 ГК РФ).

Право интеллектуальной собственности в объективном смысле – это подотрасль гражданского права, т.е. система правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана.

Право интеллектуальной собственности в субъективном смысле – это совокупность прав (имущественного и неимущественного характера) на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации предпринимателей и производимых ими товаров, работ, услуг.

Предприятие – это как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Принадлежность – это вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением.

Принципы гражданского права – это основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений (принцип юридического равенства участников, принцип неприкосновенности собственности, принцип свободы договора, принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты).

Производственный кооператив (артель) – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их

личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

Промышленный образец представляет собой художественно-конструкторское (дизайнерское) решение изделия, определяющее его внешний вид (эстетические или эргономические особенности). Под изделием понимается любое изделие промышленного или кустарно-ремесленного производства, в частности составное изделие, самостоятельные компоненты для сборки в составное изделие, упаковка, этикетка, эмблема, шрифт.

Притворная сделка – это сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку; такая сделка ничтожна.

Пределы осуществления субъективных гражданских прав - это очерченные законом границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав.

Представительство - это правоотношение, в котором сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).

Передоверие – это передача полномочия представителем другому лицу (заместителю) в случаях, если лицо уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов лица, выдавшего доверенность.

Приобретательная давность – это способ приобретения права собственности, при котором лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (ст. 234 ГК).

Публичная оферта – это содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

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.

Предварительный договор – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 ГК).

Преимущественное право покупки – при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, за некоторым исключением (см. ст. 250 ГК)

Поручительство – это способ обеспечения исполнения обязательства (договор) в соответствии с которым поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК)

Право собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ конкретным лицам (возникновение, осуществление, прекращение, защиту прав собственника, а также их возможность владеть, пользоваться и распоряжаться этими материальными благами).

Право собственности в субъективном смысле – это субъективное право собственника по осуществлению им в отношении принадлежащего имущества по своему усмотрению и в своем интересе полного хозяйственного господства, включающего в себя владение, пользование и распоряжение.

Правомочие владения – основанная на законе возможность иметь имущество в своем хозяйстве, фактически обладать им.

Правомочие пользования – основанная на законе возможность использования имущества путем извлечения из него полезных свойств.

Правомочие распоряжения – основанная на законе возможность определять юридическую судьбу имущества путем продажи, дарения и т.д. вплоть до уничтожения.

Патентное право в объективном смысле – совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования и защитой прав их авторов и патентообладателей.

Право на средства индивидуализации как институт интеллектуальной собственности можно определить, как систему правовых норм, регулирующих отношения, связанные с установлением, осуществлением и защитой интеллектуальных прав на обозначения, индивидуализирующие товары, работы, услуги и их производителей.

Производные произведения (переводы, аранжировки, переработки, инсценировки и др.) являются объектом самостоятельных авторских прав, первоначально возникающих у автора (переводчика), создавшего такое произведение. Однако осуществление данных прав совершается при условии соблюдения прав авторов произведений, использованных для создания производного или составного произведения (п. 3 ст. 1260 ГК РФ).

Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров,

выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Распределенное государственное имущество – это имущество, закрепленное за унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения и оперативного управления, в отношении этого имущества полномочия собственника по владению, пользованию, распоряжению ограничены.

Реальный ущерб – это расходы, понесенные потерпевшим в связи с совершенным правонарушением.

Реквизиция – это изъятие у собственника в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущества в интересах общества по решению государственных органов с выплатой ему стоимости имущества (ст. 242 ГК РФ).

Рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора (ст. 429.1 ГК).

Религиозной организацией признается добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, образованное ими в целях совместного исповедания и распространения веры и зарегистрированное в установленном законом порядке в качестве юридического лица.

Работа (результат работы) – это действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении.

Родовые вещи (или вещи, определяемые родовыми признаками) – это вещи, которые характеризуются числом, весом, иными единицами измерения, т.е. представляют собой известное количество вещей одного рода.

Регрессным называется обязательство, в силу которого должник обязан совершить для кредитора определенные действия в связи с тем, что кредитор совершил аналогичные действия в пользу иного лица вместо должника или по его вине.

Реорганизация юридического лица - это прекращение деятельности юридического лица (юридических лиц) с правопреемством (переходом прав и обязанностей от одного лица к другому). Исключение составляют случаи выделения, когда юридическое лицо не прекращает свою деятельность. Реорганизация осуществляется в пяти формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

Самозащита гражданских прав – это совершение уполномоченным лицом действий фактического порядка, соответствующих закону, и направленных на охрану материальных и нематериальных благ.

События – это юридические факты, возникающие независимо от воли субъектов права.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Секрет производства (ноу-хау) – это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны (ст. 1465 ГК РФ).

Сложная вещь – это вещь, состоящая из различных вещей, соединенных таким образом, который предполагает их использование по общему назначению.

Служебные произведения – это произведения, которые создаются работником в порядке выполнения трудовой функции, исключительное право на такие произведения, как правило, принадлежат работодателю (ст. 1295 ГК).

Смежные права – правовой институт, регулирующий отношения по установлению, осуществлению и защите интеллектуальных прав на исполнения и постановки, фонограммы, сообщения в эфир или по кабелю, произведения (опубликованные впервые по окончании срока действия авторского права).

Составное произведение (база данных, антология, энциклопедия, атлас и др.) является результатом составительского творчества. Автору составного произведения принадлежат авторские права на осуществленные ими подбор или расположение материалов. Осуществление данных авторских прав совершается при условии соблюдения прав авторов, чьи произведения вошли в составное произведение.

Срок – особая категория юридических фактов, возникающих в результате волеизъявления людей, а протекающих независимо от их воли.

Солидарная ответственность – это ответственность нескольких должников, при которой кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом, как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено полностью (ст. 323 ГК РФ).

Субсидиарная ответственность – это ответственность субсидиарного должника, являющаяся дополнительной по отношению к ответственности основного должника и возникающая в случае отказа от удовлетворения требования кредитора основным должником (см. ст. 399 ГК).

Субъективная гражданская обязанность – это мера должного поведения участника гражданского правоотношения.

Субъективное гражданское право есть мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения (совокупность юридических возможностей или правомочий, предоставленных субъекту).

Существенные условия договора – это условия, без которых договор считается незаключенным.

Товарищество на вере (коммандитное товарищество) – это товарищество, в котором наряду с полными товарищами, имеется один или несколько участников – вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

Товариществом собственников недвижимости признается добровольное объединение собственников недвижимого имущества (помещений в здании, в том числе в многоквартирном доме, или в нескольких зданиях, жилых домов, дачных домов, садоводческих, огороднических или дачных земельных участков и т.п.), созданное ими для совместного владения, пользования и в установленных законом пределах распоряжения имуществом (вещами), в силу закона находящимся в их общей собственности или в общем пользовании, а также для достижения иных целей, предусмотренных законами.

Твердый залог - это вид залога, при котором предмет залога может быть оставлен у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге.

Унитарные юридические лица — это юридические лица, в которых учредители не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства.

Убытками в гражданском праве – это денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются из реального ущерба и упущенной выгоды.

Упущенная выгода – это доходы, которые не получены в связи с совершенным правонарушением.

Учреждением признается унитарная некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера.

Услуга (оказание услуги) – совершение определенных действий или определенной деятельности.

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между

работниками предприятия. В организационно-правовой форме унитарных предприятий действуют государственные и муниципальные предприятия.

Факультативным признается обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства (например, см. пункт 2 ст. 723 ГК).

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Филиал осуществляет более широкий перечень функций, чем представительство.

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

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

Ценная бумага на предъявителя – ценная бумага права, по которой принадлежат предъявителю ценной бумаги. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.

Цифровыми правами признаются названные в таком качестве в законе обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам.

Цессия – это сделка, которая служит основанием для перехода прав кредитора, т.е. уступка права требования. Кредитор, который уступает свое право, называется цедентом, а лицо, которому производится уступка права, называется цессионарием.

Шикана – это злоупотребление правом, совершенное в форме действия, осуществленного с намерением причинить вред другому лицу.

Эмансипация – объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей или попечителя, либо при отсутствии такого согласия – по решению суда (ст.27 ГК РФ).

Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Юридическая ответственность представляет собой одну из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права, заключающуюся в применении к ним предусмотренных законом – мер ответственности, влекущих для них дополнительные неблагоприятные последствия.

Юридические факты – это основания возникновения, изменения, прекращения гражданских прав и обязанностей.

Юрисдикционная форма защиты – это защита гражданских прав уполномоченными на то государственными органами. В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав.

Список рекомендуемой литературы

1. Белов В.А. Гражданское право: в 2 т. Том 1. Общая часть: учебник для академического бакалавриата / М.: Издательство Юрайт, 2019 – 451 с.
2. Белов В.А. Гражданское право: в 2 т. Том 2. Особенная часть: учебник для академического бакалавриата / М.: Издательство Юрайт, 2019 – 463 с.
3. Гонгало Б.М. Гражданское право: учебник в 2 т. Т.2/ М.: Статут, 2018. 560 с.
4. Зенин И.А. Гражданское право. Общая часть: учебник для академического бакалавриата/ Москва: Издательство Юрайт, 2019. - 489 с.
5. Зенин И.А. Гражданское право. Особенная часть: учебник для академического бакалавриата/ Москва: Издательство Юрайт, 2019. - 295 с.
6. Коршунова Н.М., Эриашвили Н.Д., Андреева Ю.Н. Актуальные проблемы гражданского права: учебное пособие/ Москва: Юнити-Дана, 2015. 431 с.
7. Рассолова Т. М. Гражданское право: учебник Москва: Юнити-Дана, 2015. 847 с.
8. Суханов Е.А. Российское гражданское право: учебник в 2 т. Т.1. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права/ Москва: Статус, 2015. 958 с.
9. Суханов Е.А. Российское гражданское право: учебник в 2 т. Т.2. Обязательственное право/ Москва: Статус, 2015. 1208 с.

Обучающие видеокурсы и мультимедийные программы на CD

1. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Физические лица как субъекты гражданских правоотношений. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
2. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
3. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Юридические факты в гражданских правоотношениях. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
4. Жукова Т.В., Столбова Т.А. Объекты гражданских прав. – СПб.: Решение: учебное видео, 2010.
5. Гражданское право. Е.В. Магницкая, Е.Н. Евстигнеева. Мультимедийное учебное видео.