

В.О. Мушинский

# ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

*Допущено Министерством образования Российской Федерации  
в качестве учебного пособия для студентов среднего  
профессионального образования, обучающихся  
по специальностям правоведческого профиля*

Москва  
ФОРУМ – ИНФРА-М  
2002

УДК 347(075)  
ББК 67.404я723  
М93

*Рецензенты:*

доктор юридических наук, зав. кафедрой права  
Всероссийской академии внешней торговли

*В.М. Шумилов;*

зав. кафедрой правоведения Московского кредитного колледжа

*В.В. Румынина*

**Мушинский В.О.**

М93 Гражданское право: Учебное пособие для студентов учреждений среднего профессионального образования. — М.: ФОРУМ: ИНФРА-М, 2002. — 224 с. — (Серия «Профессиональное образование»)

ISBN 5-8199-0049-9 (ФОРУМ)

ISBN 5-16-001075-0 (ИНФРА-М)

Учебное пособие написано в соответствии с новым государственным образовательным стандартом. В нем дано краткое систематизированное изложение нормативного материала Гражданского кодекса РФ (всех трех принятых к настоящему времени частей), раскрыт смысл и содержание понятий гражданского права, его институтов и гражданско-правовых догм.

Структура книги отвечает требованиям методики преподавания и включает в себя текст лекций, примеры и пояснения, контрольные вопросы и задания.

Учебное пособие предназначено для учащихся средних специальных учебных заведений, а также может быть рекомендовано студентам ВУЗов.

УДК 347(075)  
ББК 67.404я723

ISBN 5-8199-0049-9 (ФОРУМ)  
ISBN 5-16-001075-0 (ИНФРА-М)

© ИД «ФОРУМ», 2002  
© В.О. Мушинский, 2002

## Оглавление

От автора .....	5
<b>Глава 1. Понятие гражданского права</b> .....	7
1.1. Предмет, метод гражданского права .....	7
1.2. Система гражданского права .....	10
1.3. Источники гражданского права .....	11
Контрольные вопросы .....	13
<b>Глава 2. Гражданское правоотношение</b> .....	15
2.1. Понятие гражданского правоотношения .....	13
2.2. Объекты гражданских правоотношений .....	16
2.3. Субъективные гражданские права и их защита .....	21
2.4. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей .....	24
Задачи .....	26
Контрольные вопросы .....	27
<b>Глава 3. Субъекты гражданского права</b> .....	29
3.1. Граждане как субъекты гражданского права .....	29
3.2. Юридические лица .....	34
3.3. Государство и муниципальные образования как субъекты гражданского права .....	45
3.4. Представительство. Доверенность .....	46
Задачи .....	49
Контрольные вопросы .....	50
<b>Глава 4. Сделки</b> .....	51
4.1. Понятие сделки .....	51
4.2. Недействительные сделки и их виды .....	54
Задачи .....	59
Контрольные вопросы .....	59
<b>Глава 5. Исковая давность</b> .....	61
Контрольные вопросы .....	64
<b>Глава 6. Право собственности</b> .....	65
6.1. Понятие и содержание права собственности .....	65
6.2. Субъекты и объекты права собственности и других вещных прав .....	68
6.3. Особенности вещных прав на некоторые объекты недвижимости .....	77
6.4. Приобретение и прекращение права собственности .....	81
6.5. Защита права собственности .....	85
Задачи .....	88
Контрольные вопросы .....	89
<b>Глава 7. Общие положения об обязательствах</b> .....	91
7.1. Понятие обязательства .....	91
7.2. Стороны в обязательстве .....	92
7.3. Исполнение обязательства .....	94
7.4. Обеспечение исполнения обязательства .....	96

7.5. Ответственность за нарушение обязательств .....	102
7.6. Способы прекращения обязательств .....	107
Контрольные вопросы .....	109
<b>Глава 8. Договор в гражданском праве</b> .....	111
8.1. Общие положения о договоре .....	111
8.2. Договор купли-продажи и его виды .....	118
8.3. Договор подряда .....	128
8.4. Договор о возмездном оказании услуг .....	134
8.5. Договор перевозки .....	135
8.6. Договор аренды .....	139
8.7. Договор займа. Банковские договоры .....	144
8.8. Договоры страхования .....	151
8.9. Другие договоры об оказании услуг .....	157
8.10. Договоры с неопределенным числом контрагентов .....	168
Задачи .....	171
Контрольные вопросы .....	172
<b>Глава 9. Внедоговорные обязательства</b> .....	173
9.1. Обязательства, возникающие из причинения вреда .....	173
9.2. Обязательства из неосновательного обогащения .....	180
Контрольные вопросы .....	181
<b>Глава 10. Наследственное право</b> .....	183
10.1. Общие положения о наследовании .....	183
10.2. Наследование по завещанию .....	185
10.3. Наследование по закону .....	188
10.4. Приобретение наследства .....	191
Контрольные вопросы .....	193
<b>Глава 11. Авторское право</b> .....	195
11.1. Понятие и объекты авторского права .....	195
11.2. Субъекты авторского права и субъективные авторские права .....	198
11.3. Авторские договоры .....	201
Контрольные вопросы .....	203
<b>Глава 12. Патентное (изобретательское) право</b> .....	205
12.1. Понятие и объекты патентного права .....	205
12.2. Субъекты патентного права .....	207
Контрольные вопросы .....	209
<b>Глава 13. Международное частное право</b> .....	211
13.1. Общие положения .....	211
13.2. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц .....	212
13.3. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям .....	213
Тесты .....	217
Литература .....	223
Ключи к тестам .....	223

В предлагаемом читателю учебном пособии последовательно изложены вопросы, знания которых требует образовательный стандарт и программа обучения гражданскому праву. Несмотря на то что круг этих вопросов очень широк, а сами они не просты для понимания, я старался изложить их кратко и доступно. На мой взгляд, именно эти два качества отличают данное учебное пособие от других. В нем освещаются базисные нормативные положения Гражданского кодекса РФ, основные понятия гражданского права, и при этом внимание не отвлекается на детали и исключения из правил, которые при надобности учащиеся узнают от преподавателя. Кроме ГК РФ, в учебном пособии упомянуты все основополагающие гражданско-правовые законы и указаны источники их публикации. Пособие не перегружено перечислением статей ГК РФ – указаны лишь главы, где можно найти ту или иную норму, что предполагает работу непосредственно с Кодексом, особенно при решении задач (они приводятся в конце большинства глав).

Для того чтобы изучаемый материал был более понятен, при изложении общих положений используются конкретные примеры из судебной и житейской практики.

Думается, что данное пособие может оказаться полезным не только учащимся колледжей и техникумов, избравшим своей специальностью правоведение, которым оно адресовано в первую очередь, но и студентам высших учебных заведений.



## Глава 1

# ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА\*

### 1.1. ПРЕДМЕТ И МЕТОД ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Герой одной знаменитой пьесы был очень удивлен, узнав, что всю жизнь он говорил прозой, не подозревая об этом. Так и многие наши граждане вряд ли подозревают, что повседневная проза их жизни регулируется гражданским правом. Делая покупки в магазине, сдавая белье в прачечную или пользуясь услугами парикмахера, мы совершаем действия, имеющие юридическое, гражданско-правовое значение, из чего следует, что порядок этих действий предусмотрен законом и охраняется принудительной силой государства.

Знакомство с гражданским правом логично начать с уяснения смысла этого понятия. Что такое гражданское право? Термином «гражданское право» в современных правовых системах обозначается та сфера права, которая регулирует имущественные и некоторые немущественные отношения. Какие? Начнем издалика.

Система российского (и не только российского) права состоит из двух частей: а) публичного права; б) частного права. К публичному относятся такие отрасли права, как конституционное, административное, финансовое (налоги), уголовное, судебное. Названными отраслями регулируются отношения государства и его органов с гражданами, а также отношения между государственными органами. Здесь государство выступает как власть, которой подчиняются граждане, и с ней они должны считаться. Эти отношения строятся как бы «по вертикали». И в них государство защищает свои интересы.

Гражданское, а также трудовое и семейное право относятся к сфере частного права. В ней действуют отдельные лица, которые защищают свои личные выгоды и интересы. Отношения между частными лицами складываются «по горизонтали», и каждый участник выражает свою автономную волю. Следовательно, само отношение может возникнуть лишь по его доброй воле. В самом деле, никто не может при-

---

\* ГК РФ, глава 1.

нудить вас вступить в брак или купить ту или иную вещь (речь, конечно, идет о юридическом, официальном принуждении).

Государство и его органы тоже действуют в сфере частного права, но здесь они не властвуют, а выступают в качестве частных лиц: например, при закупках сельхозпродукции у крестьян государство (его орган) выступает как обыкновенный покупатель, а крестьянин – как продавец, со всеми вытекающими отсюда последствиями. В сфере частных отношений государство – не власть, а партнер, контрагент.

Частная жизнь человека богата и разнообразна. Каждый из нас в этой сфере играет многочисленные роли: отца (матери), сына (дочери), мужа (жены), работника или предпринимателя, владельца имущества или его приобретателя, автора или читателя. В этом примерном и далеко не полном перечне социальных ролей нетрудно увидеть, что отношения супругов, родителей и детей регулируются семейным правом, а отношения работника с работодателем (предпринимателем) – трудовым.

Все остальные отношения частных лиц регулируются нормами гражданского права. Уточним круг таких отношений. Прежде всего и главным образом это относится к имущественным отношениям, которые связаны с принадлежностью имущества тому или иному лицу или возникают при обмене имуществом, предоставлении таких благ, ценность которых можно измерить в деньгах (например, концерт, спектакль, киносеанс).

Основной сферой действия гражданского права являются товарооборот, товарные, возмездные отношения, иначе говоря – рынок. Гражданское право защищает законные интересы и производителей (товаров и услуг), и потребителей. В сферу действия гражданского права попадают отношения, которые характеризуются тремя качествами, или признаками:

1) равенством сторон – участников отношений; ни один из них не может навязывать свою волю другому;

2) автономией воли, о чем мы уже говорили;

3) обособлением имущества. Каждая сторона в гражданском отношении имеет свое имущество, отделенное от имущества другой стороны. Поэтому не только абсурдна, но и юридически невозможна продажа вещи самому себе или продажа совместной собственности одним из собственников другому, мужем – жене.

В рамки имущественных отношений вписывается и предпринимательская деятельность. ГК РФ содержит ее определение: это «самостоятельно осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от использования имущества, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке».

Здесь автономность воли проявляется в самостоятельном характере предпринимательской деятельности: никто не стоит над предпринимателем и не командует им. «Свой риск» означает риск своим имуществом в случае неудачи. «Систематическое получение прибыли», то есть приращение имущества за счет предпринимательских операций, также является видом имущественных отношений.

Заметим, что закон предусматривает формализацию предпринимательских отношений как предварительное условие их возникновения: предприниматель становится таковым лишь после регистрации в официальном порядке.

Гражданское право не ограничивается регулированием и защитой имущественных интересов, а защищает неотчуждаемые права и свободы личности и другие неимущественные, нематериальные блага. К ним 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 жительства и пребывания, право на имя, авторство и др.

Понятие неотчуждаемых прав появилось в гражданском законодательстве России впервые. Гражданин обладает такими правами с момента рождения и в силу того, что он – человек. Он не может быть ни лишен этих прав, ни ограничен в них. К ним относится, например, право на имя, честь и достоинство и др. Эти права, как и другие неимущественные права, защищаются особыми гражданско-правовыми методами, о которых речь пойдет дальше.

Итак, *предмет регулирования* в гражданском праве составляет определенный круг имущественных и неимущественных отношений.

Под *методом правового регулирования* понимается способ воздействия норм права на тех лиц, кому эти нормы адресованы. Имеются два основных метода: один – метод власти и подчинения, команд, приказов и обязательных предписаний, другой – метод соглашений, согласования интересов, договора. В гражданском праве преобладает метод согласований и добровольного возложения на себя обязанностей в обмен на полученные права, да иначе и быть не может: ведь субъекты гражданского права обладают автономией воли и юридическим равенством, один не может командовать другим. Это понимали еще древнеримские юристы, которые изложили содержание гражданского (римского) права в четырех формулах: «Даю, чтобы ты дал»; «Делаю, чтобы ты сделал»; «Даю, чтобы ты делал»; «Делаю, чтобы ты дал». И пятой формулы не придумаете.

Важным принципом в гражданско-правовом регулировании является *принцип диспозитивности*. С ним связана одна из особенностей некоторых норм гражданского законодательства: они обладают диспозитивностью. Это значит, что указанное в норме правило действует

только в том случае, если стороны не установили для себя другое правило. Например, среди норм ГК РФ об имущественном найме есть такая: если иное не установлено договором, то обязанность капитального ремонта лежит на наймодателе, а текущего – на нанимателе. Если иное не установлено договором, значит, стороны могут в договоре установить другое правило, и оно будет законным.

Принцип диспозитивности четко сформулирован в Гражданском кодексе РФ: «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора» (ст. 1).

## 1.2. СИСТЕМА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Гражданское право можно подразделить на две части: общую и особенную. Различие между этими частями носит функциональный характер.

Нормы общей части применимы ко всем гражданско-правовым отношениям (например, нормы о субъектах гражданского правоотношения). Во всех правоотношениях есть субъекты правоотношения, то есть его участники.

Нормы особенной части устанавливают предписания для отдельных видов правоотношений: права собственности, обязательств, договоров, авторского права, наследственного права.

Рассмотрим на примере, как соотносятся нормы общей и особенной частей гражданского права. Порядок осуществления договора купли-продажи предусмотрен в особенной части, в главе о купле-продаже. Здесь определены права и обязанности продавца и покупателя, установлен момент перехода права собственности на вещь от одного лица к другому. Однако при этом и продавец, и покупатель должны отвечать требованиям той нормы общей части, которая устанавливает возраст участников гражданских правоотношений, так как только с определенного возраста можно самостоятельно заключать договоры.

Деление норм гражданского права на общую и особенную части не исчерпывает структурное деление этой отрасли права. Внутри особенной части нормы группируются по крупным «скоплениям» – правовым институтам, которые регулируют определенный вид общественных отношений. К этим институтам относятся: право собственности, обязательственное право, наследственное право, интеллектуальная собственность, то есть авторское и патентное право, защита нематериальных благ. Каждому из этих институтов посвящен специальный раздел в Гражданском кодексе РФ.

### 1.3. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

К источникам гражданского права относятся Конституция РФ, международные договоры, заключенные Россией, гражданское законодательство и обычаи делового оборота.

Гражданское законодательство (как и другие отрасли) основывается прежде всего на Конституции РФ. В ней содержатся главные нормы о правах и свободах граждан, о собственности, о защите прав и интересов граждан и др. (например, ст. 4 и 15). Естественно, что гражданское законодательство не должно противоречить Конституции РФ.

Не может оно противоречить и международным правовым актам (договорам, конвенциям), подписанным нашим государством. Каждый договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться – таков принцип соблюдения международных договоров. Особое значение в регулировании внешнеэкономических и других гражданских отношений с организациями и гражданами других стран имеют коллизионные нормы. В них указывается, по закону какой страны регулируются гражданские отношения и разрешаются споры, если возможно применение законов обеих стран. Например, у российского гражданина умер отец-иностранец, имущество, подлежащее наследованию, находится частично в России, частично в стране постоянного проживания отца. По каким законам должно осуществляться право наследования? На этот вопрос отвечает коллизионная норма.

Гражданское законодательство относится к исключительной компетенции Российской Федерации. Это значит, что законы о гражданском праве могут быть только федеральными, а субъекты Федерации не имеют полномочий принимать акты гражданского законодательства. Этим обеспечивается единство экономического пространства на всей территории России, единообразие «правил игры» в рыночной экономике и других имущественных отношениях.

*Основным законодательным актом гражданского права является ГК РФ.* К настоящему времени приняты три его части, и можно ожидать еще две. В первой части три раздела: первый содержит нормы общего характера (общей части гражданского права), второй – нормы о праве собственности, а третий – общие положения об обязательствах. Вторая часть содержит только один раздел – об отдельных видах обязательств. Третья часть посвящена наследственному праву и международному частному праву (коллизионные нормы). Нет еще разделов об интеллектуальной собственности, то есть об авторском и патентном праве, а уже сейчас Кодекс насчитывает 1109 статей. ГК РФ – самый большой «материк» на правовом пространстве России! Он более чем в два раза обширнее старого советского кодекса (ГК РСФСР). Это связано с необходимостью более детальной регламентации гражданских отношений ввиду их существенного обновления в условиях рыночной экономики и значительного расширения круга участников

экономического оборота за счет частных предпринимателей. Эти обстоятельства потребовали не только детализации прав и обязанностей участников тех или иных отношений, но и предписания процедур, порядка осуществления этих прав и обязанностей. Например, глава о договоре купли-продажи в ГК РСФСР включала 19 статей, в ГК РФ купле-продаже посвящена 51 статья. При этом возрос удельный вес императивных, то есть обязательных к исполнению, норм. Так, в старом кодексе вовсе не регулировался порядок оплаты товара покупателем, а в новом этому вопросу посвящено пять статей. При этом многие положения этих статей носят императивный характер.

Гражданский кодекс не исчерпывает гражданского законодательства: Нормы гражданского права содержатся и в других законах, указах Президента РФ (например, законы о приватизации государственного имущества или указ о трасте, то есть доверительной собственности). Да и сам Кодекс во многих случаях отсылает к законам, которые должны дополнять и развивать его нормы, например к Федеральному закону «Об акционерных обществах». Все нормативные акты официально публикуются в «Собрании законодательства Российской Федерации» (СЗ РФ). Сборник выходит один раз в неделю.

Сфера гражданских отношений настолько широка, многообразна и богата, что она не может быть охвачена существующими нормами права. Важную роль в ее регулировании играют обычаи делового оборота, не зафиксированные в каких-либо нормативных актах. В США, например, таким обычаем является заключение договора по телефону. В нашей стране к подобным обычаям можно отнести правила погрузки и разгрузки судов в различных морских портах: каждый из них имеет свои правила.

В случае спора суды могут руководствоваться этими обычаями как юридическими нормами, но при условии, что они не противоречат законам.

В некоторых случаях судьи вынуждены прибегать к аналогии закона. Это случается, когда спор идет о каком-то новом правоотношении, не урегулированном ни законом, ни обычаем. Тогда судья для решения спора применяет норму, которая регулирует сходное правоотношение. В практике 60-х годов XX в. возник новый вид договора: на проектные и конструкторские работы. Законодательство о нем появилось много позже, а до тех пор споры по этим договорам разрешались на основе норм о договоре подряда. Действительно, они сходны: и в том, и в другом договоре речь идет о заказе на определенную работу. Только вот результаты работы по договору на проектные и конструкторские работы не укладываются в нормы договора подряда. Поэтому нормы договора подряда применялись по аналогии.

Наконец, если к какому-либо вновь возникшему отношению или спорному случаю невозможно применить аналогию закона, суд может

воспользоваться аналогией права. Это значит, что судья для вынесения решения применяет общие принципы гражданского права (например, принцип свободы договора) и руководствуется здравым смыслом, то есть господствующим в обществе, устоявшимся представлением о разумном поведении. Например здравый смысл выражен в поговорке: «Лучше синица в руках, чем журавль в небе».

Может быть, вы со мною не согласны?



Схема 1. Источники гражданского права

### *Контрольные вопросы*

1. Почему гражданское право относится к сфере частного права?
2. Каков главный метод гражданско-правового регулирования?
3. Чем аналогия закона отличается от аналогии права?
4. Какими – диспозитивными или императивными – являются нормы, изложенные в ст. 51, 96, 100, 102, 312, 316, 383, 384 ГК РФ?



## Глава 2

# ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

### 2.1. ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ

Отношения, возникшие между лицами в соответствии с требованиями норм гражданского права и подчиняющиеся этим нормам (предписаниям), называются гражданскими правоотношениями. В чем смысл понятия «правоотношение», или «правовое отношение»? Если отношения дружбы заключаются во взаимной симпатии, а отношения любви основаны на взаимном влечении, то *правоотношение состоит из взаимных прав и обязанностей его участников.*

Здесь надо остановиться на одном вопросе общей теории права. Дело в том, что слово «право» имеет два тесно связанных, но по существу различных значения. Первое имеется в виду, когда мы говорим «гражданское право», «российское право», «нормы права». В этих словосочетаниях под термином «право» подразумевается законодательство, совокупность или сумма правил поведения людей. Это – право в объективном смысле, или объективное право. Оно существует независимо от того или иного лица и воздействует на человека извне, диктует ему определенное поведение.

Когда же мы говорим: «Я имею право собственности», «Вы не имеете права это делать», «Он имеет право на пенсию» и т.д., то здесь под словом «право» подразумевается не законодательство, а определенный интерес лица, конкретного человека. В этом случае под словом «право» понимается мера его возможного поведения, принадлежащая именно данному лицу.

Так как всякое лицо, участвующее в правовом отношении, называется субъектом права, то и слово «право» во втором своем значении называется субъективным правом.

В каждом правоотношении субъективному праву одного участника соответствует юридическая обязанность, то есть мера должного поведения другого. И гражданское правоотношение не является исключением.

Рассмотрим это на следующем примере. По договору купли-продажи дома возникают два правоотношения между продавцом и покупате-

лем. Первое связано с тем, что покупатель имеет право получить дом, а продавец – обязанность передать его, второе — с тем, что продавец имеет право получить деньги, а покупатель – уплатить их. Как видим, не может быть субъективного права без соответствующей ему юридической обязанности. Из приведенного примера видно, что гражданское правоотношение состоит, как и любое другое, из трех элементов: субъекта правоотношения (или права), объекта и содержания, то есть взаимных прав и обязанностей.

Субъектами, то есть участниками, гражданских правоотношений являются граждане, юридические лица, государство и муниципальные образования. Субъектам гражданского права посвящена следующая глава учебника, а пока рассмотрим другие элементы гражданского правоотношения.

## 2.2. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ\*

Объектами гражданских правоотношений являются вещи (имущество и имущественные права), результаты работ и услуг, информация, нематериальные блага (например, имя), интеллектуальная собственность, то есть произведения литературы, изобретения и т.д. Именно на объектах сосредоточивается интерес участников правоотношений, и юридическая судьба этих объектов решается в правоотношении. Круг объектов гражданского права подвижен. Так, еще недавно информация не фигурировала в их числе. И все же основной массив объектов гражданских правоотношений составляют вещи. *Под вещью в гражданском праве понимается любой объект материального мира. С точки зрения гражданского права и Солнце является «вещью».* Для юридической судьбы вещи существенное значение имеют ее качества и ее правовой статус. Поэтому в гражданском праве существует многообразная классификация вещей.

По степени участия в гражданском обороте вещи подразделяются на не изъятые из гражданского оборота, с ограниченной оборотоспособностью и изъятые из гражданского оборота. Вещи, не изъятые из гражданского оборота, могут свободно отчуждаться их владельцами и переходить из рук в руки без ограничений. Иными словами, они свободно участвуют в гражданском обороте. Вещи с ограниченной оборотоспособностью могут принадлежать лишь определенным участникам гражданского оборота, или оборот этих вещей допускается в особом порядке. Круг этих объектов точно определен законом. К ним относятся яды, оружие, боеприпасы, драгоценные металлы и камни, памятники культуры и истории и др.

Наконец, закон может изъять некоторые вещи из гражданского оборота, в частности те, которые являются исключительной собствен-

---

\* ГК РФ, главы 6–8.

ностью государства или иных лиц и не могут отчуждаться. В настоящий момент это некоторые категории земель, лесов, вод.

Вещи подразделяются на делимые и неделимые. Делимые вещи при делении на части не теряют своей потребительной стоимости, своего назначения (например, буханка хлеба). Неделимые, наоборот, не могут быть разделены в натуре без утраты своего назначения. Если стол распилить пополам, то это уже будет не стол. Юридическое значение данной классификации важно при разделах имущества.

Вещи различаются в правоотношениях по родовым и индивидуальным признакам. Родовыми являются признаки, присущие целой группе (роду) вещей. Это могут быть качественные (цвет, стандарт) или количественные признаки (длина, вес и т.д.). Индивидуальным является признак, присущий только данной и никакой другой вещи такого рода (например, подлинный автограф художника на картине, или чернильное пятно на рубашке, или индивидуальный фасон платья и т.д.). При этом следует иметь в виду, что одна и та же вещь может в одном правоотношении определяться родовыми признаками, а в другом – индивидуальными. Например, швейная фабрика заключила с универсамом договор на продажу 100 женских платьев 48-го размера 3-го роста. В договоре платья определены родовыми признаками. Но вот покупательница выбирает из этих ста платьев одно. Она именно выбирает, а не берет первое попавшееся из этой сотни. Выбирает то, которое по некоторым индивидуальным качествам лучше, чем другие, подходит к ее фигуре. В этом правоотношении платье, купленное покупательницей, обладает индивидуальными признаками, и продавец не может дать ей другое из той же сотни.

Вещи подразделяются на движимые и недвижимые. К недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр, многолетние насаждения, здания и сооружения, настолько прочно связанные с землей, что не могут быть от нее отделены без существенного ущерба для их целостности и функционирования.

Кроме того, ГК РФ относит к недвижимым вещам воздушные и морские суда, а также космические объекты, что соответствует международной традиции и международной арбитражной практике. Это особенно ценные, дорогостоящие объекты, использование которых обычно выходит за границы данного государства. Конечно, следует признать, что такие объекты являются исключением из общего правила о понятии недвижимости.

Право на недвижимое имущество обязательно подлежит государственной регистрации. Точно так же государственной регистрации подлежат и сделки с недвижимостью. Движимое имущество, как правило, не надо регистрировать. К нему относятся все объекты, кроме недвижимости. Но здесь мы вновь сталкиваемся с исключением из правила: автотранспорт, который относится к движимому имуществу, подлежит государственной регистрации.

Особой разновидностью имущества (вещи) является предприятие как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности. Предприятие в целом признается недвижимостью. В предприятие как имущественный комплекс входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая не только те объекты, которые охватываются понятием недвижимости, – земельные участки, здания, сооружения, но и те, которые в отдельности представляют движимое имущество, – инвентарь, оборудование, сырье, продукция и даже права требования, долги, наименование, товарные и фирменные знаки. Значит, если продается предприятие, то его владелец должен передать покупателю все относящееся к нему имущество. И лишь по соглашению с покупателем часть имущества (например, сырье или некоторое оборудование) может быть реализована отдельно.

Вещи могут подразделяться на главную вещь и принадлежность. Принадлежность предназначена для обслуживания главной вещи и связана с ней общим назначением. По общему правилу принадлежность следует юридической судьбе главной вещи, например замок и ключ, дверь и замок, дом и дверь. Если вы заключаете договор купли-продажи дома, то в нем не надо указывать, что дом продается со всеми дверями, замками и ключами. Это вытекает из правила о главной вещи и принадлежности. Если продавец предварительно вынул замки из дверей или снял двери, то покупатель может принудить его вернуть их на место. Хотя допускается, что в договоре между продавцом и покупателем может быть определена иная юридическая судьба некоторых принадлежностей и они могут быть отделены от главной вещи.

В перечне объектов гражданского права ГК РФ называет животных. К ним применяются общие правила об имуществе, если законом не установлено иное. И следует оговорка: при осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности. Думается, что эта норма требует дополнительного толкования. Все ли животные имеют в виду или только домашние? Можно ли зайца или волка отнести к имуществу собственника леса? Ведь собственник не может управлять этим своим имуществом.

Еще сложнее определить границы «жестокое обращение», то есть умышленного причинения страданий. Как быть с научными опытами над животными, которые оканчиваются тяжелой болезнью и гибелью подопытного? Ответы на эти вопросы могут быть даны только с учетом практического применения этой нормы, на основе судебных решений по конкретным случаям.

К вещам относятся также деньги, валютные ценности и ценные бумаги. Деньги, как правило, являются вещами, определенными родовыми признаками, за исключением монет в нумизматических коллекциях. При этом рубль является законным платежным средством на всей

территории России. Он обязателен к приему по нарицательной стоимости, то есть по указанному в банкноте числу денежных единиц: 100, 500 руб. и т.д. Расчеты в иностранной валюте допускаются только в случаях и порядке, установленных законом.

К валютным ценностям относятся драгоценные металлы, драгоценные камни\*, иностранная валюта, иностранные банковские активы, акции и облигации иностранного происхождения. Порядок совершения сделок с ними определяется Законом РФ от 9 октября 1992 г. «О валютном регулировании и валютном контроле», но право собственности на валютные ценности защищается на общих основаниях, как и на другое имущество.

Ценные бумаги также рассматриваются как категория вещей. Ценная бумага – это документ, удостоверяющий имущественные права, осуществление которых возможно только при его предъявлении. Значит, с утратой ценной бумаги утрачиваются и соответствующие имущественные права. И этим ценная бумага отличается от долговой расписки. Последняя служит доказательством имущественного требования, и ее утрата не исключает других доказательств другого требования. Ценная бумага является единственным удостоверением имущественного права, заключенного в ней. Она должна быть составлена с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов. Так, чтобы быть действительным, вексель по общему правилу должен содержать восемь реквизитов: наименование «вексель», предложение уплатить определенную сумму, наименование того, кто должен платить, указание срока и места платежа, наименование того, кому или по приказу кого должен быть совершен платеж, указание даты и места совершения векселя, подпись того, кто выдал вексель. Отсутствие хотя бы одного реквизита может послужить основанием недействительности векселя.

Ценные бумаги могут передаваться от одного лица к другому. При этом к нему переходит весь комплекс прав, заключенный в ценной бумаге.

Основными видами ценных бумаг являются в настоящее время чеки, облигации, векселя, акции, сберегательные и депозитные сертификаты.

Чек – это распоряжение чекодателя банку уплатить указанную в чеке сумму чекодержателю. Облигация как ценная бумага фактически является заемным обязательством того, кто ее выпустил (чаще всего государства), перед тем, кто ее приобрел. Владелец облигации может получить по ней сумму ее номинальной стоимости и процент, начисляемый в определенном порядке (например, путем выигрышей). Вексель удостоверяет обязательство векселедателя (или иного плательщи-

---

\* Ювелирные изделия и объекты бытового использования из драгоценных металлов и камней не относятся к валютным ценностям.

ка) уплатить векселедержателю по наступлении срока, указанного в векселе, указанную в векселе сумму. Акция удостоверяет право ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении делами этого общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации. Сберегательный и депозитный сертификаты банка удостоверяют право вкладчика банка получить по истечении определенного срока свой вклад с установленными процентами.

Ценные бумаги подразделяются на три вида: именные, ордерные и предъявительские. Именная бумага выдается на имя определенного лица, и только оно может реализовать заключенное в ней право. Именными могут быть чеки, сберегательные и депозитные сертификаты банка. Ордерные бумаги также выдаются на имя определенного лица, но оно имеет право передать эту бумагу в распоряжение другого лица посредством передаточной надписи (индоссамента). Другое лицо может передать бумагу третьему и т.д. Классической бумагой этого вида является вексель. В мировой литературе вексель не раз был героем драматических историй, когда обедневшая аристократия брала деньги в долг под вексель у займодавцев, а затем какой-нибудь денежный воротила скупал эти векселя и одновременно предъявлял к оплате. Аристократам приходилось расставаться со своими родовыми поместьями. Наконец, предъявительская ценная бумага выдается на предъявителя, и тот, кто ее предъявит, реализует заключенное в ней право. Предъявительскими могут быть чеки, как правило, облигации, а также акции. Ценные бумаги, перечисленные в ГК РФ, ученые подразделяют на три группы: инвестиционные – акции, облигации, сберегательные и депозитные сертификаты; государственные бумаги – государственные облигации и приватизационные ценные бумаги; коммерческие бумаги – чеки, векселя, сберегательные книжки на предъявителя, коносаменты.

Порядок выпуска (эмиссии) ценных бумаг и ответственность организаций, их выпускающих (эмитентов), регулируются законодательством.

По мнению большинства ученых, к объектам гражданских правоотношений относятся также работы и услуги. Однако ряд ученых (в том числе и автор этих строк) полагают, что работы и услуги являются обязанностями одного из субъектов правоотношения и поэтому их следует рассматривать как элемент содержания правоотношения. Что же касается объекта такого правоотношения, то им является результат работы или услуги, например изготовленная в результате работы вещь (по договору подряда) или иное благо. Прекрасный пример привел на этот счет выдающийся российский юрист С.Н. Братусь (1904 – 1998). Квартировладелец договорился с полотером о натирке паркетного пола за определенную цену. Рассмотрим это правоотношение. Его

субъектами являются квартировладелец и полотер. Квартировладелец имеет право требовать выполнения данной работы (натирка полов) и обязан уплатить за нее определенную сумму денег. Полотер обязан натереть полы и имеет право получить оплату за свою работу. Итак, работа – это обязанность полотера. А что же является объектом правоотношения? То, ради чего квартировладелец пригласил полотера и последний натирал полы: чистота и блеск полов!

Попробуйте с этой точки зрения определить объект правоотношения, возникающего между зрителем, купившим билет на спектакль, и театром.

### 2.3. СУБЪЕКТИВНЫЕ ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВА И ИХ ЗАЩИТА

Мы уже говорили, что субъективные гражданские права и соответствующие им обязанности составляют сердцевину любого правоотношения, в том числе и гражданского. Характер субъективных гражданских прав раскрывается в их классификациях. Прежде всего они подразделяются на абсолютные и относительные права. В чем различие? Обладателю абсолютного гражданского права соответствует неопределенное (а можно сказать, и абсолютное) число обязанных лиц. Обладателю относительного права соответствует строго определенное обязанное лицо. Абсолютным гражданским правом является право собственности. Кто обязан соблюдать это право, не нарушать его? Все, кто с ним соприкасается. Все они оказываются обязанными лицами. Относительным гражданским правом является, например, право покупателя получить купленную вещь. Но кто обязан перед этим правом? Только одно лицо – продавец, и никто другой.

Согласно другой классификации гражданские права подразделяются на вещные и обязательственные. Обладатель вещного права может непосредственно своей волей воздействовать на вещь, а обладатель обязательственного права может воздействовать на вещь (или иной объект) только с помощью, при участии обязанного лица. Обратимся к тем же примерам. Право собственности является вещным, потому что вещь находится в непосредственном владении собственника, между ним и вещью нет никакого посредника. Право покупателя вещи является обязательственным: он может получить вещь только при участии продавца, обязанного лица. В связи с быстрым развитием акционерных обществ возникла новая обособленная категория субъективных прав – корпоративные права, то есть права членства в акционерном обществе, производственном кооперативе и других объединениях, основанных на членстве.

Наконец, права подразделяются на имущественные и неимущественные. С этой классификацией мы уже знакомы (см. гл. 1).

Участники гражданского оборота могут свободно осуществлять свои права. Они могут и воздерживаться от реализации этих прав, что не ведет автоматически к их прекращению.

И все же закон устанавливает пределы осуществления гражданских прав. Так, нельзя использовать свои гражданские права исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотреблять правом в других формах. Трудно сказать, можно ли в судебной практике установить, что данное осуществление своих прав то или иное лицо посвятило исключительно тому, чтобы навредить другому. Что касается других форм злоупотребления правом, то они упомянуты как раз во втором случае ограничения в осуществлении гражданских прав. Не допускается использование коммерческими организациями гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление своим доминирующим положением на рынке. Примером ограничения конкуренции является скупка определенного товара у производителей одной-двумя фирмами. Злоупотребление доминирующим положением проявляется в установлении сверхвысоких цен монополистами. Это достаточно распространенное явление.

Нарушенные или оспоренные гражданские права защищаются судом. Он защищает их различными способами.

1. Признание права. В этом случае суд признает право за тем, кто был его неправильно лишен. В спорах о наследстве, когда одни наследники не признают права других, суд выносит решение о признании права на наследование.

2. Восстановление первоначального положения и пресечение действий, нарушающих право. Примером этого способа защиты права может быть изъятие вещи у незаконного владельца и возвращение ее законному, которому она принадлежала раньше. Если вы потеряли вещь, а затем обнаружили у того, кто нашел ее, то можете через суд вернуть ее себе.

3. Возмещение убытков. Если лицу нарушением его права причинены убытки, то оно может требовать полного их возмещения нарушителем. Под убытками понимается денежное выражение материального ущерба. Убытки исчисляются в деньгах. ГК РФ предусматривает две формы убытков. Первая – реальный ущерб, то есть утрата или повреждение имущества или расходы на восстановление нарушенного права. Вторая – упущенная выгода, то есть неполученные доходы, которые были бы получены, если бы не было нарушено право. Представим себе, что в результате автотранспортного происшествия получила повреждение автомашина-такси и в течение недели находилась в ремонте. Автопарк понес оба вида убытков: реальный ущерб – это сумма, истраченная на ремонт, и упущенная выгода – это сумма, не полученная автопарком из-за недельного простоя такси.

4. Принуждение к исполнению обязанности в натуре. Далеко не всегда потерпевший в правах может быть удовлетворен взысканием убытков. Часто он требует, чтобы обязательство должника было выполнено в натуре. Если купленный вами телевизор вышел из строя в течение гарантийного срока, вы можете потребовать замены аппарата, то есть исполнение обязательства в натуре.

ГК РФ предусматривает несколько способов защиты нарушенных прав, не известных ранее советскому законодательству. Это признание недействительным акта государственного органа или органа самоуправления, а также неприменение судом акта государственной власти, государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону. Такой способ защиты гражданских прав широко применялся судами Москвы при решении споров о прописке иногородних граждан в приобретенных ими на законных основаниях квартирах. Муниципальные органы отказывали таким гражданам во вселении и в прописке в собственных квартирах на том основании, что распоряжением мэра столицы это не положено. Суды, рассматривая споры, не применяли распоряжение мэра как противоречащее Закону РФ «О собственности в Российской Федерации» и выносили решения в пользу собственников квартир.

ГК РФ предусматривает два способа защиты нематериальных благ (неимущественных прав):

1) возмещение морального вреда. Под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания, причиненные нарушением принадлежащих гражданину нематериальных благ или неимущественных прав. В качестве примеров можно привести раскрытие семейной тайны помимо воли гражданина или присвоение его имени для совершения неблаговидных поступков и т.д. По требованию гражданина суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации причиненного морального вреда. Сумму компенсации определяет суд. И это нелегкая задача, потому что нет твердых критериев определения размера этого вреда – он ведь не может быть исчислен в деньгах;

2) защита чести, достоинства и деловой репутации. Данный способ защиты состоит в том, что гражданин или организация обращаются в суд для опровержения сведений, порочащих их честь, достоинство или деловую репутацию, если тот, кто распространил эти сведения, не докажет, что они соответствуют действительности. Если порочащие сведения были распространены средствами массовой информации, то они же должны опубликовать их опровержение. При этом потерпевшие имеют право на публикацию своего ответа в средствах массовой информации. Одновременно они имеют право требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных распространением ложных сведений.

И даже если неизвестно, кто распространил порочащие сведения, потерпевший вправе обратиться в суд с требованием о признании их

не соответствующими действительности. Моральный вред возмещается потерпевшему, как правило, независимо от вины причинителя.

Наконец, отметим еще один способ – самозащита права, то есть защита самим гражданином или организацией своего права. При этом самозащита должна соответствовать степени вреда, который причинен нарушением и может быть направлена только на его пресечение. В практике самозащита встречается достаточно часто. Например, телефонная станция отключает абонента за систематическую неуплату установленных платежей. Такой же самозащитой права являются залог, меры по охране имущества, необходимая оборона и т.д.

#### **2.4. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ**

Какие юридические факты порождают гражданские правоотношения, а значит, и гражданские права и обязанности? Ответ на этот вопрос мы находим в ГК РФ (гл. 2).

Основаниями возникновения правоотношений являются:

1) договор, а также другие сделки, то есть действия, порождающие правоотношения (сделкой, например, является завещание);

2) решения и постановления государственных и муниципальных органов, с которыми закон связывает возникновение гражданских прав и обязанностей. Например, закон о приватизации явился основанием для передачи гражданам квартир в собственность. Однако в условиях рыночной экономики это основание возникновения гражданских прав и обязанностей встречается редко;

3) судебные решения, устанавливающие гражданские права и обязанности. Например, суд признает за гражданином право наследования, которое оспаривалось другими родственниками;

4) различные основания приобретения имущества, допускаемые законом (например, находка, клад, наследование и др.);

5) создание произведений науки, искусства, литературы, изобретений порождает соответственно авторские и патентные (изобретательские) права;

6) причинение вреда другому лицу порождает обязанность причинителя возместить вред потерпевшему;

7) неосновательное обогащение, то есть получение недолжного (например, на почте вы до востребования получили деньги, присланные вашему тезке. У вас возникает обязанность возвратить деньги);

8) иные действия субъектов гражданского права. Какие? Законодатель не стремится перечислить все возможные действия, имеющие юридическое значение. И не столько потому, что это невозможно, но главным образом потому, что он намеренно оставляет такой перечень открытым для свободной инициативы субъектов гражданского права. Законодатель исходит из принципа: «Что не запрещено, то разрешено». А можем ли мы назвать какие-либо юридические действия, кото-

рые не попадают в разряд перечисленных выше, а относятся к «иным»? Да. Например, если гражданин, достигший 16-летнего возраста, работает или занимается предпринимательством, то он имеет право на эмансипацию (см. 3.1). Таким образом, сам факт трудовой или предпринимательской деятельности при достижении 16 лет является юридическим основанием для приобретения права на эмансипацию;

9) события, то есть обстоятельства, не зависящие от воли и сознания людей, например пожар. Если имущество, пострадавшее от пожара, было застраховано, то между потерпевшим владельцем этого имущества и страховым агентством возникает гражданское правоотношение, на основании которого владелец имеет право получить страховое возмещение, а страховое агентство обязано его выплатить.

В заключение следует сказать, что перечисленные выше основания возникновения гражданских прав и обязанностей являются одновременно и основаниями для их изменения и прекращения. К ним относятся прежде всего договор, судебное решение, административное решение и различные события.

Рассмотрим следующий пример. Решением муниципальной администрации малолетнему ребенку, оставшемуся без родителей, назначен опекун. На основании этого решения у опекуна и опекаемого возникают гражданские права и обязанности. Но в случае необходимости орган администрации может вынести решение о прекращении опеки, а значит, и о прекращении правоотношений между опекуном и опекаемым, то есть о прекращении их взаимных прав и обязанностей.

Что касается события, с которым закон связывает прекращение гражданских правоотношений, то попробуйте назвать его сами.



Схема 2. Вещи как объекты гражданского права

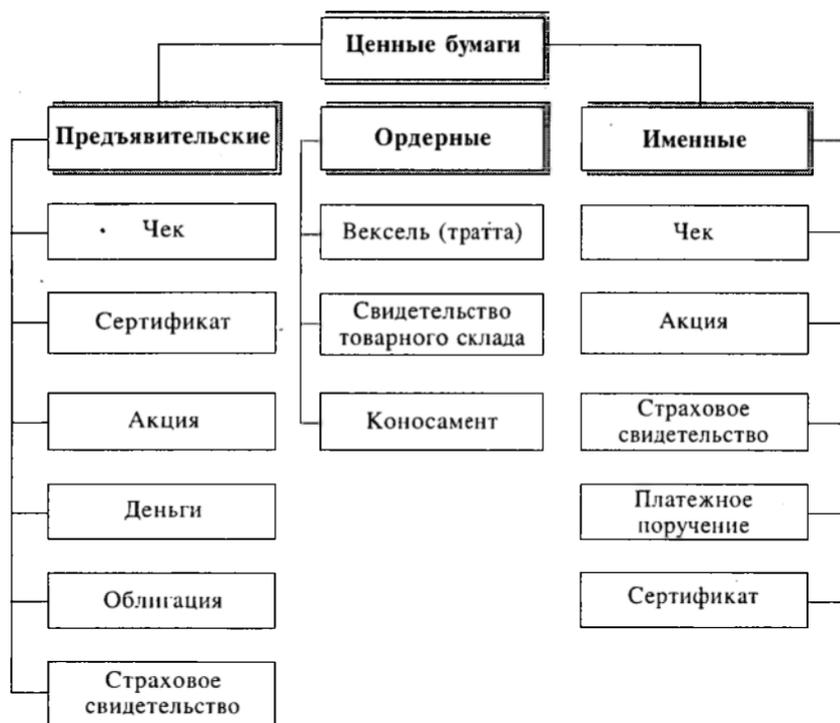


Схема 3. Ценные бумаги

### Задачи

1. Гражданин А. купил дачу у гражданина Б. Уезжая, продавец решил забрать съемные жалюзи от окон дачи, а также бочки, в которые стекала с крыши дождевая вода. Покупатель воспротивился этому.

Как решить спор?

2. При разделе наследства между братом и сестрой возник спор о способе раздела мебельного гарнитура и столового сервиза: брат предлагал поделить каждый из этих предметов на две равные части, а сестра категорически возражала, предлагая решить вопрос жребием, но не делить ни гарнитура, ни сервиз. Так как согласие не было достигнуто, они обратились в суд.

Какое решение должен вынести суд?

3. АО «Волга» купило у АО «Ока» предприятие по производству холодильников. При приемке предприятия оказалось, что продавец без согласия покупателя продал фирменный и товарный знаки предприя-

тия. На этом основании АО «Волга» потребовало расторжения договора купли-продажи и уплаты убытков. В свою очередь АО «Ока» потребовало компенсации убытков, понесенных в связи с отказом от договора.

Как решить спор?

#### ***Контрольные вопросы***

1. В чем главная особенность гражданско-правового отношения?
2. Что понимается под вещью в гражданском праве?
3. В чем смысл и значение деления вещей на определенные родовыми признаками и индивидуально-определенные?
4. Какие вещи относятся к недвижимым?
5. В чем особенность предприятия как имущества?
6. Может ли переводной вексель быть предъявительским?
7. Может ли субъективное абсолютное право быть обязательственным?
8. Может ли субъективное вещное право быть относительным?
9. Что такое убыток и какие виды убытков возмещаются в гражданском праве?
10. Что такое моральный вред и в каком порядке он возмещается?



## Глава 3

# СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

### 3.1. ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА\*

Граждане активно участвуют в гражданском обороте и являются субъектами гражданских прав и обязанностей. Для их определения используется, кроме термина «граждане», также термин «физические лица». К физическим лицам относятся не только граждане нашей страны, но и иностранцы, находящиеся в России, и апатриды, то есть лица без гражданства. И те и другие пользуются, как правило, такими же гражданскими правами, что и граждане.

Физические лица участвуют в гражданских правоотношениях под своим именем. Оно включает фамилию, то есть семейное наименование (латинское слово «фамилия» в переводе на русский язык означает «семья»), имя, то есть индивидуальное наименование человека, а также отчество, то есть родовое наименование. Отчество, правда, не указывается, если этого не требует закон или не предусмотрено национальным обычаем. Так, иностранец из Польши, Англии, США и некоторых других стран не будет указывать свое отчество, так как это не предусмотрено национальными обычаями этих стран. Интересно, что в некоторых странах в официальное имя лица входят фамилии и отца, и матери. Это – обычай многих испаноязычных стран. Гражданин может изменить свое имя (фамилию и имя, а при усыновлении и отчество) в порядке, установленном законом. А вот приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Юридические лица индивидуализируются посредством фирменного наименования, товарных знаков, коммерческого обозначения. Эти элементы наименования юридического лица приравниваются к интеллектуальной собственности, входят в ее состав (подробнее о наименовании юридических лиц см. 3.2.1).

Субъекты права обладают двумя юридическими качествами: *правоспособностью* и *дееспособностью*. Правоспособность – это способ-

---

\* ГК РФ, глава 3.

ность иметь права. Дееспособность – это способность самостоятельно осуществлять свои права. В большинстве отраслей права моменты возникновения правоспособности и дееспособности граждан совпадают. В гражданском праве дело обстоит по-иному.

В гражданском праве правоспособность физических лиц возникает с момента рождения, а иногда даже до рождения (например, неродившийся ребенок имеет право наследования за умершим отцом). Содержание правоспособности граждан составляют: право собственности на имущество; право наследования и завещания; право заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; право авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; право иметь иные имущественные и неимущественные личные права.

Как видим, перечень прав не является исчерпывающим. Опять мы встречаемся со ссылкой законодателя на «иные» права. Какие? Во-первых, это неимущественные блага и права, о которых мы говорили в гл. 1: право на жизнь, здоровье, доброе имя, право свободного передвижения по территории России. Во-вторых, это новые права, не отраженные в ГК РФ. Можно было бы указать, например, на права, связанные с получением и распространением информации как особого объекта гражданских прав. Права, составляющие содержание правоспособности, регулируются и защищаются нормами ГК РФ, им посвящены специальные разделы или главы этого законодательного акта.

Все граждане обладают равной правоспособностью, и она не может быть ограничена. Только суд вправе своим приговором или решением ограничить гражданина в тех или иных правах: запретить заниматься определенным видом деятельности или ограничить свободу передвижения и избрания места жительства. В судебной практике по уголовным делам можно встретить такие ограничения правоспособности осужденных, как запрет занимать должности в правоохранительных органах или должности, связанные с материальными ценностями. А приговор к лишению свободы, естественно, ограничивает право на передвижение и свободное избрание места жительства.

Однако это исключительные случаи. В нормальном гражданском обороте, в отношениях между субъектами гражданского права сделки, договоры, обязательства, ограничивающие правоспособность граждан, являются недействительными. Вот пример из судебной практики. Супруги А. при разводе договорились, что гражданин А. выселяется из квартиры, принадлежащей муниципалитету, за что освобождается от уплаты алиментов на содержание дочери. Однако через год дочь заболела, потребовались дополнительные средства и мать обратилась к

отцу за помощь, а получив отказ, предъявила к нему иск о взыскании алиментов. И хотя в суде гражданин А. ссылаясь на договор, заключенный между бывшими супругами при разводе, суд не внял его доводам. Напротив, он признал этот договор недействительным, потому что он ограничивал правоспособность дочери бывших супругов, лишал ее законного права на получение содержания от отца.

Правоспособность гражданина прекращается с момента его смерти. Иногда, однако, возникают ситуации, когда невозможно точно сказать, где находится человек, жив он или мертв. Это ведет к неопределенности в гражданских правоотношениях (например, возникает вопрос о том, подлежит ли наследованию его имущество). Для подобных случаев установлен особый порядок прекращения правоспособности: признание лица безвестно отсутствующим и признание его умершим. Безвестно отсутствующим признается по решению суда человек, который в течение одного года отсутствует в месте своего постоянного жительства, и невозможно установить, где он находится. После признания лица безвестно отсутствующим над его имуществом устанавливается опека, нетрудоспособным иждивенцам назначается пенсия, в упрощенном порядке расторгается брак. Если человек отсутствует в течение пяти лет и невозможно узнать его местонахождение, то решением суда он признается умершим. В некоторых случаях требуется гораздо меньший срок – всего шесть месяцев – для признания лица умершим. Это в том случае, когда имеются серьезные основания полагать, что человек умер (например, при кораблекрушении или авиакатастрофе). Наконец, еще один особый случай: военнослужащие, пропавшие без вести во время военных действий, признаются умершими лишь через два года после их окончания. Это сделано для того, чтобы военнопленных не хоронили заживо.

Интересно, что в Гражданском кодексе Франции вообще не предусмотрена процедура признания лица умершим, а только существует процедура признания его безвестно отсутствующим, независимо от срока отсутствия. Эта традиция берет свое начало со времен знаменитого Кодекса Наполеона – первого гражданского кодекса нового времени. В нем были учтены интересы солдат наполеоновской армии, участвовавших в военных походах по всей Европе, с тем чтобы они были уверены, что родина будет считать их живыми, когда бы они ни вернулись.

Признание лица умершим влечет за собой все юридические последствия смерти: прекращается брак, открывается наследство, прекращаются некоторые обязательства (например, по уплате или получению алиментов) и т.д.

Другим юридическим качеством граждан является дееспособность, то есть способность своими разумными, сознательными действиями и по своей воле осуществлять свои гражданские права и брать на себя обязанности. Трехлетний ребенок может быть владельцем дома, но он

не может сам выполнять функции собственника. Зрелый разум и самостоятельная воля – вот необходимые условия дееспособности.

Поэтому полная дееспособность граждан наступает в России с 18 лет. Это общее правило, к которому можно добавить исключения: во-первых, если лицо вступило в законный брак до 18 лет (а такие случаи допускаются законом), то оно становится дееспособным в полном объеме с момента вступления в брак; во-вторых, если лицо, достигшее 16 лет, занимается самостоятельной трудовой или предпринимательской деятельностью, оно может быть объявлено полностью дееспособным. Это так называемая эмансипация.

По общему правилу несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет считаются ограниченно дееспособными. Это значит, что они могут совершать сделки с предварительного или последующего согласия родителей, усыновителей или опекунов, которые являются их законными представителями, то есть представителями, назначенными непосредственно законом. В то же время они могут самостоятельно и без согласия законных представителей:

- распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- осуществлять права на свою интеллектуальную собственность (произведение литературы или музыки, изобретение, картину);
- вносить вклады в банк и самостоятельно распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые сделки на деньги, данные родителями или иными лицами с согласия родителей, а также, например, получать выигрыши по облигациям или совершать иные сделки, предусматривающие безвозмездное получение выгоды.

Читатель может обратить внимание на тот факт, что существует некоторая неопределенность в разграничении сделок, которые несовершеннолетний может совершать с согласия родителей, и тех, которые являются результатом распоряжения заработком или иными доходами. Рассмотрим две ситуации, связанные с частичной дееспособностью несовершеннолетних.

17-летний Григорий А. работал на заводе и получал минимальную заработную плату, которая тогда (в 1986 г.) составляла 70 руб. Он купил у товарища магнитофон за 180 руб. в рассрочку на три месяца.

Родители Григория обратились в суд с требованием признать сделку недействительной, так как она лишает их сына средств к существованию. Суд в иске отказал, мотивируя это тем, что Григорий имеет право самостоятельно распоряжаться своим заработком. Он мог бы быть лишен этого права только при наличии достаточных оснований, например, если бы пропивал заработанные деньги. Однако он использует их для законных и разумных целей. В то же время родители должны давать Григорию содержание до достижения им совершеннолетия. Отметим, что согласно ГК РФ только суд может лишить несовершеннолетнего, частично дееспособного гражданина его права распоряжаться заработком.

Другой пример (тоже 1986 г.). Иван К., 17 лет, жил вдвоем с матерью-пенсионеркой. Он – хороший слесарь, зарабатывал 300 руб. в месяц, пенсия матери по инвалидности составляла 50 руб. Из очередного заработка Иван купил себе костюм за 150 руб. Его сосед, которому понравился костюм, предложил Ивану обменять костюм на его, соседа, новый велосипед, очень приглянувшийся Ивану. Иван согласился на обмен, но сделке воспротивилась его мать. Имела ли она на это право? Да, имела, потому что костюм – это уже не заработная плата, а имущество, а сделку обмена имущества Иван мог совершать только с согласия матери, хотя вместо костюма он мог бы купить велосипед и мать юридически не вправе была возразить. Заметим также, что в то время закон еще не предусматривал процедуры эмансипации, она введена ГК РФ. Случись все это сегодня, у Ивана К. была бы возможность стать вполне самостоятельным, дееспособным физическим лицом путем эмансипации. Для этого имелись все необходимые условия: он достиг 16 лет и трудится, имея постоянное место работы. Если его мать будет согласна на эмансипацию, то оформить признание его полной дееспособности можно в администрации муниципального образования. Если мать будет возражать, то вопрос следует решать в суде. И тогда суд вынесет решение об эмансипации и признании Ивана К. полностью дееспособным так, как будто ему уже исполнилось 18 лет.

Дети до 14 лет (малолетние) недееспособны. За них их права от их имени осуществляют их законные представители: родители, усыновители, опекуны. И все же малолетние в возрасте от 6 до 14 лет могут совершать ряд юридических действий: мелкие бытовые сделки, распоряжение деньгами, которые им дали родители или другие люди с согласия родителей: по достижении 10 лет требуется их согласие на изменение имени, отчества, фамилии.

Дееспособные граждане несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам и долгам. Несовершеннолетние также несут самостоятельную имущественную ответственность по заключенным ими сделкам. Малолетние ответственности не несут, за них отвечают их законные представители.

По решению суда граждане, достигшие 18 лет, могут быть лишены дееспособности или ограничены в ней. Лишаются дееспособности слабоумные и душевнобольные, которые не могут отдавать отчет в своих действиях. Их права осуществляют опекуны и попечители. Ограничиваются в правоспособности лица, больные алкоголизмом и наркоманией. Им может быть запрещено лично получать заработную плату и продавать вещи. Для защиты прав и интересов недееспособных или частично дееспособных граждан, лишившихся родителей или усыновителей, над ними устанавливается опека или попечительство. Опека устанавливается над малолетними детьми (до 14 лет) и лицами, признанными судом недееспособными. Попечительство устанавливается

над несовершеннолетними и лицами, частично лишенными дееспособности (алкоголиками, наркоманами). Опекунов и попечителей назначают органы местного самоуправления. Опекун (попечитель) исполняет свои обязанности, как правило, безвозмездно. Опекун совершает все сделки и другие юридические действия в интересах подопечного. Попечитель сам сделок не совершает, а лишь дает согласие на их совершение подопечным. ГК РФ значительно расширил регулирование отношений опеки и попечительства, особенно в сфере имущественных интересов подопечных. Обязанности опекунов и попечителей по воспитанию и обучению подопечных установлены прежде всего в законодательстве о семье.

Юридическое положение граждан фиксируется официально в книгах записи актов гражданского состояния. Регистрации подлежат рождение, фамилия, имя, отчество, перемена фамилии, имени, отчества, вступление в брак, расторжение брака, смерть. Регистрируются также индивидуальная предпринимательская деятельность (с образованием или без образования юридического лица) и крестьянское фермерское хозяйство. В любые правоотношения гражданин вступает от своего имени. Если он его изменил, то должен сообщить об этом своим контрагентам. Эти вопросы регулирует также Федеральный закон от 20 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»\*.

## 3.2. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА\*\*

### 3.2.1. ПОНЯТИЕ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Юридическими лицами называются организации, которые могут вступать в гражданско-правовые отношения, участвовать в хозяйственном обороте как самостоятельные субъекты права. Далеко не все организации являются юридическими лицами. Так, средняя школа или факультет вуза не являются юридическими лицами.

Каковы же отличительные признаки юридического лица? Их четыре.

1. *Имущественная обособленность.* Юридическое лицо имеет ему принадлежащее имущество, которое отделено, обособлено как от имущества других юридических лиц, так и от имущества его членов и учредителей. Именно в этом и состоял смысл «изобретения» юридического лица: те, кто его учреждал, хотели отделить свое личное имущество от того, которое они, передавая юридическому лицу, подвергали хозяйственному риску.

Правда, учредители (пайщики) могут сохранять право на получение части прибыли.

\* СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340; 2001. № 44. Ст. 4149.

\*\* ГК РФ. глава 4.

Имущественная обособленность юридического лица может закрепляться в различных правовых формах: праве собственности, праве хозяйственного ведения, праве оперативного управления (со значением этих терминов мы подробно ознакомимся ниже).

2. *Организационная целостность.* Юридическое лицо является завершенной, целостной с точки зрения внутренней структуры организацией. Оно обладает всеми подразделениями, необходимыми для самостоятельной деятельности (факультет вуза хотя бы потому не является юридическим лицом, что не имеет всех необходимых подразделений, в частности бухгалтерии). Эта организационная целостность закрепляется в уставе юридического лица или положении о нем. В уставе (или положении) определяются цели и задачи юридического лица, круг его деятельности, права и обязанности, имущественные фонды, органы управления. Устав регистрируется в государственном органе при регистрации юридического лица.

3. Юридическое лицо *от своего имени вступает в гражданские правоотношения*, заключает договоры, приобретает права. Поэтому наименование юридического лица должно быть зафиксировано в уставе, как и место его нахождения. В наименовании юридического лица должна быть определена его организационно-правовая форма (товарищество, акционерное общество, кооператив и т.д.), а также указан характер деятельности юридического лица. Впрочем, на характер деятельности должны указывать лишь те юридические лица, которым это предписывается законом (например, учреждения, общественные организации).

Законодательство может предъявлять дополнительные требования к наименованию юридического лица. Так, слово «банк» может использоваться только кредитными учреждениями, деятельность которых регулируется законодательством о банках. Особые требования предъявляются к наименованию ряда юридических лиц.

ГК РФ предусматривает два возможных вида наименования юридических лиц: фирменное наименование и коммерческое обозначение. Фирменное наименование вносится в устав юридического лица и регистрируется в государственном реестре юридических лиц. Коммерческое обозначение не регистрируется. Несмотря на эти различия, незаконное использование чужого наименования является грубым правонарушением и влечет юридическую ответственность.

Личность юридического лица в правоотношениях представлена также товарным знаком. Товарный знак индивидуализирует товар (продукцию) данного юридического лица. Помимо изобразительного символа он содержит наименование юридического лица, место производства товара. Товарный знак является «интеллектуальной собственностью», поэтому заявка на его регистрацию подается в Патентное ведомство, которое регистрирует знак и выдает на него свидетельство.

Незаконное использование чужого товарного знака влечет юридическую ответственность.

4. Юридические лица *отвечают по своим обязательствам самостоятельно всем своим имуществом*. Исключение из этого правила составляют учреждения, целиком финансируемые их собственником. К подобным учреждениям относятся государственные организации, финансируемые из бюджета. Кроме того, особый порядок ответственности установлен для так называемых казенных предприятий, о чем будет идти речь ниже.

Остальные предприятия несут самостоятельную ответственность. Учредители и собственники юридических лиц не отвечают по их долгам, равно как и они не отвечают по долгам учредителя. Из этого правила, правда, есть одно исключение: если юридическое лицо не исполнило своих обязательств из-за действий учредителя или собственника, имеющих право давать юридическому лицу обязательные указания, то они могут быть привлечены к ответственности вместе с юридическим лицом, если у последнего не хватает имущества для исполнения своего обязательства.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его создания, то есть с момента регистрации в органе юстиции. У части юридических лиц правоспособность ограничена кругом задач юридического лица. Это так называемая *специальная правоспособность*. Ею обладают, например, общественные организации или потребительские кооперативы. Предпринимательские организации могут иметь права на любые виды деятельности, не запрещенные законом.

Термин «дееспособность» по отношению к юридическим лицам не применяется: понятно, что это не имеет смысла. Иногда для обозначения тождества понятий «правоспособность» и «дееспособность» применительно к юридическому лицу употребляется понятие «правосубъектность».

Правоспособность юридического лица осуществляет его орган. Он может быть единоличным или коллегиальным, назначаемым или избираемым (директор, президент, председатель, совет управляющих или директоров и т.д.). В различных правоотношениях орган представляет юридическое лицо без специальной доверенности. Другие представители должны иметь такую доверенность.

Юридические лица возникают по инициативе учредителей. Если их несколько, то они заключают учредительный договор, в котором оговаривают цель создания юридического лица, размеры своих имущественных взносов в фонды и размер уставного фонда юридического лица. Некоторые учредительные договоры настолько подробны, что не требуют специального принятия устава. ГК РФ допускает, что юридическое лицо может в своей деятельности руководствоваться положениями учредительного договора.

Решающим этапом в возникновении юридического лица является его официальное признание. Наиболее распространенной формой такого признания является регистрация юридического лица в нормативно-явочном порядке в органах юстиции. Этот порядок предполагает, что государственный орган проверяет только соответствие устава закону и не рассматривает вопрос о целесообразности образования данного юридического лица и его деятельности.

Другой – разрешительный – порядок установлен для тех случаев, когда деятельность юридического лица должна быть разрешена компетентным государственным органом и требуется лицензия на данный вид деятельности, например на производство лекарственных препаратов.

Прекращение деятельности юридических лиц осуществляется в добровольном или принудительном порядке. В принудительном порядке по решению суда юридическое лицо может быть ликвидировано, если оно нарушает законодательство\* или если оно оказалось банкротом, то есть не способно выполнить свои обязательства перед кредиторами (см. Закон РФ от 19 ноября 1992 г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий»).

В добровольном порядке юридическое лицо прекращает деятельность по решению учредителей либо органов этого юридического лица.

Имущественные и организационные последствия прекращения деятельности юридического лица могут быть двоякими. В первом случае оно ликвидируется с ликвидацией дел и имущества: создается ликвидационная комиссия, которая в определенный срок (три – шесть месяцев) производит расчеты со всеми кредиторами и должниками ликвидируемого юридического лица. При этом определена очередность удовлетворения требований кредиторов, установленная в ГК РФ. Остаток имущества передается учредителям или собственнику (чаще всего это одни и те же лица).

Второй случай называется ликвидацией юридического лица без ликвидации дел и имущества, или реорганизацией. Реорганизация имеет несколько организационно-правовых форм: преобразование (например, кооператива в акционерное общество), слияние, разделение, присоединение, выделение. При этом на месте прежнего юридического лица образуется новое или несколько новых. Во всех этих случаях имеет место также *правопреемство*. Оно означает переход имущества, прав и обязательств от прежнего юридического лица к новому. Объем этих обязательств пропорционален объему имущества, переходящего новому юридическому лицу.

---

\* Так, могут быть принудительно разделены юридические лица – монополисты на рынке. См.: Закон РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» 1991 г.

### 3.2.2. ВИДЫ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Юридические лица подразделяются на две основные группы: *коммерческие* и *некоммерческие* организации.

Коммерческими признаются организации, которые рассматривают извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Напротив, некоммерческими являются организации, которые ставят иные цели своей деятельности и не распределяют полученную прибыль между участниками. Коммерческие организации создаются в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Некоммерческие организации образуются в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций, учреждений, фондов и др.

Различают следующие виды коммерческих организаций – юридических лиц.

1. *Полное хозяйственное товарищество*. Оно характеризуется тем, что все его участники (полные товарищи) могут заниматься предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам всем своим имуществом, не только тем, что каждый из них передал в складочный капитал товарищества, но и личным имуществом. Поэтому лицо может быть участником только одного полного товарищества: у него ведь не остается имущества для обеспечения обязательств другого полного товарищества. Полное товарищество возникает на основе учредительного договора, подписываемого всеми его участниками. В фирменном названии полного товарищества должны быть упомянуты либо все полные товарищи, либо часть (один) из них со словами «и компания», а также слова «полное товарищество».

Хотя по общему правилу каждый участник полного товарищества вправе вести дела от имени товарищества, учредительным договором может быть установлено иное: все полные товарищи ведут дела совместно или ведение дел поручается отдельным товарищам. Однако в отношении со своими контрагентами товарищество не может ссылаться на ограничения, установленные учредительным договором. Значит, если участник товарищества, не имеющий права согласно учредительному договору действовать от имени товарищества, все же совершил сделку с каким-то третьим лицом (контрагентом), то эта сделка будет действительной. Исключение составляет случай, когда товарищество докажет, что третье лицо знало или заведомо должно было знать, что данный товарищ не имеет права действовать от имени товарищества.

Прибыли и убытки товарищества делятся, как правило, в соответствии с долей каждого участника в складочном капитале, хотя в учредительном договоре могут быть предусмотрены отступления от этого правила. Управление делами ведется по общему согласию, некоторые

вопросы могут решаться большинством голосов. Каждый участник, как правило, имеет один голос.

2. *Товарищество на вере, или командитное*. В этом товариществе действуют два вида участников. Одни имеют статус полных товарищей со всеми вытекающими отсюда последствиями, другие (вкладчики или командиты) не принимают участия в предпринимательской деятельности товарищества и несут риск убытков только в пределах сумм, внесенных в имущество товарищества, то есть в пределах своих вкладов.

Товарищество на вере также создается на основе учредительного договора, который должен быть подписан всеми полными товарищами. В наименовании должны быть указаны те же реквизиты, что и в имени полного товарищества, только вместо слов «полное товарищество» должны быть слова «товарищество на вере». Управляют товариществом только полные товарищи, а вкладчик имеет право лишь получать прибыль на внесенный вклад в складочный капитал, знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества и по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад.

3. *Общество с ограниченной ответственностью\**. Оно образуется одним или несколькими лицами, а его уставный капитал разделен на определенные доли. Участники общества не отвечают личным имуществом по его обязательствам, и риск убытков, связанных с деятельностью общества, несут лишь в пределах внесенных ими долей. Именно в этом состоит смысл ограниченной ответственности общества. В фирменном наименовании общества должны быть слова «с ограниченной ответственностью». Кроме учредительного договора, такое общество должно иметь устав, в котором помимо других вопросов фиксируется уставный капитал, образуемый вкладами его участников.

Управление обществом с ограниченной ответственностью осуществляется всеми его участниками. Они составляют общее собрание, которое является высшим органом управления и обладает исключительной компетенцией в решении вопросов изменения устава и уставного капитала, выборов исполнительных органов, утверждения годовых отчетов и распределения прибылей, а также некоторых других. Для повседневного руководства деятельностью товарищества общее собрание образует исполнительный орган, подотчетный собранию.

4. *Общество с дополнительной ответственностью*. У этого общества имеется одна особенность: если уставного капитала недостаточно для покрытия долгов общества, то все его участники должны внести недостающую сумму в кратном размере к стоимости их вкладов (однократном, двукратном и т.д., сколько необходимо). В остальном к

---

\* Правовое положение ООО регулируется также Федеральным законом от 8 февраля 1998 г. «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785; 1999. № 1. Ст. 2.

обществу с дополнительной ответственностью применяются правила общества с ограниченной ответственностью. И еще одно замечание: дополнительная ответственность называется на юридическом языке субсидиарной (от слова «субсидия» – дополнение).

5. *Акционерное общество*. Его уставный капитал разделен на определенное число акций (ценных бумаг). Покупая акции, его участники тем самым вносят деньги в уставный капитал, становятся акционерами. Доля акционера определяется количеством акций, которыми он владеет. Акционеры не отвечают по обязательствам общества, а риск убытков несут в пределах стоимости принадлежащих им акций. Иными словами, они рискуют тем, что их акции превратятся в пустые бумажки. Таким образом, с точки зрения риска и ответственности акционеров такое общество является обществом с ограниченной ответственностью\*.

Правда, здесь следует сделать оговорку. Акционерное общество может выпускать обыкновенные и привилегированные акции. Держатели привилегированных акций не имеют права участвовать в управлении обществом, но зато дивиденд по этим акциям устанавливается, как правило, в процентах к номинальной стоимости акции и выплачивается независимо от полученной акционерным обществом прибыли.

Акционерные общества могут быть двух видов: *открытые* и *закрытые*.

Открытым является такое общество, акционеры которого могут отчуждать свои акции без согласия других акционеров. Оно может проводить открытую подписку на выпускаемые им акции, то есть продавать их любому желающему купить, иными словами, неопределенному кругу лиц. Эти акции также находятся в свободной продаже на рынке ценных бумаг, и их рыночная стоимость, как правило, не совпадает с номинальной, указанной в акции, проданной по подписке. В этом одно из коренных отличий акционерного общества от любого товарищества, где стоимость имущественного вклада не подвержена рыночным колебаниям и не является предметом купли-продажи.

Закрытым является такое акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не имеет права проводить открытую подписку на акции и продавать их неопределенному кругу лиц. Акционер закрытого акционерного общества, желавший продать свои акции, должен сначала предложить их другим акционерам, которые имеют преимущественное право покупки. И только после их отказа акционер может продать акции постороннему лицу.

Законодательство устанавливает максимально возможное число участников закрытого акционерного общества, при превышении которого оно должно быть преобразовано в открытое.

---

\* См.: Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1; 2001. № 33.

Акционерные общества создаются на основе учредительного договора, заключенного учредителями между собой. Они же принимают устав акционерного общества, в котором помимо обычных для устава положений должны содержаться условия о категориях выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве. В наименовании общества должен быть указан его акционерный характер.

Порядок управления акционерным обществом аналогичен порядку в обществе с ограниченной ответственностью. Только в обществе с количеством акционеров более 50 создается совет директоров (избирается общим собранием), и ему обычно передается полномочие образовывать исполнительные органы (правление, директор, генеральный директор).

По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему). Законодательством урегулированы также и права акционеров. Объем этих прав зависит от того, какого рода акциями владеет акционер. Обыкновенная акция дает право на получение дивидендов и участие в управлении, привилегированная – только право на получение дивидендов. Поэтому ее название на первый взгляд кажется противоречащим здравому смыслу. Суть дела, однако, в том, что владельцы этих акций получают их либо бесплатно, либо по цене ниже номинала, либо по номинальной цене, но с соблюдением определенной квоты – словом, получают в привилегированном порядке как акции, так и дивиденды.

*б. Дочерние и зависимые хозяйственные общества* (товарищества). Дочерним является общество по отношению к другому (основному) обществу, если последнее имеет преобладающее участие (то есть более 50%) в уставном капитале дочернего общества и может определять его решения. Зависимым признается общество, если другое общество имеет более 20% голосующих акций зависимого общества.

Дочернее и зависимое общества не отвечают по долгам своих основных обществ.

Основное общество отвечает вместе с дочерним по долгам последнего, если эти долги образовались в результате выполнения дочерним обществом обязательных к исполнению указаний основного общества. И если таким образом участникам (акционерам) дочернего общества причинены убытки, то они могут требовать их возмещения с основного общества.

*7. Производственный кооператив, артель.* Это – добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом участии и объединении имущественных паевых взносов\*.

---

\* См.: Федеральный закон от 8 мая 1996 г. «О производственных кооперативах» // СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2331; 2001. № 21. Ст. 2062.

Эта своеобразная организация от остальных хозяйственных обществ отличается рядом признаков. Во-первых, участие в кооперативе предусматривается в форме членства. Во-вторых, необходимо личное трудовое участие. В-третьих, прибыли кооператива, как правило, распределяются в соответствии с трудовым участием его членов, хотя допускается и иной порядок распределения, например смешанный, когда часть прибыли распределяется по труду, а часть – по размеру паевых взносов. Вместе с тем члены кооператива несут субсидиарную ответственность по его долгам.

Учредительным документом кооператива является устав, утверждаемый общим собранием – высшим органом управления кооператива. В уставе помимо обычных для этого документа вопросов (исключительная компетенция общего собрания, компетенция и порядок избрания исполнительных органов и др.) регламентируются права и обязанности его членов, в том числе и вопросы трудового участия. В кооперативе могут действовать и другие нормативные акты, регулирующие его деятельность, например правила внутреннего трудового распорядка.

Управление кооперативом осуществляется на демократических принципах: общее собрание избирает исполнительный орган (председателя, правление), который подотчетен собранию. Как и в других хозяйственных товариществах, в кооперативе избирается ревизионная комиссия для контроля за деятельностью исполнительных органов. Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. «О сельскохозяйственной кооперации»<sup>\*</sup> предусмотрены такие виды кооперации, как сельскохозяйственная артель (колхоз), рыболовецкая артель (колхоз), объединение фермеров (коопхоз). Правовой статус производственных кооперативов регулируется Федеральным законом «О производственных кооперативах».

8. *Государственные и муниципальные унитарные предприятия.* Это такие коммерческие организации, которые не наделены правом собственности на закрепленное за ними имущество. Его собственником является государство или местное сообщество (муниципалитет). Предприятие называется унитарным потому, что его имущество неделимо и не может быть распределено по вкладам.

Управляет унитарным предприятием единоличный руководитель, назначаемый собственником и ответственный перед ним.

Собственник передает имущество унитарному предприятию либо *на праве хозяйственного ведения, либо на праве оперативного управления.*

Предприятие, имеющее право хозяйственного ведения, самостоятельно осуществляет свою хозяйственную деятельность, самостоятельно отвечает по своим обязательствам (закрепленным за ним имуществом) и не несет ответственности по обязательствам собственника.

---

<sup>\*</sup> СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870; 1999. № 8. Ст. 873.

Это предприятие создается по решению соответствующего государственного или муниципального органа.

Предприятие, получившее имущество на праве оперативного управления, создается только по решению Правительства РФ и только на базе имущества, находящегося в федеральной собственности. Такое предприятие является федеральным *казенным* предприятием. Ясно, что оно может быть только в государственной собственности.

Как уже отмечалось, общество с ограниченной ответственностью и акционерное общество могут быть образованы и одним физическим лицом и действовать в составе этого единственного лица. Гражданин может заниматься предпринимательской деятельностью не только как индивидуальный частный предприниматель, но и как юридическое лицо. В чем смысл такого раздвоения предпринимательской личности? Смысл разграничения имущества состоит в том, чтобы отделить личное имущество физического лица от имущества юридического лица, так как оно подвергается хозяйственному риску. Предприниматель отделяет свою личную жизнь от коммерческой, хозяйственной деятельности. Интересно, что в этой ситуации возможен гражданский спор лица с самим собой. И такие случаи известны из судебной практики зарубежных стран, когда лицо А. обращается с требованием к юридическому лицу А. Например, если счет юридического лица А. заблокирован компетентным органом по каким-либо причинам, а лицо А. желает получить с этого счета некую сумму своих дивидендов. Как видим, раздвоение юридической личности бывает полезно\*.

Следует подчеркнуть, что ГК РФ содержит исчерпывающий перечень коммерческих организаций и организационно-правовых форм, в которых они могут создаваться (ст. 66–112).

Общий признак некоммерческих организаций — юридических лиц заключается в том, что главная их цель далека от коммерции, а деятельность направлена на решение социальных, благотворительных, политических, культурных и других общественно значимых задач. Предпринимательство является для них побочным видом деятельности и может осуществляться только в пределах, необходимых для достижения главной цели. Наглядным примером такой связи является потребительский кооператив. В меньшей степени предпринимательскую деятельность осуществляют общественные и религиозные организации, а также фонды. И практически никакой предпринимательской деятельностью не занимаются учреждения. Рассмотрим кратко правовое положение этих организаций\*\*.

---

\* Гражданский кодекс Перу 1984 г. предусматривает такой вид договора, как «договор с самим собой».

\*\* Их правовое положение регулируется также Федеральным законом от 12 января 1996 г. «О некоммерческих организациях» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145; 1999. № 29. Ст. 3473.

1. *Потребительский кооператив*. Это общее, родовое понятие применимо к нескольким видам кооперативов: собственно потребительским, жилищным, садовым, дачным, жилищным товариществам собственников приватизированных квартир (кондоминиумам) и т.д. Подобный кооператив является добровольным объединением граждан на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) потребностей членов кооператива. Для достижения этой цели члены кооператива объединяют имущественные взносы (паи). Как видим, здесь имеется ряд моментов, сходных с хозяйственным товариществом и особенно с производственным кооперативом. Однако коренное отличие потребительского кооператива состоит в том, что он не производит, а потребляет, поэтому доходы, полученные потребительским кооперативом, не могут распределяться между его членами\*.

2. *Общественные и религиозные организации*. Если потребительские кооперативы создаются для удовлетворения материальных потребностей их членов, то общественные и религиозные организации – для удовлетворения духовных, нематериальных потребностей. Это добровольные объединения граждан на основе общности их интересов. В политических партиях это интересы борьбы за власть и осуществление определенной политической и социальной программы, в религиозных организациях – обеспечение условий для вероисповедания, в творческих союзах – решение творческих задач писателей, композиторов, художников. Профессиональные союзы защищают трудовые и социальные права и интересы трудящихся. Названные организации могут вести предпринимательскую деятельность, подчиненную основной цели организации (политическая партия – издавать газеты и иную литературу, церковь – продавать свечи и религиозные книги и т.д.).

3. *Фонды*. Эти организации сравнительно недавно получили распространение у нас в стране. Они могут быть учреждены как гражданами, так и юридическими лицами для самых различных общественно полезных целей: социальных, благотворительных, образовательных, культурных и др. Имущество фонд получает от своих учредителей и является его собственником. Он не отвечает по долгам учредителей, они – по долгам фонда. Среди известных фондов можно назвать Фонд мира, Детский фонд и др. Интересно, что права учредителей фонда несколько ограничены: они не могут самостоятельно принять решение о ликвидации фонда. Такое решение вправе принять только суд по ходатайству заинтересованных лиц.

4. *Учреждения*. Учреждение – это организация, созданная собственником для осуществления социально-культурных или управленческих функций некоммерческого характера. Учреждение полностью или ча-

---

\* Подробнее см. об этом: Федеральный закон от 19 июня 1992 г. «О потребительской кооперации» // Ведомости РФ. 1992. № 30. Ст. 1788; СЗ РФ. 2000. № 18. Ст. 1910.

стично финансируется собственником. Поэтому оно отвечает по своим обязательствам в пределах находящихся в его распоряжении средств. Если их недостаточно, то собственник несет субсидиарную ответственность по части долга, не покрытого средствами самого учреждения. К учреждениям мы можем отнести государственные больницы, институты, государственную и муниципальную администрацию всех уровней, культурно-просветительные учреждения и т.д.

### 3.3. ГОСУДАРСТВО И МУНИЦИПАЛЬНЫЕ ОБРАЗОВАНИЯ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА\*

Государство, как правило, не вступает в гражданские отношения, оно функционирует как власть, и его отношения с другими субъектами права строятся на подчинении этих последних государству, например при взимании налогов. Однако в ряде случаев и Российская Федерация, и ее субъекты (республики, края, области), а также муниципальные образования вступают в гражданские отношения, причем на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений – гражданами, юридическими лицами. Они также берут на себя обязательства и отвечают в судебном или арбитражном порядке за их неисполнение\*\*.

Имущественной основой участия государства и муниципальных образований в гражданском обороте является *казна*, то есть нераспределенный фонд имущества и денежных средств, находящийся в распоряжении государства в лице органов власти и управления (муниципальная казна находится в распоряжении муниципального органа самоуправления). Эти органы и вступают от имени государства или муниципального сообщества в гражданские отношения с другими лицами. При этом государственные и муниципальные юридические лица не отвечают по долгам государства или муниципального сообщества, равно как и эти последние не отвечают по обязательствам образованных ими юридических лиц. Правда, в отдельных случаях государство может выступить гарантом обязательств юридического лица, и в этом случае оно несет ответственность за эти обязательства.

---

\* ГК РФ, глава 5.

\*\* Интересно, что в Великобритании до 1947 г. Корона не могла быть привлечена к гражданско-правовой ответственности по договорам, заключенным ею с подданными, потому что судебный иммунитет Короны, выраженный формулой «король может поступать только правильно», не был отделен от иммунитета политического, согласно которому короля нельзя привлечь к ответственности за какие бы то ни было политические решения. И только с 1947 г. подданные были уравнены в правах с Коронай и получили право на принудительную защиту по договорам с Коронай.

Можно привести несколько примеров вступления государства в гражданские правоотношения, в частности выпуск государственных займов и государственных ценных бумаг – облигаций, лотерейных билетов и т.д. В этих случаях государство выступает заемщиком по договору займа с приобретателями этих ценных бумаг. И если государство не исполнит своих обязательств по этому договору, оно может быть привлечено к судебной ответственности. Иногда, однако, государство пользуется властью, чтобы избежать расплаты по своим долгам или отсрочить ее. Советское государство в 1958 г. объявило отсрочку по оплате облигаций ежегодных государственных займов на 20 лет. Правда, надо сказать, что через 20 лет все облигации были погашены по их номинальной стоимости.

Конечно, это ненормальная ситуация, так как именно к государственным ценным бумагам граждане испытывают наибольшее доверие. Участие государства в гражданских правоотношениях значительно расширилось в связи с приватизацией государственной собственности, то есть добровольной передачей государством имущества в собственность негосударственных юридических лиц и граждан.

#### **3.4. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ\***

Представитель не является самостоятельным субъектом наряду с гражданами и юридическими лицами. Он совершает юридические действия от имени представляемых, в их интересах и в границах полученных от представляемых полномочий. Представитель открыто действует в интересах другого лица – представляемого, и этим он отличается от комиссионера (комиссионного магазина), который действует как бы от своего имени. Покупатель комиссионного магазина не знает, кто истинный владелец вещи, для него продавцом является магазин. Если вещь продает представитель, то покупатель точно знает, кто продавец и владелец вещи.

Представитель должен действовать строго в рамках полномочий, полученных от представляемого. В гражданском праве существует правило: нет представительства без полномочия. Ну, а если представитель выйдет за рамки полномочий? В этом случае возможны два последствия. Первое: представляемый одобряет действия представителя и в этом случае берет на себя ответственность за них. Второе: представляемый не принимает этих действий, и тогда представитель отвечает сам.

Представитель своими действиями приобретает права и обязанности для представляемого. Он должен целиком действовать в интересах последнего и поэтому не может представлять в сделках с самим собой. По той же причине действия представителя недействитель-

---

\* ГК РФ, глава 10.

ны, если он злонамеренно причиняет ущерб своему представляемому, например сговорился с продавцом об искусственном повышении цены на товар, который ему поручил купить представляемый.

Отметим, что представитель действует самостоятельно своей волей и своим разумом. А это значит, что если он совершил какое-нибудь юридическое действие под влиянием заблуждения или обмана со стороны контрагента, то это действие будет признано недействительным и не породит прав или обязанностей для представляемого.

ГК РФ вводит понятие коммерческого представительства, то есть профессиональной представительской деятельности. Ему разрешено то, что запрещено другим представителям: он может быть одновременно представителем обоих лиц, вступивших в гражданские правоотношения между собой. Например, коммерческий представитель может одновременно представлять интересы и покупателя, и продавца в одном и том же договоре купли-продажи. Однако такое двойное представительство возможно лишь с согласия обеих сторон данного договора.

Коммерческими представителями являются посреднические фирмы и агенты, например по купле-продаже недвижимости, ценных бумаг и т.д.

Полномочие представителя устанавливается доверенностью. Доверенность выдается представляемым представителю в его отношениях с третьим лицом в письменной форме и подписывается представляемым. Если юридическое действие, на совершение которого выдана доверенность, требует нотариального удостоверения, то и сама доверенность должна быть, как правило, нотариально удостоверена. Закон предусматривает и другие случаи нотариального удостоверения доверенности.

Предусмотрены также и другие органы и лица, которые могут заверить доверенность. Для военнослужащих это командир части или начальник госпиталя, санатория (или его заместитель, дежурный врач). Для получения заработной платы или иных выплат, для получения пенсий, пособий, стипендий, почтовой корреспонденции и т.д. доверенность может быть удостоверена по месту работы или жительства.

В доверенности обязательно должна быть указана дата ее совершения, то есть выдачи, иначе она будет недействительной. Максимальный срок действия доверенности – три года. Если срок в доверенности не указан, она действительна в течение одного года со дня выдачи.

Различают три вида доверенностей: разовая, специальная, генеральная. Разовая доверенность выдается на совершение одного юридического действия, например получение денежного перевода на почте. Специальная доверенность выдается на совершение нескольких однородных действий, например на закупку сельхозпродукции для столовой или ведение дела в суде. Генеральная доверенность выдается на совершение различных юридических действий в пользу представляемого, например на управление имуществом.

Представительство, основанное на генеральной доверенности, развилось в самостоятельный институт договорного права – доверительное управление имуществом (траст). Договор о трасте предполагает, что владелец имущества – учредитель управления передает его в доверительное управление другому лицу, которое называется доверительным управляющим. Этот последний за вознаграждение обязан управлять имуществом в интересах выгодоприобретателя, которым может быть как сам владелец имущества, так и третье лицо, указанное владельцем. Доверительное управление имуществом регулируется нормами гл. 53 ГК РФ.

Представительство, полномочия которого устанавливаются доверенностью, называется договорным. Кроме него есть еще один вид представительства, с которым мы уже знакомы. Его полномочия устанавливаются законом, и поэтому оно считается законным. Законными представителями недееспособных являются родители, усыновители, опекуны, попечители, а законными представителями юридических лиц – их органы.



Схема 4. Виды субъектов гражданского права



Схема 5. Классификация юридических лиц

### Задачи

1. Надежда М. Вышла замуж в 16 лет. Брак был зарегистрирован в загсе. Через год супруги разошлись, и Надежда решила продать дом, доставшийся ей по наследству от бабушки, и поменять место жительства. Однако нотариус отказался зарегистрировать сделку купли-продажи дома, ссылаясь на то, что после расторжения брака Надежда снова стала недееспособной.

Прав ли нотариус?

2. Столовая санатория предложила молокозаводу заключить договор на поставку в столовую молока и масла. Столовая готова была расплачиваться с заводом наличными деньгами, так как у нее не было счета в банке и печати – все это было только у санатория.

Можно ли заключить договор со столовой? Если нельзя, то почему?

3. Две торговые фирмы слились в одну и образовали новое юридическое лицо. Одна из старых ликвидированных фирм была должником нескольких акционерных обществ, однако новое юридическое лицо отказалось признать ее долги.

Имело ли оно на это право? Каким термином обозначается переход прав и обязанностей ликвидированного юридического лица к новому, созданному на его месте?

4. В результате годичной деятельности акционерное общество не получило прибыли, а, напротив, понесло убытки. Однако акционеры потребовали выплаты им дохода по номинальной стоимости акций. В свою очередь руководство АО потребовало от акционеров, чтобы они уцелствовали своими средствами в покрытии убытков.

Как решить спор?

5. Супруги Бодуновы открыли в Сбербанке вклад на имя их сына Сергея. Через несколько лет супруги развелись и при разделе имущества решили разделить и этот вклад как их общую собственность.

Имеют ли они на это право?

### *Контрольные вопросы*

1. Чем гражданская правоспособность граждан отличается от их дееспособности?

2. Надо ли различать правоспособность и дееспособность юридических лиц?

3. В чем различие между признанием лица умершим и установлением факта смерти?

4. Каковы признаки юридического лица?

5. Чем коммерческие юридические лица отличаются от некоммерческих?

6. Что такое товарищество на вере?

7. Отвечает ли юридическое лицо по обязательствам своих учредителей (пайщиков, акционеров)?

8. Несут ли учредители (пайщики, акционеры) ответственность по обязательствам юридического лица?

9. Чем акционерное общество отличается от товарищества с ограниченной ответственностью?

10. Что такое казна?

11. Чем государственные юридические лица отличаются от частных?

12. Какое представительство оформляется доверенностью: законное или договорное?

## Глава 4

# СДЕЛКИ\*

### 4.1. ПОНЯТИЕ СДЕЛКИ

Житейские обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение или изменение правоотношений, называются *юридическими фактами*. Они подразделяются на события, то есть обстоятельства, не зависящие от воли людей, и волевые действия людей. Примером юридического факта-события является пожар, уничтожение имущества огнем. Если это имущество было застраховано, то пожар становится юридическим фактом: он порождает правоотношения между страховым органом и владельцем имущества по выплате страхового возмещения. Примером юридического факта-действия является сделка. О ней поговорим подробнее.

*Сделкой называют действие, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения.* Именно гражданского, а не какого-нибудь другого. Коль скоро сделка является действием человека, то в ней обязательно присутствует воля, направленная на достижение определенной цели, из-за которой человек действует. Эта воля – основание сделки, по которому сделки подразделяются на односторонние и двусторонние. В односторонней сделке выражена воля одного лица. В частности, завещание является односторонней сделкой: в нем завещатель распоряжается своим имуществом на случай смерти. Ничья другая воля здесь не присутствует, завещатель единолично определяет условия завещания. В двусторонней (многосторонней) сделке присутствует воля двух (или более) лиц. Самая типичная двусторонняя сделка – договор. Его условия не может продиктовать одна сторона, здесь согласуются воли двух сторон.

ГК РФ предусматривает также категорию условных сделок, то есть заключенных под условием. Это значит, что в сделке указывается событие, которое может произойти в будущем, а может и не произойти и с которым связано возникновение или прекращение правоотношений

---

\* ГК РФ, глава 9.

по сделке. Подчеркнем: это событие является вероятным, но не безусловным. Грамматически условная сделка начинается со слова «если», но ни в коем случае со слова «когда».

Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если она отлагает возникновение правоотношений до наступления некоего события. Например, страховая компания обязуется выплатить страхователю возмещение, если его имущество пострадает от пожара. Значит, здесь право страхователя и обязанность страховщика возникают только после наступления события – пожара.

Сделка может быть совершена и под отменительным условием. В этом случае правоотношения между участниками сделки возникают сразу после ее совершения, а при наступлении условия прекращаются. Например, фирма, торгующая горюче-смазочными материалами, обязалась бесперебойно снабжать мазутом дальнейшее горное селение, если у нее из строя не выйдет вездеход.

Для того чтобы не было никаких двусмысленностей в толковании и понимании воли сторон, ГК РФ регулирует форму сделок. Сделки могут совершаться в устной форме, письменной и в форме конклюдентных действий.

Устная форма допустима:

для сделок, в отношении которых законом не установлена письменная форма, в частности для сделок на сумму менее чем 10 минимальных размеров оплаты труда;

для сделок на любую сумму, если они исполняются в момент совершения (исключение составляют сделки, для которых установлена нотариальная форма совершения).

Письменная форма сделки предполагает составление документа, в котором письменно излагаются условия сделки, и он скрепляется подписью или подписями лица или лиц, совершивших сделку. Письменные сделки подразделяются на простые и нотариально удостоверенные.

Простая письменная форма требуется при совершении сделок:

между юридическими лицами и юридических лиц с гражданами;

между гражданами на сумму свыше 10 установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

Несоблюдение простой письменной формы сделки влечет неблагоприятные последствия для ее участников: в случае спора они не могут ссылаться на свидетелей для подтверждения факта сделки и ее условий. Суд просто не станет заслушивать свидетелей. Почему? Потому что свидетельские показания, даже если они правдивы, могут исказить суть дела. Представим себе, что гражданин А. дал займы некую сумму денег, требующую письменного оформления этого займа, гражданину Б., вручив деньги при свидетелях. Через некоторое время гражданин А. требует у гражданина Б. вернуть деньги, ссылаясь в подтверждение

своих слов на то, что он вручил их ему при свидетелях. Должник на это возражает, что деньги он вернул, правда без свидетелей. Суд оказывается в тупике. Поэтому позиция законодателя понятна: никаких свидетелей, необходим документ, из которого будет ясно, вернул должник деньги или нет. Если должник вернул деньги, то он должен либо забрать у кредитора свое долговое обязательство, либо взять у него расписку о возврате долга.

Конечно, сложная ситуация, аналогичная описанной выше, может возникнуть и при спорах об условиях устных сделок. Вот пример из судебной практики. Супруги К. часто ссорились, поэтому расходились, но потом сходились вновь. После очередного «примирения» они решили устроить праздничный ужин по этому случаю и пригласили гостей. Днем муж попросил у жены дать ему на вечер старинные карманные часы ее отца, которые она хранила как память о нем. Естественно, у нее не было оснований отказать. В разгар вечеринки муж вдруг встал и громко объявил: «Смотрите, какие часы мне подарила Лена», – и показал гостям часы. «Не могла же я в тот момент сказать, что часы дала ему только на вечер», – объясняла потом в суде жена. А дело в том, что вскоре после «праздника мира» супруги снова поссорились, и уже навсегда. И когда начали делить имущество, муж в суде заявил претензию на часы, поскольку-де они были ему подарены женой, что могут подтвердить свидетели. И свидетели подтвердили. Суд присудил часы мужу, установив, что их стоимость не требовала письменной сделки.

В некоторых случаях, указанных в законе, требуется нотариальное удостоверение сделки под страхом недействительности. Нотариальное удостоверение сделки необходимо и в том случае, если одна из сторон на этом настаивает или обе стороны согласились удостоверить сделку нотариально, даже если такая сделка обычно не нуждается в нотариальном заверении.

Наконец, ряд сделок требует не только нотариального удостоверения, но еще и государственной регистрации, например купля-продажа дома и другие сделки с недвижимостью и земель. Такие сделки становятся действительными только после регистрации\*.

Помимо устных и письменных сделок существует еще одна их форма: конклюдентные действия (от лат. *concludere* – заключать). В этом случае воля лица совершить сделку выражается не словом, а действием. Пожалуй, наиболее «чистый» случай совершения сделки таким образом – это сдача вещей в автоматическую камеру хранения. Обе стороны не обмениваются ни одним словом, а договор хранения заключен.

---

\* См.: Федеральный закон от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; 2001. № 16. Ст. 1533.

Иногда в случаях, указанных в законе, или по соглашению сторон воля одной из сторон может выражаться молчанием, что означает знак согласия\*.

Сделка, которая порождает юридические последствия для лиц, ее совершивших, называется действительной. Само собой разумеется, что сделки нередко бывают недействительными.

Как их разграничить? Каковы признаки или условия действительной сделки? Их четыре:

1) сделка должна соответствовать законодательству, основам правопорядка и нравственности;

2) сделка должна быть совершена дееспособными лицами. Недееспособные не обладают самостоятельной волей, их действия не могут быть признаны юридически значимыми;

3) волеизъявление, выраженное в сделке, должно соответствовать действительной воле лица, совершившего сделку. Если в договоре дарения написано, что гражданин А. дарит автомашину гражданину Б., то для действительности этого дарения необходимо, чтобы гражданин А. на самом деле хотел подарить машину гражданину Б., а не был к этому принужден;

4) должна быть соблюдена форма сделки, требующей нотариального удостоверения и государственной регистрации.

## 4.2. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ СДЕЛКИ И ИХ ВИДЫ

Сделки, в которых нарушено хотя бы одно условие действительности, являются недействительными, то есть не порождают юридических последствий, вытекающих из существа сделки: если договор дарения признан недействительным, то даритель освобождается от обязанности передать вещь одаряемому, а этот последний лишается права получить вещь.

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые.

*Ничтожными* являются сделки, которые недействительны с момента их совершения. Поэтому они называются еще абсолютно недействительными, или недействительными сами по себе. К этой категории сделок относятся:

сделки, не соответствующие законодательству, например незаконная, безлицензионная продажа оружия, боеприпасов, редкоземельных металлов. Законодательство запрещает продажу этих предметов;

---

\* По обычному праву стран Тропической Африки важные сделки «оформлялись» посадкой саженца, а в подтверждение обещания жениться – вручением подарка родителям невесты (выкуп).

сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Пример такой сделки – скупка и перепродажа краденых вещей. Сами по себе эти вещи могут и покупаться, и продаваться (аудиовидеотехника и др.), но если покупатель приобретает их у вора, зная об этом, то это расценивается как нарушение такого основополагающего принципа правопорядка и нравственности, как собственность, как посягательство на принцип собственности;

мнимые и притворные сделки. Мнимой называется сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворная сделка также является мнимой, но она прикрывает другую сделку, которую стороны действительно желают совершить. Эта сделка часто бывает противозаконной, поэтому ее прикрывают законной притворной сделкой. При рассмотрении споров по таким сделкам суд применяет правила, относящиеся к прикрываемой сделке, той, которую стороны действительно хотели совершить или уже совершили. В судебной практике прошлых лет часто встречались сделки купли-продажи государственных квартир под видом обмена. Стороны заключали договор обмена квартиры, что было вполне законно, но на самом деле имели в виду и осуществляли куплю-продажу: владельцы худшей квартиры фактически покупали лучшую, что категорически запрещалось законом, поскольку квартиры были государственной собственностью, а чужой собственностью нельзя торговать. Поэтому договор обмена был притворной сделкой, прикрывавшей другую – незаконную. Суд в этих случаях применял правила о незаконных сделках. В настоящее время широко распространена продажа автомашин под прикрытием доверенности на пользование автомобилем. Доверенность является в данном случае притворной сделкой;

сделки, совершенные гражданами, признанными недееспособными вследствие психического расстройства, а также сделки, совершенные детьми, не достигшими 14 лет. Правда, здесь есть одно исключение: если сделка совершена к выгоде недееспособного, то по требованию его законных представителей она может быть признана действительной;

сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности. Например, юридическое лицо не имеет права (лицензии) на совершение операций с валютой (покупка, продажа), а совершает подобные сделки. Они являются недействительными;

сделки с нарушением требований о нотариальном удостоверении или государственной регистрации.

*Оспоримыми* или относительно недействительными либо недействительными по решению суда являются сделки, которые в момент совершения имеют юридическую силу, но затем могут быть оспорены в суде и последний признает их недействительными. К ним относятся:

сделки, совершенные несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет без согласия его законных представителей. Именно они и могут

оспорить в суде сделку. Это правило не распространяется на тех несовершеннолетних, кто по тем или иным основаниям приобрел полную дееспособность;

сделки, совершенные гражданами с ограниченной дееспособностью вследствие злоупотребления ими алкоголем или наркотиками. Эти сделки может оспорить в суде попечитель ограниченно дееспособного гражданина;

сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими. В данном случае речь идет о дееспособном гражданине, который в момент совершения сделки был не способен отдавать отчет в своих действиях, контролировать их вследствие алкогольного опьянения или сильного душевного потрясения. Такую сделку могут оспорить лица, чьи права или законные интересы были нарушены совершением этой сделки. В судебной практике был случай, когда наследники оспорили сделку, совершенную вдовой крупного художника: сразу после смерти она, будучи в состоянии сильного душевного потрясения, продала за бесценок несколько десятков листов его эскизов.

Оспоримыми являются также сделки с пороками воли. Это группа сделок, в которых нарушено третье условие действительности сделки. К ним относятся:

сделки, совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Какое заблуждение считается существенным? В ГК РФ это определено достаточно точно: во-первых, заблуждение относительно природы сделки; во-вторых, заблуждение относительно тождества предмета сделки, если, к примеру, покупатель приобрел копию картины, полагая, что приобретает оригинал; в-третьих, заблуждение относительно качеств предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Последний случай может иметь место при приобретении аудиовидеотехники, компьютерных систем, когда приобретенный аппарат имеет более низкие разрешающие возможности, чем имел основания предполагать покупатель.

Общую формулу существенного заблуждения можно выразить так: если бы его не было, то лицо не совершило бы сделку. Вот пример из судебной практики. Архитектор Н. приобрел у своего знакомого картину художника Райсдаля «Морской берег». Через два месяца, будучи в Санкт-Петербурге, он обнаружил эту картину в Эрмитаже. Оказалось, что у знакомого была подделка, о чем тот не подозревал: картина много лет была собственностью семьи. Сделка была расторгнута, так как, зная покупатель о подделке, он бы не купил картину.

Или другой случай. Гражданин М. после смерти отца получил в наследство дом и большую библиотеку. В доме он поселился, а библиотека ему не была нужна, и М. продал ее по сходной цене. Через несколько месяцев, разбирая бумаги отца, он обнаружил, что библиотека стоила в пять раз дороже запрошенной им цены, и обратился в суд с требованием о признании сделки недействительной, так как он заб-

луждался относительно стоимости книг. Суд отказал гражданину М., потому что, зная цену книг, он бы их все равно продал, но за большую сумму, то есть все равно совершил бы сделку.

Заблуждение, как правило, не связано с виной другой стороны, хотя закон и допускает, что заблуждение может возникнуть и по вине другой стороны. Однако в ГК РФ не указано, в чем отличие сделки, совершенной под влиянием заблуждения, от сделки, совершенной под влиянием обмана;

сделки, совершенные под влиянием обмана. Это иная группа недействительных сделок, указанных в ГК РФ. Ясно, что обман включает элемент заблуждения того, кого обманывают;

сделки, совершенные под влиянием угрозы. Конечно, не всякая угроза влечет недействительность сделки. Если кредитор угрожает должнику законными санкциями, то такая угроза не может быть основанием для признания сделки недействительной. Угроза является основательной, если она противоправна, реальна и непосредственна. Значит, сделка, совершенная под влиянием угрозы, может быть признана судом недействительной при условии угрозы противоправным воздействием (убийством, избиением, поджогом имущества и т.д.), если угроза, будучи осуществленной, действительно могла причинить вред (если угрожающий и в самом деле мог тотчас или в ближайшем будущем осуществить свою угрозу);

сделки, совершенные под влиянием насилия, то есть причинения физических или моральных страданий самому лицу или его близким. Кого относить к «близким», решается в каждом конкретном случае. Представьте себе, что одинокого человека пытаются заставить подписать договор дарения его квартиры и с этой целью мучают его любимую собаку;

сделки, совершенные под влиянием стечения тяжелых обстоятельств. Они называются кабальными, и это понятие во многом разъясняет их смысл: человек попал в безвыходное положение и другая сторона, пользуясь этим, навязывает явно невыгодные условия сделки, например у голодающих беженцев выменивают золотые украшения за буханку хлеба или ведро картошки.

ГК РФ предусматривает несколько возможных последствий исполнения недействительных сделок.

Во-первых, если исполнена сделка с целью, противной основам правопорядка и нравственности, то все полученное сторонами по сделке изымается в доход государства.

Во-вторых, если исполнена недействительная сделка, совершенная по вине одной стороны в ущерб другой (угроза, обман, насилие и т.д.), то потерпевшей стороне возвращается ее имущество, а у виновной стороны изымается в доход государства то ее имущество, которое было предметом сделки. Кроме того, потерпевшая сторона имеет право взыскать и другие убытки. Это так называемая односторонняя реституция.

В остальных случаях сторонам возвращается их имущество (двусторонняя реституция).



Схема 6. Классификация сделок

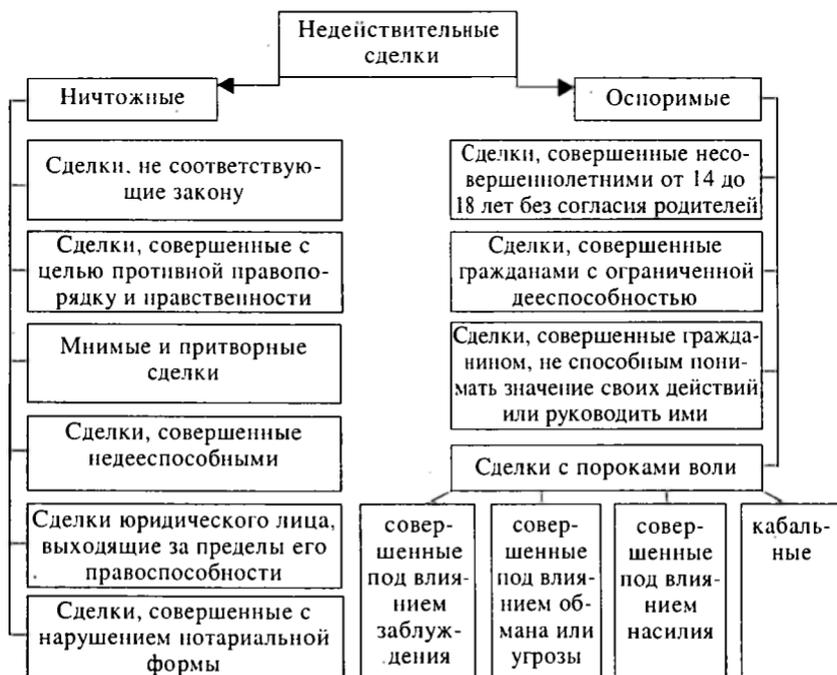


Схема 7. Виды недействительных сделок

### Задачи

1. Гражданин Лопухов купил в комиссионном магазине компьютер за 7 тыс. руб. Каково же было его удивление, когда, зайдя в магазин оргтехники через три дня после покупки, он увидел в продаже компьютеры той же марки по цене 5 тыс. руб. При этом купленный в комиссионном магазине компьютер уже был в употреблении. Возмущенный гражданин Лопухов отправился в комиссионный магазин требовать расторжения договора купли-продажи компьютера как сделки, совершенной под влиянием обмана. По дороге он встретил приятеля и рассказал ему эту грустную историю и про обман, совершенный комиссионным магазином. «Обман? – переспросил приятель. – А может быть, твое заблуждение?»

Помогите гражданину Лопухову разобраться в ситуации.

2. Близкая подруга гражданина Самарина пригрозила ему, что, если он не подарит ей автомашину, она порвет с ним всякие отношения. Самарин подарил ей машину. Жена Самарина, узнав об этом, заявила, что, если он не вернет машину, она выставит его из дома. Самарин обратился в суд с иском о возврате автомашины, ссылаясь на то, что сделку дарения он совершил под угрозой. Ответчица на суде заявила, что расторжения сделки Самарин требует под влиянием угрозы быть выдворенным из дома.

Какое решение должен принять суд?

3. Гражданин Рассадин, 77 лет, одиноко проживал в отдельной квартире. У него была любимая собака, скрашивающая его жизнь. Рассадин был владельцем ценной коллекции марок, которую очень хотел у него купить гражданин Печатнов. Он многократно приходил к Рассадину с просьбой о продаже коллекции, но последний был непоколебим. Придя в очередной раз и получив очередной отказ, Печатнов схватил собаку и начал ее мучить, причиняя боль и приговаривая, что замучает до смерти, если Рассадин не продаст коллекцию. У Рассадина не было иной возможности спасти собаку от мучителя, и он продал коллекцию.

Через некоторое время, оправившись от шока, Рассадин обратился в суд с иском о признании сделки недействительной, так как она была совершена им под влиянием насилия.

Какое решение должен вынести суд?

### Контрольные вопросы

1. Чем определяется односторонний или двусторонний (многосторонний) характер сделки?
2. Каковы последствия несоблюдения письменной формы сделки?

3. Каковы условия действительности сделок?
4. Чем ничтожная сделка отличается от оспоримой?
5. Почему сделка, совершенная лицом, не достигшим 14-летнего возраста, является ничтожной, а совершенная лицом в возрасте от 14 до 18 лет – оспоримой?



спорам, в отношении которых не установлены специальные сроки. Эти сроки могут быть и больше, и меньше общего (чаще меньше), но каждый из них относится только к одному виду споров. Так, сроки исковой давности по спорам о ничтожных сделках установлены в 10 лет, а по оспоримым сделкам – в один год. В ГК РФ прямо указаны все специальные сроки исковой давности. Стороны в сделках не могут договариваться об изменении срока исковой давности.

По общему правилу исковая давность начинает течь с того момента, когда истец узнал или должен был узнать, что его права нарушены. Если в обязательстве указан срок исполнения, то исковая давность начинает течь на следующий день после наступления срока исполнения. Если же срок исполнения обязательства не определен или определен моментом востребования, то он начинает течь с того момента, когда у истца появилось право требовать исполнения. По спорам о недействительности сделок срок исковой давности по ничтожным сделкам исчисляется с момента, когда эта сделка начала исполняться, а по оспоримым – с момента, когда перестали действовать обстоятельства, которые явились основанием признания сделки оспоримой (прекратились угроза или насилие, был разоблачен обман и т.д.).

Как правило, исковая давность течет непрерывно и оканчивается в 24 часа соответствующего дня спустя определенный законом срок, исчисляемый в годах или месяцах. Если последний день срока является нерабочим, то исковая давность истекает в первый после него рабочий день.

В случаях, указанных законом, исковая давность может приостанавливаться или прерываться. Приостановление означает, что определенный отрезок времени изымается из исчисления срока исковой давности. Приостановление исковой давности может иметь место только в последние шесть месяцев ее течения под влиянием следующих обстоятельств:

если предъявлению иска препятствовало действие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых в данных условиях обстоятельств (речь идет, например, о стихийном бедствии);

если истец или ответчик находятся в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение;

в силу моратория, то есть отсрочки исполнения определенного вида обязательств, установленной Правительством РФ;

если приостановлено действие самого закона, на основании которого возникло спорное правоотношение.

Конечно, наиболее частым случаем приостановления течения исковой давности является первый, и чисто гипотетическим представляется четвертый.

После прекращения действия этих обстоятельств срок исковой давности продолжает течь, но при этом удлиняется до шести месяцев.

Прерыв течения исковой давности, означающий, что она начинает течь сначала, имеет место в двух случаях:

если истец в установленном порядке предъявил иск;

если ответчик совершил действия, свидетельствующие, что он признает свои обязательства. Например, ответчик написал письмо истцу, в котором сообщал, что он обязательно вернет долг, и просил только немного подождать. Такое письмо является основанием для прерыва исковой давности: она начнет течь сначала со дня отправления этого письма.

Наконец, суд может в исключительных случаях по своей инициативе продлить или восстановить срок исковой давности, если посчитает, что он был пропущен по уважительной причине. К таким уважительным причинам относятся тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и иные подобные обстоятельства.

Приведем пример из судебной практики. Некто Н. одолжил у своей престарелой тети Л., проживавшей в другом городе, крупную сумму денег на строительство дома сроком на три месяца. Однако через три месяца он деньги не вернул. Л. написала ему письмо, на которое ответа не последовало. В дальнейшем она писала ему неоднократно, зывала к его совести и родственным чувствам, но ответом было молчание. По истечении трех лет Н. написал тетке, что деньги он ей не вернет, так как истекла исковая давность, и она не имеет на них права. После этого Л. предъявила племяннику иск. В судебном заседании выяснилось, что Л. понятия не имела об исковой давности.

Итак, можно отметить по крайней мере два обстоятельства, которые могут служить уважительными причинами для восстановления судом исковой давности. Во-первых, безнравственное поведение Н., умышленное, злонамеренное использование права во вред правам и законным интересам других. Во-вторых, неграмотность, в данном случае юридическая, истицы. ГК РФ указывает на неграмотность как основание для восстановления течения исковой давности. Ясно, что применительно к праву неграмотность должна включать и юридическую неосведомленность.

Правда, могут возразить, что в этом случае подрывается известный принцип «нельзя ссылаться на незнание закона». Однако этот принцип действует прежде всего в отношении нарушителей закона. Что же касается тех, кто им своевременно не сумел воспользоваться в силу своего незнания, то названный принцип действует как правило, из которого могут быть исключения.

Интересно, что в данном случае есть еще одно основание для прерыва течения исковой давности: ведь письмо Н. можно рассматривать как признание факта его обязательства перед Л.

Истечение исковой давности не означает, что истец лишается нарушенного права – он только не может принудить ответчика к его исполнению. Поэтому если ответчик (должник) сам исполнит обязательство

после истечения исковой давности, это не дает ему оснований требовать исполненное обратно.

Наконец, в ГК РФ установлены следующие требования, на которые исковая давность не распространяется:

требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме некоторых случаев, предусмотренных законом. Одним из таких случаев является требование наследников автора о защите авторских прав на внесение изменений в произведение;

требование вкладчиков к банку о выдаче вклада (речь идет не только о первоначальном вкладе, но и о начисленных на него процентах);

требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. Правда, такие требования удовлетворяются судом не более чем за три года, предшествовавших предъявлению иска;

требования собственника или иного владельца вещи об устранении любых нарушений его права.

Законом могут быть установлены и другие требования, на которые не распространяется исковая давность.

Со сроком исковой давности не следует смешивать претензионные сроки. По некоторым договорам истец, прежде чем обратиться с иском в суд, должен обратиться к ответчику с претензией, чтобы попытаться урегулировать спор без суда. Для предъявления претензии и ответа на нее установлен определенный срок, который называется претензионным. Он включается в срок течения исковой давности.

### ***Контрольные вопросы***

1. Обязан ли суд принять исковое заявление у истца, даже если истек срок исковой давности?
2. Каковы последствия истечения срока исковой давности?
3. Чем приостановление исковой давности отличается от ее прерыва?

## Глава 6

# ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ\*

### 6.1. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

Собственность всегда есть отношение между собственником вещи и ее несобственниками, между теми, для кого вещь является своей, и теми, для кого она является чужой. Отношение собственника к вещи как к своей формирует отношение между собственником и всеми остальными лицами по поводу этой вещи. Хрестоматийный пример – Робинзон с накопленным им имуществом за время пребывания на необитаемом острове. Пока он жил в одиночестве, ни о каком праве собственности не было смысла говорить, потому что никто другой не мог притязать на имущество, Робинзону не перед кем было утверждать свое право. Но вот появился Пятница. Пришедший из родового племени, он не понимал значения «мой» вещи, и Робинзон терпеливо разъясняет ему, кто есть кто на этом острове. Теперь право собственности Робинзона обрело смысл и «заработало».

Именно эта сторона собственности – отношение между собственником вещи и несобственниками – регулируется правом, именно это отношение оформляется как право собственности на вещь. Право собственника можно сформулировать как использование вещи по своей воле и в своих интересах. Экономическое понятие собственности шире, чем юридическое. Оно включает любые формы присвоения и обладания материальными благами. Право собственности предполагает только непосредственное обладание вещью, удержание ее в своей воле. Поэтому понятие права собственности уже, чем понятие собственности в экономическом смысле. Последняя может принимать и другие правовые формы, например договора займа: займодавец, то есть тот, кто дал деньги займа, остается их собственником с точки зрения экономической, а юридически собственником становится заемщик, но с обязательством вернуть долг. Это обязательство и есть юридическое выражение собственности займодавца в экономическом смысле слова.

---

\* ГК РФ, главы 13–20.

ГК РФ содержит примерный перечень форм собственности, признаваемых в России: «...частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Это положение фактически провозглашает свободу собственности, свободу владеть своим имуществом в любых формах. И прежде всего утверждается право отдельного гражданина или группы граждан владеть средствами производства, что было запрещено в советский период истории России. В этом смысл признания законности частной собственности.

Исторически частная собственность возникла как альтернатива публичной собственности, то есть государственной или муниципальной. Частная собственность – это собственность частных лиц и их добровольных объединений. Впрочем, нельзя сказать, что существует единство в понимании широты понятия «частная собственность». Так, ст. 42 Конституции Италии гласит: «Собственность может быть частной или государственной. Экономические блага принадлежат государству, обществам или частным лицам». Как видим, здесь установлена жесткая дихотомия: или государственная, или частная собственность, всякая негосударственная собственность является частной.

А вот в конституции ФРГ понятие «собственность» вообще употребляется без каких-либо определений и только в одном случае частный момент противопоставляется публичному: частное имущество может быть использовано в определенных случаях в публичных целях\*.

Наиболее последовательным является выделение двух основных форм собственности: частной и публичной. Частные собственники (граждане и их объединения) используют собственность в своих частных, личных интересах, публичные собственники (государство, территориальные сообщества) используют имущество во всеобщем, или общественном, интересе.

\* Частную собственность можно разделить на три вида: индивидуальную, общую, коллективную. В основе этих различий лежит способ владения имуществом. Публичная собственность также существует в трех видах: государственная, муниципальная и общая. Если публичный характер государственной собственности не вызывает сомнений, то публичную природу муниципальной собственности следует обосновать. Во-первых, так же как и государственная, она принадлежит не добровольному объединению частных лиц, а населению определенной установленной государством территориальной единицы, объединенному фактом совместного проживания на этой территории. Во-вторых, это имущество образуется не добровольным объединением паев, взносов и т.д. частных лиц, а публичными способами, то есть обязательными для насе-

\* Гражданский кодекс Мексики 1928 г. называет публичной государственной собственностью имущество, изъятое из гражданского оборота, а неизъятые – частной государственной собственностью. Как видим, полный «волюнтаризм» в терминологии.

ления платежами, аналогичными государственным налогам и сборам, правда установленными самим населением. Но из того, что гражданин проголосовал против местного налога, не следует, что он освобождается от него, если большинство проголосовало «за». В-третьих, структура этой собственности имеет публичный, общественный характер и используется в общественных интересах и целях. И в этой части есть аналогия с государственной собственностью: наличие бюджета и казны.

Для понимания разницы между публичными (общественными) и частными интересами и целями приведем такой пример. Вклад лица в частную собственность преследует выгоду именно этого лица. Вклад лица в публичную собственность не связан с личной выгодой именно этого лица: средства от налогов, идущие на школьное образование, собраны и с тех, у кого нет детей школьного возраста.

Согласно классической формуле, выработанной еще римскими юристами, *содержание права собственности* составляют три правомочия: владение, пользование, распоряжение.

*Владение* – это фактическое обладание вещью, удержание ее в своей воле. Законное владение называется правом владения. Собственник может передать это право другим лицам в силу тех или иных обязательств, например передать вещь в аренду или в залог (ломбарду).

*Пользование* – использование потребительских свойств вещи, ее хозяйственного, культурного, бытового и т.д. назначения. Законное пользование вещью называется правом пользования. Его собственник тоже может передать несобственнику, например по тому же договору аренды.

*Распоряжение* – определение юридической судьбы вещи, совершение сделок по ее отчуждению, изменению правового статуса. Законное распоряжение называется правом распоряжения. В полном объеме распоряжение вещью собственник не передает никому, если только он хочет остаться собственником. Однако он может передавать значительную часть распорядительных полномочий вплоть до отчуждения части имущества. Речь идет о передаче собственником своего имущества в хозяйственное ведение или оперативное управление или доверительную собственность другим лицам. В этих случаях собственник в полной мере передает права владения и пользования и в значительной мере – право распоряжаться. И тем не менее остается собственником, потому что не теряет юридических рычагов удержания собственности в своей власти и использования ее в своих интересах. К этому вопросу мы еще вернемся.

На собственнике лежит бремя содержания его имущества, он сам несет расходы на эти цели. В некоторых случаях у собственника возникает обязанность бережно относиться к имуществу – к культурным и художественным ценностям. На собственнике лежит риск случайной гибели вещи. Естественно, если вы потеряли свои часы или у вас

сгорело незастрахованное имущество, никто не обязан возмещать вам убытки.

На имущество собственника обращается взыскание по его долгам и обязательствам. При этом при обращении взыскания на имущество граждан Гражданский процессуальный кодекс (не путать с ГК РФ!) устанавливает перечень имущества, на которое не может быть обращено взыскание. Это продукты питания, предметы одежды, домашней обстановки, утвари, в том числе жилой дом и определенное количество скота. Вообще взыскание долгов с граждан и юридических лиц обращается в первую очередь на денежные доходы и средства. И лишь при отсутствии денег взыскание обращается на другое имущество.

## 6.2. СУБЪЕКТЫ И ОБЪЕКТЫ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

### 6.2.1. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ ГРАЖДАН

Право собственности граждан претерпело кардинальные изменения. Раньше гражданин мог иметь в собственности (она называлась личной) только предметы потребления, домашнего и приусадебного (или садово-огородного) хозяйства и личного удобства. При этом количество объектов, которые могут служить извлечению «нетрудовых доходов» или «обогащению», ограничивалось: семья могла иметь только один дом или квартиру, определенное количество скота и т.д.

Гражданский кодекс, основываясь на Конституции РФ, снимает ограничения прав собственности как по кругу объектов, так и по их количеству. В собственности граждан может находиться любое имущество и в любых количествах. Закон делает исключения только для отдельных видов имущества, которые не могут быть собственностью граждан, например тяжелое вооружение или участки континентального шельфа РФ.

Как мы уже отмечали, существуют различные виды владения собственностью. Граждане могут владеть имуществом индивидуально, когда имущество находится во владении одного лица. Они могут владеть имуществом на праве общей собственности, когда имущество принадлежит нескольким гражданам-собственникам. *Общая собственность* – это способ совместного владения имуществом. Она может быть долевой или совместной. В *долевой собственности* каждый из ее владельцев имеет точно определенную долю имущества. Эта доля является идеальной, а не натуральной, то есть она выражается в денежной форме или в частях от целого. Например, два брата живут в двухэтажном доме, полученном в наследство от родителей и ставшем их общей долевой собственностью. Каждому принадлежит половинная доля дома. Семья одного брата занимает первый этаж, другого – второй. Они совместно уп-

равляют домом, совместно осуществляют ремонт, страхуют дом и т.д. Если случится пожар и сгорит второй этаж, то убыток делится в равных долях, а страховое возмещение идет на восстановление второго этажа. Брат, занимающий первый этаж, обязан потесниться и дать место семье погорельца. Точнее сказать, они оба погорельцы, и доля каждого уменьшилась на половину стоимости сгоревшей части дома.

Однако собственник имеет право требовать выдела своей доли в натуре, если это возможно практически или не запрещено законом. В приведенном выше примере это невозможно. В жилых домах с приватизированными квартирами общей собственностью являются места общего пользования: лестницы, лестничные площадки, лифты, инженерные сооружения. Они не могут быть разделены в натуре. Напротив, все квартиры являются индивидуальной собственностью жильцов, а не общей собственностью товарищества-кондоминиума (то есть юридической организации жильцов приватизированного дома). Они разделены в натуре. Если выдел доли невозможен, сособственник имеет право требовать денежную компенсацию у остальных.

Сособственник может продать свою долю, но при этом преимущественное право покупки доли имеют остальные сособственники. Значит, в первую очередь продавец должен предложить свою долю на продажу своим сособственникам. И только после того, как они откажутся от купли доли, она может быть продана любому постороннему лицу. Без согласия своих компаньонов по общей собственности сособственник может подарить или завещать свою долю любому лицу.

Если сособственники долевой собственности обычно пользуются только своей долей имущества, то участники *совместной собственности*, как правило, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Есть особенность и в распоряжении имуществом: никто из сособственников не может распорядиться долей своего компаньона, а распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, может осуществить любой ее участник, и при этом предполагается, что он действовал по согласию всех остальных.

Общая собственность является совместной только в случаях, указанных законом. Согласно ГК РФ таких случаев два: совместной является общая собственность супругов и общая собственность крестьянского хозяйства (в том числе и фермерского).

Третий случай предусмотрен законодательством о приватизации жилья: совместная собственность членов семьи на приватизированную квартиру.

У супругов есть индивидуальная собственность и общая совместная собственность. К индивидуальной собственности супругов относится любое имущество, приобретенное до вступления в брак, имущество личного пользования (одежда, обувь), приобретенное в период состояния в браке, имущество личного или общего пользования, подаренное

супругу или полученное им в наследство в период состояния в браке, даже в том случае, если оно подарено другим супругом. ГК РФ предусматривает, однако, что супруги могут заключить между собой договор и этим договором установить другой правовой режим имущества, совместно ими приобретенного. Практика уже знает случаи таких брачных договоров, содержание которых, впрочем, гораздо шире, чем регулирование имущественных отношений. Договор может быть заключен как при вступлении в брак, так и в любое время состояния в браке.

Совместной собственностью супругов являются: а) имущество общего пользования: дом, автомобиль, мебель, посуда, бытовая техника и т.д., приобретенное в период состояния в браке; б) имущество общего пользования, принадлежащее одному из супругов до вступления в брак, в которое в период состояния в браке были вложены средства, значительно увеличивающие его стоимость; в) драгоценности и предметы роскоши, не подаренные и не полученные по завещанию одним из супругов.

При разделе общей собственности супругов она по общему правилу делится на равные доли независимо от реального вклада каждого из супругов в приобретение этого имущества.

К совместной собственности крестьянского хозяйства ГК РФ относит земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, сельскохозяйственную и иную технику и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов. Общим имуществом являются также плоды, продукция и доходы, полученные в результате хозяйственной деятельности.

ГК РФ внес несколько существенных изменений в регулирование совместной собственности крестьянского хозяйства. Во-первых, к общей собственности крестьянского (колхозного) двора относилось все имущество общего пользования, а теперь – только объекты производственной и хозяйственной деятельности и натуральные и денежные доходы. Следовательно, надо полагать, что мебель, бытовая техника, посуда и т.д. являются общей собственностью супругов или долевой собственностью всех членов хозяйства. Во-вторых, раньше к общей собственности крестьянского двора относилось все имущество общего пользования независимо от того, когда оно было приобретено – до или после того, как лицо стало членом этого двора. И в этом было важное отличие совместной собственности супругов от совместной собственности крестьянского двора. Теперь в совместной собственности крестьянского хозяйства находится только имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов. Значит, если жена фермера, выходя за него замуж, получила в качестве приданого трактор или лошадь, то эти объекты остаются ее индивидуальной собственностью.

Хотя в ГК РФ об этом прямо не говорится, но согласно давнему обычаю российской общины членами крестьянского хозяйства являются все его наличные участники от мала до велика, от детей до стариков, коль скоро они живут одной семьей и совместно ведут хозяйство. Следовательно, все они являются совместными собственниками имущества общего пользования производственного назначения. Значит, при разделе хозяйства или выделе из него одного из членов заранее определяется доля каждого члена хозяйства, от детей до стариков. И в этом отличие раздела совместной собственности крестьянского хозяйства от раздела общего имущества супругов, на которое никто, кроме супругов, не имеет права – и дети тоже.

### 6.2.2. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Коммерческие и некоммерческие организации – юридические лица, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственниками, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов, взносов их учредителями, участниками, пайщиками, а также имущества, которое приобретено этими лицами в результате их деятельности и по другим основаниям (например, в порядке дара или наследования).

Собственность юридических лиц является коллективной частной собственностью. Учредители, пайщики, участники юридического лица теряют право собственности на свои взносы, вклады, паи. В одних случаях у них возникают обязательственные права, то есть юридическое лицо обязано начислять им часть прибыли на взнос, пай, в других – они полностью теряют всякие права на взнос (например, взнос в фонды). В любом случае учредители, участники, пайщики не являются собственниками имущества юридического лица, и в этом коренное отличие коллективной собственности от общей.

Круг объектов собственности юридических лиц не ограничен. Исключение составляют те объекты, которые могут быть только собственностью государства. Владение, пользование и распоряжение таким имуществом юридическое лицо осуществляет через свои органы. Распорядительная деятельность органа юридического лица контролируется: внутри – ревизионными комиссиями, извне – независимыми аудиторскими организациями в интересах учредителей и вкладчиков, а также государством – в интересах соблюдения правил рынка и налогового законодательства. Так, во многих странах запрещена демпинговая продажа товаров. Казалось бы, на каком основании? Налицо нарушение права собственности. Ведь товар мой, и цену назначаю я сам. Такой запрет, однако, необходим для пресечения недобросовестной конкуренции.

Круг объектов собственности коммерческих организаций – юридических лиц не ограничен, так как каждое из них имеет право заниматься любой коммерческой, предпринимательской деятельностью, допускаемой законом. Круг объектов некоммерческих юридических лиц фактически ограничен целями и задачами их уставной деятельности, так как ничем иным они заниматься не имеют права.

Собственность юридических лиц подразделяется на фонды. Все юридические лица имеют уставный фонд, или уставный капитал, составленный из взносов учредителей и пайщиков (акционеров). Производственные юридические лица имеют основной, оборотный и страховой фонды и т.д.

Несколько юридических лиц могут объединить имущество для совместной деятельности на праве долевой собственности.

### 6.2.3. ГОСУДАРСТВЕННАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

Государственная собственность остается важным компонентом в экономике почти всех высокоразвитых стран. В России, несмотря на широкую приватизацию, сохраняется высокий удельный вес государственной собственности в народном хозяйстве страны. Среди объектов права государственной собственности особый статус принадлежит вещам, которые являются исключительной собственностью государства и не могут быть в собственности других субъектов гражданского права. В настоящее время в ГК РФ не определен круг этих объектов.

До принятия ГК РФ круг наиболее важных объектов права государственной собственности был обозначен в Законе «О собственности в РСФСР»: ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны РФ; культурные и исторические ценности общегосударственного значения, средства государственного бюджета; государственные банки, золотой запас, алмазный и валютный фонды, различные республиканские фонды – пенсионные, страховые и т.д.

Однако перечисленные объекты, за исключением, может быть, первого (ресурсы континентального шельфа), вряд ли можно считать исключительной собственностью государства в традиционном смысле этого понятия, потому что алмазы и золото, художественные и культурные ценности, даже банки и фонды могут находиться в законной собственности не только государства, но и граждан или юридических лиц.

К объектам исключительной собственности государства скорее можно отнести не подлежащие приватизации предприятия военной, атомной промышленности и т.д. Однако и в таком случае исключительный характер собственности государства на эти объекты должен быть прямо указан в законе.

Право собственности на землю и другие природные ресурсы определено по методу исключения: если они не находятся в собственности

граждан, юридических лиц или муниципальных образований, то являются государственной собственностью. Так что ничьей земли быть не может: если ничья, то государственная.

Статья 27 Земельного кодекса РФ устанавливает, какие земли изъяты из гражданского оборота, а какие ограничиваются в обороте. Изъяты из гражданского оборота (а значит, не могут быть объектом гражданских сделок) земли государственных природных заповедников и национальных парков, зданий и сооружений, занятых Вооруженными силами, органами ФСБ, объектами организаций государственной охраны, объектами, относящимися к использованию атомной энергии и др.

Ограничиваются в обороте, например, участки в пределах лесного фонда, в составе водного фонда, для таможенных нужд и др.

Государство реализует свое право собственности тремя способами: закрепляет имущество за государственными унитарными и казенными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение (см. 6.2.5);

владеет и управляет пакетами акций в акционерных обществах, то есть в частных коммерческих организациях;

использует нераспределенную часть имущества и средства бюджета, то есть казну, посредством исполнительно-распорядительной деятельности, закона о бюджете, постановлений правительства и т.д.

Имущественный фонд государственной собственности подразделяется на: имущество, составляющее федеральную собственность, и имущество, составляющее собственность субъектов Федерации. Каждый субъект Федерации имеет свой имущественный фонд. При этом Федерация не отвечает по обязательствам субъектов, а субъекты не отвечают по обязательствам Федерации и друг друга.

Закон допускает общую (долевою) собственность Федерации и одного или нескольких ее субъектов или общую собственность двух или более ее субъектов. Например, скоростная железная дорога Москва–Санкт-Петербург может стать общей собственностью Федерации, городов Москва, Санкт-Петербурга, Тверской, Ярославской, Новгородской и Ленинградской областей, по территории которых она будет проходить.

Особыми объектами права государственной собственности (как федеральной, так и субъектов Федерации) считаются пакеты акций акционерных обществ. Акционерные общества с участием государственного капитала являются частными коммерческими организациями – юридическими лицами. В конце 90-х годов прошлого века государство было акционером 3896 АО. При этом у 382 АО государству принадлежат все 100% акций, у 470 – более 50% акций.

Вспомним, что все имущество акционерных обществ является частной собственностью, и государство как акционер участвует в управлении обществом и получает дивиденды. Однако оно не является собственником имущества акционерного общества, потому что это иму-

щество является не общей собственностью акционеров, а собственностью АО как самостоятельного юридического лица.

Даже если государству принадлежат все 100% акций? Даже в этом случае, не говоря уже о тех, где наряду с государством имеются другие акционеры. Здесь мы наблюдаем парадокс, о котором уже говорили: собственность как экономическое отношение не совпадает с правом собственности. Экономически государство – собственник такого предприятия, оно контролирует всю его деятельность. Юридически же оно имеет право собственности «лишь» на пакет акций, которые может продать (и продает), заложить и совершить другие сделки. Такая акционерная форма предприятий позволяет государству привлекать в эти предприятия частный капитал, продавая часть своих акций, либо продать весь пакет акций с аукциона, с публичных торгов, которые имеют еще одно название – тендер.

Акционерные общества с государственным капиталом (даже стопроцентным) не следует смешивать с государственными унитарными и казенными предприятиями, все имущество которых является государственной собственностью (см. 6.2.5).

#### **6.2.4. МУНИЦИПАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ**

Муниципальной собственностью является имущество, которое принадлежит городским и сельским поселениям\*. Управление этим имуществом осуществляют органы местного самоуправления. Так же как и государство, муниципалитеты могут закреплять свое имущество за предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение. Так же как и государство, муниципальные образования имеют свою казну – сельскую, городскую, поселковую и т.д.

Муниципальные образования также могут иметь общую (долевою) собственность как с другими сообществами, так и с государством или частными юридическими лицами.

#### **6.2.5. ВЕЩНЫЕ ПРАВА, ПРОИЗВОДНЫЕ ОТ ГОСУДАРСТВЕННОЙ И МУНИЦИПАЛЬНОЙ ФОРМ СОБСТВЕННОСТИ, И ИХ СУБЪЕКТЫ**

Мы уже отмечали, что государство и муниципальные образования могут закреплять свое имущество за теми или иными предприятиями и учреждениями, оставаясь, однако, собственниками имущества. В по-

---

\* Муниципализации подлежат предприятия торговли и бытового обслуживания, находящиеся в ведении местных органов власти. Объекты федеральной собственности, как правило, муниципализации не подлежат.

добных случаях собственник наделяет такое предприятие, учреждение одним из двух вещных прав: либо правом хозяйственного ведения, либо правом оперативного управления.

Предприятие, которое наделяется правом хозяйственного ведения, называется унитарным в том смысле, что оно не может быть разделено или приватизировано по частям. Обычно это коммерческое предприятие, ведущее хозяйственную, предпринимательскую деятельность в интересах государства или муниципального сообщества.

*Право хозяйственного ведения* означает, что предприятие, действуя как юридическое лицо, владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом. Это имущество отражено в балансе предприятия. При этом оно владеет и пользуется имуществом в той же мере, в какой это осуществлял бы сам собственник. Его распорядительные функции ограничены: предприятие не имеет права совершать какие бы то ни было сделки с закрепленным за ним недвижимым имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, в том числе и продукцией, оно распоряжается самостоятельно.

Вспомним, однако, что предприятие как имущественный комплекс в целом является недвижимым имуществом, куда включаются не только недвижимые объекты (земельные участки, здания и т.д.), но и те объекты, которые, будучи взяты в отдельности, относятся к категории движимого имущества (оборудование, инвентарь, продукция, сырье и даже долги). Ясно, что при определении распорядительных функций унитарного предприятия недвижимостью понимается в узком или точном смысле слова (земля, здания, сооружения и т.п.), иначе предприятие будет вообще лишено самостоятельного распоряжения каким бы то ни было имуществом. Иными словами, объектами самостоятельной распорядительной деятельности унитарного предприятия можно признать объекты, составляющие его оборотные средства и оборотные фонды, а также часть основных фондов – оборудование, которое может быть без ущерба отделено от недвижимости и заменено. Речь идет о станках, автоматических линиях и т.д.

Существует и другая зависимость государственного или муниципального предприятия от собственника. Последний:

решает вопросы, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией предприятия, является его единственным учредителем, определяет цели и задачи деятельности предприятия;

назначает руководителя предприятия;

контролирует использование и сохранность предприятия.

Изъятие собственником закрепленного за унитарным предприятием имущества допустимо лишь при реорганизации или ликвидации предприятия.

Имущество унитарного предприятия возрастает за счет накоплений прибыли и амортизационных отчислений. Все новые объекты, приоб-

ретенные предприятием, становятся собственностью государства (муниципального сообщества). В настоящее время функции собственника от имени государства осуществляет Государственный комитет по имуществу (Госкомимущество) РФ.

После уплаты налогов и выполнения обязательств перед собственником унитарное предприятие может самостоятельно распорядиться остатком прибыли, использовав его как на накопление, производственные нужды, так и на потребление, то есть социальные нужды работников предприятия. Однако если предприятие построит на эти деньги жилой дом, детский сад или поликлинику, то эта недвижимость становится собственностью государства (муниципального сообщества), хотя и поступает на баланс предприятия, то есть в его хозяйственное ведение.

Другим вещным правом, производным от государственной или муниципальной собственности, является *право оперативного управления* имуществом, которым наделяются казенные предприятия и учреждения. К казенным относятся:

предприятия, выпускающие продукцию, которую разрешено производить только на государственных предприятиях;

производящие продукцию, более 50% которой приобретает государство;

не подлежащие приватизации.

Право оперативного управления также включает в себя передачу собственником предприятию или учреждению правомочий владения и пользования имуществом, закрепленным за этим казенным предприятием. Распоряжение имуществом ограничено. Так, казенное предприятие может самостоятельно распоряжаться только своей продукцией, если это не запрещает закон. В остальных случаях распоряжение имуществом должно быть согласовано с собственником. Собственник же определяет порядок распределения доходов казенного предприятия. Он может в любой момент изъять излишнее, неиспользованное имущество.

Таким же ограничениям подвергается и право учреждения распоряжаться закрепленным за ним имуществом. Оно не может распоряжаться ни закрепленным за ним имуществом, ни имуществом, приобретенным на средства, выделенные по смете. И лишь в том случае, если учреждение уставом предоставлено право заниматься деятельностью, приносящей доходы, оно вправе распоряжаться этими доходами и приобретенным за их счет имуществом вполне самостоятельно. Эти доходы учитываются на отдельном балансе учреждения. В качестве примера можно привести платное обучение в государственных вузах сверх конкурентного норматива студентов, научные исследования, выполняемые научными институтами и лабораториями по заказам промышленных предприятий.

Разумеется, на казенные предприятия и учреждения распространяются и те права собственника, которые касаются унитарных предприятий (контроль за использованием имущества, реорганизация, ликвидация и т.д.).

ГК РФ упразднил право юридических лиц или граждан создавать предприятия и учреждения на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

### **6.3. ОСОБЕННОСТИ ВЕЩНЫХ ПРАВ НА НЕКОТОРЫЕ ОБЪЕКТЫ НЕДВИЖИМОСТИ**

#### **6.3.1. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЗЕМЛЮ**

Вещные права на землю урегулированы теперь не только Гражданским, но и Земельным кодексом РФ. И последний внес ряд изменений в эти права.

Так как земля остается особым объектом правового регулирования ввиду ее решающего значения в жизни людей, то правовому режиму различных категорий земли и порядку первичного наделения землей посвящен специальный законодательный акт – Земельный кодекс. В нем определен состав земель в Российской Федерации. По своему целевому назначению они подразделяются на следующие категории:

- земли сельскохозяйственного назначения;

- земли поселений;

- земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земли для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли специального назначения;

- земли особо охраняемых объектов;

- земли лесного фонда;

- земли водного фонда;

- земли запаса.

Каждая из этих категорий земель имеет свой правовой режим, урегулированный Земельным кодексом РФ.

Оба кодекса – Гражданский и Земельный – предусматривают следующие вещные права на земельный участок:

- право собственности;

- право свободного доступа на земельные участки общего пользования;

- право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

- право бессрочного (постоянного) пользования земельным участком;

- сервитут.

1. *Право собственности* на земельный участок предполагает осуществление собственником всех его правомочий в полном объеме в рамках территориальных границ, фиксированных государственными органами по земельным ресурсам и землеустройству. Распорядитель-

ные правомочия собственника могут быть ограничены на землях, изъятых из оборота или с ограниченной оборотоспособностью. Например, предназначенные для таможенных надобностей земли можно сдавать в аренду, но нельзя продавать.

Собственнику в пределах его участка принадлежит почва, замкнутые водоемы, лес и другие растения. Собственник может также использовать по своему усмотрению все, что находится под и над поверхностью его участка, если это не ограничено законом и не нарушает прав других лиц.

Право собственности на земельный участок может принадлежать как гражданам, так и юридическим лицам.

2. Земельные участки *государственной и муниципальной собственности*, не закрытые для доступа, могут использоваться гражданами без каких бы то ни было разрешений и в пределах, допускаемых законодательством. Речь идет о прогулке в лесу, сборе ягод, грибов, трав, о доступе к водоемам для купания, ловли рыбы и т.д. Как определить, разрешает собственник пребывание на участке посторонних лиц или нет? Очень просто: если участок не огорожен, значит, вход на него свободен.

3. *Право пожизненного наследуемого владения* земельным участком возникло у граждан на основе предоставления участка государственным или муниципальным органом. Это право отличается от права собственности только тем, что носитель этого права не может отчуждать участок – продать его, подарить, отдать в залог, но может сдать в аренду или безвозмездное срочное пользование, а также завещать. Земельный кодекс РФ установил, что впредь земельные участки не будут предоставляться гражданам в пожизненное наследуемое владение. Владельцы этих участков могут бесплатно получить их в собственность либо оставить землевладение в прежнем состоянии.

4. *Право постоянного (бессрочного) пользования* земельным участком также предоставляется государственным или муниципальным органом либо возникает у собственника недвижимости (дома, строения), расположенной на этом участке. Обладатель этого права может в полной мере использовать этот участок, но не может совершать никаких сделок и даже не имеет права без согласия собственника сдавать его в аренду или в безвозмездное срочное пользование. Земельный кодекс РФ отменил право граждан на постоянное (бессрочное) пользование землей. Но те граждане, кто уже имеет эти участки, сохраняют за собой право на них. Более того, они могут получить участок в собственность бесплатно, если до этого не получали в собственность бесплатного участка.

Особое внимание обратим на право собственника недвижимости, находящейся на чужом земельном участке. Этот собственник имеет право постоянного пользования землей, на которой расположена его недвижимость. И если он продает свой дом, здание, сооружение, то

новый собственник недвижимости имеет право пользования участком в том же объеме, что и прежний. Тот факт, что недвижимость расположена на чужом земельном участке, никак не стесняет право собственника этой недвижимости на пользование, владение и распоряжение ею вплоть до сноса и постройки нового здания, сооружения.

5. *Права ограниченного пользования* чужим земельным участком (сервитут) для прохода или проезда, для прокладки и использования линий электропередачи, трубопровода и т.д. может требовать собственник недвижимого имущества у владельцев соседних земельных участков, если без этого невозможно использование его недвижимости (участка, дома и т.д.). Сервитут может быть установлен и в интересах обладателя права пожизненного наследуемого владения и постоянного пользования. Сервитут устанавливается либо соглашением сторон, либо решением суда и регистрируется как недвижимость.

Надо сказать, что сервитутом может быть обременено и здание. Если, например, оно мешает приему телевизионного сигнала в соседнем здании, то владелец этого соседнего здания вправе требовать установления на крыше здания экрана телевизионной антенны, передающей сигнал.

ГК РФ предусматривает несколько случаев принудительного изъятия участка земли у его владельца:

участок может быть выкуплен и изъят для государственных или муниципальных нужд, при этом владелец участка за год предупреждается о таком решении;

на участок по решению суда может быть обращено взыскание по долгам его владельца;

участок может быть изъят у владельца, ненадлежаще использующего участок, с грубым нарушением правил рационального пользования и принудительно продан.

### **6.3.2. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛЫЕ ПОМЕЩЕНИЯ**

После широкой приватизации жилья появились граждане – собственники жилых помещений, жилье стало одним из самых распространенных недвижимых объектов собственности. Поскольку жилье удовлетворяет самые насущные потребности людей, закон устанавливает некоторые ограничения права собственности на жилье. Во-первых, собственник осуществляет свои правомочия владения, пользования и распоряжения в пределах, определяемых назначением помещения. Это назначение определено однозначно: для проживания граждан. Значит, собственник жилого помещения может либо сам проживать там, либо сдавать его другим гражданам по договору. Если собственником жилого помещения является государство, муниципалитет или юридическое

лицо, они также могут использовать жилое помещение только для проживания граждан, сдавая его им по договору жилищного найма. Запрещается размещать в жилых помещениях различные конторы и уж тем более промышленное производство. Это допустимо только в нежилых помещениях, статус которых определяется особо.

Граждане могут приобретать право собственности на жилой дом, построив или купив его либо получив другими законными способами, право собственности на квартиру в многоквартирном доме, приватизировав принадлежавшую государству квартиру, которую они занимали, либо купив квартиру, наконец, право собственности на квартиру в кооперативном доме, если гражданин как член кооператива внес полный пай.

В многоквартирных домах наряду с индивидуальной частной собственностью граждан на квартиру у них возникает общая долевая собственность на общие помещения (подвал, чердак) дома, несущие конструкции, а также различное оборудование, обслуживающее более одной квартиры (лифт и т.д.). Каждому собственнику квартиры принадлежит доля в этом имуществе. Однако эта доля является принадлежностью квартиры как главной вещи, и поэтому она не может быть отчуждена собственником отдельно от квартиры и следует судьбе главной вещи.

Наряду с собственниками вещным правом на жилье пользуются члены их семей, проживающие совместно с ними. Они имеют право пользоваться жилым помещением в соответствии с нормами жилищного законодательства, изложенными в Жилищном кодексе РФ. Членами семьи собственника признаются, независимо от родственных связей, лица, совместное проживающие на данной жилплощади и ведущие совместное домашнее хозяйство (членами семьи не являются домработницы, работающие и проживающие у работодателя по условиям трудового договора).

Переход права собственности на жилой дом или квартиру от одного собственника к другому не служит основанием для прекращения права пользования помещением членов семьи прежнего собственника.

Особо охраняются жилищные права несовершеннолетних детей: ГК РФ установил, что отчуждение жилого помещения, где проживают дети, возможно лишь с разрешения органов опеки и попечительства. К сожалению, в первые годы приватизации жилья права детей не были защищены, и дети нерадивых родителей зачастую оставались на улице после продажи квартиры.

На первоначальной стадии приватизации жилья была допущена еще одна ошибка: жилье закреплялось в собственность только одного члена семьи, остальные приобретали только право пользования. Это тоже приводило к конфликтам. В последующем приватизированные квартиры закреплялись и могут закрепляться также в общую долевую или совместную собственность всех или части членов семьи, с сохранением за остальными вещного права на пользование жилплощадью.

**6.4. ПРИОБРЕТЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

Вопросы, связанные с порядком приобретения и прекращения права собственности, помимо ГК РФ, регулируются Федеральным законом от 21 декабря 2002 г. «О приватизации государственного и муниципального имущества»\*. Речь идет о тех юридических фактах, которые являются основаниями для приобретения и прекращения права собственности у тех или иных лиц. Надо сказать, что разграничение между этими юридическими фактами весьма условно: если у одного лица собственность на вещь прекращается, то у другого, как правило, возникает.

Рассмотрим прежде всего основания приобретения собственности на вещь и другое имущество.

1. *Различные виды денежного вознаграждения и материального поощрения за труд* – заработная плата, гонорары, премии, в том числе и натуральные, и т.д. В настоящее время сняты все ограничения на оплату труда.

2. *Изготовление, создание вещи своим трудом*. Сюда можно отнести и любительское изготовление мебели, и создание картин профессиональным художником, и строительство дома. Объекты, изготовленные своим трудом и относящиеся к недвижимости, становятся собственностью с момента их регистрации. ГК РФ, правда, оставляет без ответа вопрос, является ли недвижимостью незавершенный строительством дом, и если да, то с какого момента строительства его надо регистрировать.

Вместе с тем в нем установлено, что самовольная постройка дома или иной недвижимости на земельном участке, не отведенном для этих целей в установленном законом порядке, не порождает права собственности у самовольного строителя, а, напротив, порождает его обязанность снести строение либо оплатить снос. Допускаются, правда, два исключения из этого правила. Во-первых, суд может признать право собственности за лицом, самовольно построившим недвижимость, если земельный участок, на котором она возведена, будет закреплен за этим лицом в установленном законом порядке. Во-вторых, суд также может признать право собственности на постройку, если она осуществлена лицом на участке, принадлежащем ему на праве пожизненного наследственного владения или бессрочного пользования.

И ни в коем случае право собственности не может быть признано, если возведение постройки нарушает права и интересы других лиц.

3. *Использование имущества для извлечения законного предпринимательского дохода*. Этим имуществом могут быть и средства производства, и вклад в банке.

4. *Гражданско-правовые сделки*: купля имущества, получение подарков и др. Эти же сделки, заметим, являются и основанием прекра-

\* СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

нения права собственности на те же вещи для продавцов и дарителей.

Гражданско-правовыми способами приобретения права собственности являются выкуп трудовыми коллективами государственных предприятий в общую собственность, безвозмездное получение имущества трудовыми коллективами, приобретение пакетов акций приватизируемых предприятий на открытых аукционах, наконец, безвозмездная передача в собственность каждого гражданина приватизационного чека, который являлся ценной бумагой и мог продаваться, покупаться, обмениваться на акции.

5. *Плоды.* Урожай сада и огорода, приплод скота и других домашних животных – кошек и собак – являются собственностью владельца имущества, давшего эти плоды.

6. *Наследование.* Наследник становится собственником имущества умершего с момента вступления в права наследования. Порядок наследования установлен ГК РФ в разделе «Наследственное право».

По аналогии с наследованием в ГК РФ говорится и о переходе имущества ликвидируемого юридического лица к его правопреемнику в процессе реорганизации юридических лиц.

7. *Переработка чужого материала.* Что здесь имеется в виду? Портной берет чужой отрез ткани и шьет костюм. Художник берет чужой кусок холста и пишет Джоконду. Чьей собственностью будет костюм? Чьей собственностью будет портрет? В случае спора все эти вопросы решает суд на основании норм ГК РФ. Он подсказывает суду следующее правило: если после переработки материала цена вещи стала незначительно дороже, то ее собственником остается владелец материала, он возмещает только расходы переработчику. Если же цена вещи значительно возросла, то собственником становится переработчик, который должен возместить стоимость материала его владельцу. Однако эти правила относятся только к добросовестному переработчику. У недобросовестного вещь изымается в пользу собственника материала.

8. *Бесхозяйное имущество.* Это – имущество, которое не имеет хозяина или хозяин которого не известен или отказался от этого имущества. Не имеет хозяина прежде всего имущество умерших людей, у которых нет наследников. В третьей части ГК РФ такое имущество называется выморочным (от слова «мор», когда в результате эпидемий вымирали целые семьи и не оставалось наследников). В разделе о праве собственности оно объединено в понятие «бесхозяйное». Его собственником может стать любое лицо в результате приобретательной давности.

Если бесхозяйным стало недвижимое имущество, то оно по требованию муниципального органа и по решению суда может быть передано в муниципальную собственность.

9. *Приобретательная давность.* Под ней понимается срок, по истечении которого лицо, добросовестно, открыто и непрерывно владе-

шее не своей вещью, становится ее собственником, приобретает право собственности на эту вещь. Это может быть бесхозная вещь, но может быть и чужая. Главное, что тот, кто ею фактически владеет, делает это добросовестно, открыто, непрерывно и никто не оспаривает у него это владение. Через пять лет такого владения движимой вещью лицо становится ее собственником, и через 15 лет владения недвижимой вещью лицо (или его правопреемник) становится собственником недвижимой вещи. Правда, эти сроки, как правило, надо исчислять с момента истечения срока исковой давности, в течение которого собственник мог предъявить фактическому владельцу требование о возврате вещи. Исчисление срока давности не может применяться к бесхозным вещам, поскольку они не могут стать предметом спора о праве собственности – спорить некому. Хотя приобретательная давность введена только ГК РФ, ее срок может исчисляться и до его вступления в силу, то есть до 1 января 1995 г.

Гражданский кодекс не дает пока ответа на вопрос о том, какими распорядительными функциями обладает фактический владелец вещи до истечения срока приобретательной давности. Может ли он продать вещь и каково будет отношение покупателя к этой вещи? Должен ли фактический владелец недвижимости ее регистрировать и под каким правовым титулом? Очевидно, что введение приобретательной давности фактически учредило еще одно вещное право: открытое, добросовестное, непрерывное фактическое владение вещью. По истечении срока приобретательной давности оно превращается в собственность.

10. *Клад*. Это – скрытые любым способом деньги или другие ценные предметы, собственника которых невозможно установить или он утратил на них право. Клад можно рассматривать как частный случай бесхозного имущества. Клад отличается, однако, своей особой повышенной ценностью и тем, что он был спрятан, иными словами, собственник имел прямо выраженное действием намерение сохранить его для себя. Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (например, земельный участок или строение), где был обнаружен клад, и лица, его обнаружившего. Клад делится между ними поровну. Однако если кладоискатель действовал без согласия собственника, все обнаруженные им ценности передаются собственнику. Если найдены были культурные или исторические ценности, они передаются государству, а собственник и кладоискатель получают только 50% стоимостиклада, по 25% каждому.

Права на «дележ» клада не имеют лица, которые обнаружили клад в порядке служебного задания, профессиональной деятельности, прежде всего археологи: ведь поиск кладов – это их профессия.

Ну, а если строители при рытье котлована обнаружат клад? Или пожарные при тушении пожара? Они имеют право на получение вознаграждения, потому что обнаружение клада стало побочным результатом их главной деятельности и не входило в их задачу.

Понятие «клад» нельзя толковать расширительно: речь идет о деньгах, драгоценных металлах, драгоценных камнях, бытовых и художественных изделиях из них. К кладу нельзя отнести современное оружие, боеприпасы, спрятанные в укромном месте. Они изымаются в собственности государства.

11. *Находка*. Это – утерянная собственником и найденная вещь. Лицо, нашедшее вещь, обязано сообщить об этом в милицию для оповещения. Что касается самой вещи, то нашедший ее может оставить ее у себя, а может передать в милицию. Лицо, нашедшее вещь и своевременно заявившее об этом, имеет право требовать у ее владельца, коль скоро он объявится, до 20% стоимости этой вещи в качестве вознаграждения. Если по истечении шести месяцев за находкой никто не обратится, она становится собственностью нашедшего ее. Если же он отказывается от вещи, она переходит в муниципальную собственность.

12. *Безнадзорные животные*, то есть домашний скот и другие домашние животные, хозяин которых не известен. Лицо, обнаружившее такой скот на своей территории, может удерживать его у себя в хозяйстве. Если в течение шести месяцев обнаружится владелец скота, скот должен быть возвращен с удержанием с владельца затрат на его содержание. Если владелец не обнаружится, то по истечении шести месяцев скот переходит в собственность того, кто его нашел.

А что, если собственник скота появится по истечении шести месяцев? В этом случае он может вернуть себе животное, если докажет, что оно не утратило привязанности к нему или что новый владелец с ним жестоко обращается.

ГК РФ регулируются принудительные способы прекращения права собственности физических и юридических лиц. Речь в данном случае идет не о добровольном отчуждении имущества собственником, регулируемом соответствующими договорами: куплей-продажей, дарением и т.д. Что касается оснований для принудительного лишения лица права собственности на тот или иной объект, то они следующие:

а) обращение взыскания на имущество по неисполненным обязательствам и долгам. Взыскание по неисправному должнику производится в принудительном порядке по решению суда;

б) реквизиция, то есть возмездное изъятие определенных объектов собственности в силу чрезвычайных обстоятельств. Так, в начале Великой Отечественной войны у населения были реквизированы все радиоприемники, с тем чтобы затруднить связь немецкого командования с его разведывательной агентурой в советском тылу, а также для того, чтобы граждане СССР не могли слушать враждебную пропаганду. Реквизируемое имущество поступает в собственность государства. Стало быть, реквизиция становится одновременно и основанием приобретения государственной собственности;

в) конфискация, то есть безвозмездное изъятие имущества у собственника в качестве дополнительной меры наказания по приговору суда либо в исключительных случаях – по решению административных органов, в частности таможи – в отношении контрабанды. Конфискованное имущество также поступает в собственность государства;

г) изъятие недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных или общественных надобностей. При этом закон предусматривает несколько возможных способов компенсации утрат собственника по его выбору: либо денежная компенсация, либо предоставление равноценного земельного участка и возведение объектов недвижимости, аналогичных утраченным, и др.;

д) национализация, то есть изъятие имущества из частной собственности физических и юридических лиц в собственность государства, в государственную собственность. В ГК РФ содержится принципиальное положение огромной важности – политической, экономической и юридической: национализация может проводиться только с выкупом, с возмещением владельцам стоимости национализированного у них имущества;

е) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними. Если собственник жестоко обращается с домашними животными, попирая нормы гуманности, они могут быть изъяты у него путем выкупа лицом, предъявившим требование в суд. Цена устанавливается либо соглашением сторон, либо судом. Значит, в принципе каждый человек может встать на защиту животного, подвергающегося жестокому обращению со стороны хозяина\*.

## 6.5. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

В широком смысле слова защита права собственности осуществляется несколькими отраслями права: уголовным, административным, гражданским. В уголовном праве установлены наказания за преступления против имущества граждан, юридических лиц, государства: в административном праве предусмотрена административная ответственность за правонарушения против имущества тех или иных лиц. Наконец, в гражданском праве установлены самые различные требования (иски) к нарушителям имущественных прав – о возмещении убытков, имущественного вреда и др.

Однако в данном случае речь идет о защите вещного права собственности, то есть о защите от нарушений правомочий собственника – права владения и права пользования. Если нарушено право владения, если

\* Баварский (ФРГ) суд пожизненно запретил одному мюнхенскому фермеру заниматься содержанием коров, так как тот ленится чистить хлев, коровы стояли по брюхо в навозе.

вещь вышла из обладания собственника помимо его воли, то нарушено и право собственности в целом: собственник никак не сможет осуществлять это право. Нарушение права пользования, даже если право владения не нарушено, тоже делает право собственника неполноценным. Поэтому предусмотрены два иска – виндикационный и негаторный, – направленные на защиту права владения и права пользования.

*Виндикационный иск*, или виндикация (от лат. vindicare – требовать, защищать) – это иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Под владением в данном случае понимается фактическое обладание вещью. Кто может предъявить виндикационный иск? Прежде всего собственник вещи. Но не только он. Если вещь передана им во владение другому лицу, то с виндикационным иском к незаконному владельцу вещи может обратиться любой законный ее владелец: арендатор, залогодержатель, лицо, осуществляющее хозяйственное ведение или оперативное управление вещью. Иными словами, любой обладатель вещного права владения на имущество, которое каким-то путем попало от него к незаконному владельцу (было украдено, утеряно и т.д.).

Какая вещь может быть виндцирована, то есть истребована? Любая? Нет, не любая, а только обладающая индивидуальными признаками, индивидуально-определенная. Только о такой вещи владелец может уверенно сказать, что именно она была в его законном владении, и уверенность эта опирается как раз на индивидуальный признак вещи. Представьте себе, что собственник черных ботинок, которые у него украли, увидел на встречном прохожем такие же черные ботинки и потребовал их виндикации. Ясно, что никто не примет его требования всерьез. А вот если украденные ботинки были подбиты золотыми подковками и такие же подковки оказались на ботинках встречного прохожего – это уже серьезное основание для предъявления к нему виндикационного иска. Потому что золотые подковки на ботинках – это исключительно индивидуальный признак вещи.

Иск предъявляется к незаконному владельцу вещи, владеющему ею в данный момент, независимо от того, как она к нему попала. Возможно, что до этого она много раз переходила от одного незаконного владельца к другому, но для предъявления виндикационного иска это не имеет значения. Другое дело – удовлетворение искового требования. К этому вопросу мы и обратимся. Незаконный владелец может быть добросовестным приобретателем вещи и недобросовестным. Недобросовестный приобретатель – тот, кто, приобретая вещь, знал или должен был знать, что она вышла из владения собственника (законного владельца) незаконным путем, что он приобрел вещь у лица, которое не имело права ее отчуждать. Например, на вокзале к пассажиру проходящего поезда подбегает мальчишка и предлагает за бесценое дорогие часы. У недобросовестного приобретателя вещь изымается и возвра-

щается законному владельцу независимо от обстоятельств ее получения этим приобретателем.

По-иному обстоит дело с добросовестным приобретателем, то есть с тем, кто не знал и не мог знать, что приобрел вещь у лица, не имевшего права ее отчуждать. Если он получил вещь безвозмездно, то она изымается в любом случае. Если же он заплатил за нее, то она может быть изъята у него в том случае, если вышла из владения законного владельца помимо его воли: была украдена, утеряна и т.д. Значит, покупая вещь на «диком» рынке, то есть на базаре, вы рискуете тем, что она краденая и ее владелец может обнаружить ее у вас и изъять с помощью виндикации. А деньги? – спрашивают обычно студенты и слушатели. Деньги вы можете потребовать у продавца. Правда, обычно продавец не известен, но это уже ваши проблемы: вы ведь знали, что идете на риск. Во всяком случае, теперь будете знать.

В каком случае вещь не может быть виндцирована у незаконного владельца, если он приобрел ее за деньги (возмездно)? В том случае, если она вышла из владения законного владельца по его воле. Известен случай, когда гражданин, уезжая в командировку на год, передал ценные вещи на хранение соседу, который вскоре умер, а наследники распродали эти вещи, не зная, чьи они, и на вырученные деньги поставили памятник покойнику. И хотя наследники указали, кому они продали вещи (это были добросовестные приобретатели), законный владелец не смог их вернуть, потому что сам, по своей воле передал их во владение другого лица.

Законный владелец вещи может требовать, кроме самой вещи, еще и возврата доходов, полученных незаконным владельцем. У недобросовестного приобретателя он может требовать доходы за весь срок пользования вещью, а у добросовестного – только за время, когда тот узнал или должен был узнать, что является незаконным владельцем. В свою очередь, незаконные владельцы имеют право требовать от законного возмещения расходов на содержание вещи.

На виндикационные иски, как мы уже знаем, не распространяется исковая давность. Однако существуют по меньшей мере три случая, когда по истечении определенного срока законный владелец теряет право на вещь. Первый случай – это находка: как уже говорилось, если лицо, нашедшее вещь, добросовестно заявит о находке, то по истечении шести месяцев ее невостребования она становится собственностью нашедшего ее. Второй случай, аналогичный первому, – безнадзорный скот. Обратим внимание, что здесь разграничение недобросовестного иное, чем в иске о виндикации. Если лицо, нашедшее вещь или безнадзорный скот, не заявит об этом компетентным органам, оно становится недобросовестным приобретателем, потому что, конечно, знало, что вещь вышла из владения собственника незаконным путем. Но если оно заявит об этом, то в дальнейшем становится добросовестным

приобретателем, и по истечении шести месяцев вещь у него не может быть изъята, хотя оно получило ее безвозмездно. Это можно рассматривать как исключение из общего правила о виндикации на основании того, что, во-первых, нашедший вещь (скот) не стремился к ее приобретению, во-вторых, собственник вещи не проявил должной заботы о ней. Третий случай – ограничение во времени виндикационных требований (приобретательная давность). После истечения срока приобретательной давности прежний собственник теряет право собственности на вещь и право на ее виндикацию.

*Негаторный иск.* Это – иск об устранении нарушений права пользования вещью, когда право владения не нарушено. Представьте себе, что перед гаражом, в котором стоит ваш автомобиль, некая контора вырыла широкую канаву для прокладки труб. Выехать из гаража, а значит, и пользоваться автомобилем вы не можете. Обратите внимание на то, что контора не нарушила право владения автомашиной: не захватила гараж, не вывезла автомобиль. Право владения не нарушено, зато нарушено право пользования, и весьма ощутимо для вас. В подобном случае владельцу гаража и автомобиля необходимо обратиться в суд с негаторным иском, с иском об устранении помех к пользованию автомобилем.

Отметим, что современная теория гражданского права и судебная практика признают еще ряд исков о защите права собственности: иск о признании права собственности на вещь в случаях, если она ошибочно попала под арест или конфискацию имущества, и об исключении ее из описи имущества или иск об отмене административного ненормативного акта, нарушающего право собственности.

## Задачи

1. Петров продал Иванову пианино. Он тотчас уплатил деньги, и стороны договорились, что за пианино покупатель приедет на следующий день. Однако ночью в доме продавца случился пожар, пианино сгорело.

Иванов требует у Петрова возврата денег, продавец возражает, утверждая, что пианино было уже собственностью покупателя, а в пожаре он не виноват.

Как разрешить спор?

2. Строители при капитальном ремонте дома, разбирая стену, обнаружили в ней клад – шкатулку с золотыми монетами общей стоимостью 1 млрд рубл. Они сдали клад собственнику дома и потребовали вознаграждение в размере половины суммы. Однако им ответили, что, поскольку клад был найден ими при исполнении трудовых обязанностей, они не имеют право на вознаграждение.

Правильно ли это?

3. Сизов и Дымов сообща пользовались автомобилем «Жигули», который выиграла на совместно купленный лотерейный билет. Однажды во время поездки за город Сизов резко затормозил, чтобы избежать столкновения с неожиданно выбежавшим на дорогу лосем. Автомобилу были причинены повреждения, потребовался ремонт. Дымов отказался разделить с Сизовым стоимость ремонта, так как машина была повреждена в то время, когда ею пользовался Сизов.

Прав ли Дымов?

4. На заброшенном приусадебном участке, покинутом хозяевами, о чем свидетельствовал развалившийся деревенский дом, Иванов построил дачный коттедж. Председатель сельсовета потребовал снести коттедж, но Иванов отказался это сделать, ссылаясь на то, что участок земли принадлежит не сельсовету, а неизвестному хозяину, который никаких претензий ему, Иванову, не высказал.

Какие могут быть варианты решения спора?

#### *Контрольные вопросы*

1. Какое понятие собственности является более узким: экономическое или юридическое?

2. Можно ли понятие права собственности свести к трем правомочиям собственника?

3. Какая разница между публичной и частной собственностью; долевой и совместной общей собственностью; общей и коллективной частной собственностью?

4. В чем отличия понятий «конфискация», «реквизиция» п «национализация»?

5. Что такое приобретательная давность?

6. В чем состоит различие между хозяйственным ведением и оперативным управлением?

7. Обладают ли казенные предприятия правом хозяйственного ведения?

8. Какая разница между пожизненным наследуемым владением и бессрочным (постоянным) использованием земельным участком?

9. Зависит ли право бессрочного пользования жилым помещением от права собственности на это помещение?

10. Почему виндикационный иск применим только к возврату индивидуально-определенных вещей?



## Глава 7

# ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ\*

### 7.1. ПОНЯТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Обязательством называется правоотношение, в силу которого одна сторона – кредитор имеет право требовать от другой стороны – должника совершения каких-либо действий или воздержания от каких-либо действий.

Обязательство касается двух лиц: кредитора, то есть управомоченного лица, и должника, то есть лица обязанного. В отличие от вещного права, которое содержит целый ряд правомочий, обязательственное право замыкается на требовании к должнику. Однако если вещные права закрепляют тактику, «недвижимость» правоотношений, принадлежность вещи или иных благ определенному лицу, то обязательственное право регулирует переход имущества или иных благ от одного лица другому, характеризуется динамикой, «подвижностью» правоотношений, которые изменяются в ходе исполнения обязательств.

Субъекты обязательственного правоотношения – кредитор и должник – называются *сторонами в обязательстве*. Действия, которые должник обязан совершить или от совершения которых должен воздержаться, называются *содержанием обязательства*. По своему содержанию обязательства подразделяются на обязательства с положительным содержанием и обязательства с отрицательным содержанием. В обязательстве с *положительным* содержанием должник обязан совершить какое-либо действие: передать имущество, выполнить работу, оказать услуги, выплатить деньги и т.д. В обязательстве с *отрицательным* содержанием должник обязан воздержаться от того или иного действия. Например, в договоре с издательством автор книги обязуется не передавать другому издательству право на издание этой же книги.

Обязательства с положительным содержанием подразделяются на простые и альтернативные. В *простом* обязательстве предусмотрено одно какое-либо действие, которое обязан совершить должник. Напри-

---

\* ГК РФ, главы 21–26.

мер, арендатор дачи обязан уплатить деньги наймодателю в определенный срок. В *альтернативном* обязательстве предусмотрено несколько возможных действий должника, и, совершив одно из них, он исполнит обязательство. Тот же пример: арендатор дачи обязуется либо уплатить деньги за аренду дачи, либо произвести ее ремонт. Выбор принадлежит ему, должнику, если договором не предусмотрено иное.

Обязательства возникают на основании различных юридических фактов. Наиболее распространенными среди них являются:

договор, то есть соглашение о возникновении обязательств. Ему будет посвящена значительная часть нашего курса;

односторонние сделки. Например, завешание является такой сделкой, а оно, как мы уже знаем, может породить обязательство у наследника, если в завещании имеется завещательный отказ. Принятие наследства также является односторонней сделкой, и оно порождает обязательство по завещательному отказу, если наследник принял наследство;

причинение вреда. Если лицо причинило вред имуществу, здоровью или жизни другого лица, оно обязано возместить этот вред (естественно, в возможных пределах);

неосновательное обогащение. Если одно лицо неосновательно получило недолжное за счет другого лица, оно должно вернуть это имущество его владельцу. Например, гражданин получил на почте «до востребования» перевод, который был послан не ему, а его полному тезке. У получившего перевод возникает обязанность вернуть деньги тому, кому они были посланы;

административный акт, или акт муниципального органа. Обязательства может породить акт государственного органа о реорганизации государственного юридического лица, в результате чего одно лицо обязано передать имущество другому.

## 7.2. СТОРОНЫ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ

В обязательстве могут быть как один кредитор и один должник, так и множественность лиц, то есть несколько кредиторов или несколько должников, или, наконец, несколько кредиторов и должников. Обязательства с *множественностью лиц* довольно распространены. Если продавец дома продает его двум покупателям, то по обязательству о передаче дома мы имеем одного должника и двух кредиторов, а по обязательству об уплате денег – одного кредитора и двух должников.

Обязательства со множественностью лиц могут быть *долевыми* или *солидарными*. Для дальнейших пояснений давайте возьмем пример с одним кредитором и несколькими должниками. Итак, в долевом обязательстве каждый должник обязан кредитору строго определенную долю обязательства, исполнив которую он освобождается от ответственности за исполнение остальных частей. Если два покупателя

покупают дом, то каждый из них уплачивает свою долю денег за ту часть, которую он приобретает. Совсем по-иному обстоят дела в солидарном обязательстве: кредитор может по своему усмотрению взыскать все обязательство или его часть с любого должника. Здесь действительно отвечает один за всех и все за одного. Например, трое приятелей, решив покататься, угнали автомобиль и разбили его. Владелец автомобиля может взыскать за ремонт со всех троих, или с двоих, или с одного. Если двое приятелей безденежные, а третий достаточно состоятелен, ясно, что можно взыскать всю сумму с него. Правда, солидарные обязательства вне сферы предпринимательства имеют место только в случаях, указанных в законе или предусмотренных договором. Наш пример – один из таких случаев: совместное причинение вреда другому. Другие случаи солидарной ответственности связаны с неделимостью предмета обязательств.

По-иному закон подходит к обязательствам со множественностью лиц в сфере предпринимательства. Здесь они, как правило, являются солидарными, и только законом или договором в отдельных случаях может предусматриваться иное.

Солидарные обязательства обеспечивают повышение гарантии кредитору в том, что обязательство будет исполнено. Почему он должен страдать из-за того, что два его должника оказались безденежными? Ясно, что это было бы несправедливо.

Однако справедливо ли, что один расплачивается за остальных? С точки зрения отношений между должниками, наверное, несправедливо. И поэтому за уплатившим должником признается *право регресса*: право требовать с остальных то, что он за них уплатил. Между уплатившим должником и остальными возникает *регрессное обязательство*. Оно имеет место в тех случаях, когда одно лицо исполнило какое-либо обязательство по вине или вместо другого лица.

Регрессное обязательство является долевым. Уплативший должник взыскивает с каждого из остальных падающую на него долю той суммы, которую выплатил должник.

В обязательстве допустима перемена лиц: кредитор может передать свое требование другому лицу, а должник – свою обязанность.

Передача кредитором своего права требования называется *уступкой требования (цессией)*. Переход требования к другому кредитору возможен и на основании закона, например при наследовании. Для перехода прав требования к другому кредитору не требуется согласие должника. Правда, не все права требования могут переходить к другим лицам. В частности, права, связанные с личностью кредитора, не могут передаваться, например требования об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью.

По общему правилу к новому кредитору переходят все те права, которые были у старого. И против нового кредитора должник может

выдвигать те же возражения, что и против старого. Старый кредитор отвечает перед новым за недействительность переданных им требований, но не отвечает за неисполнение их должником.

Перемена должника или *перевод долга* допускаются только с согласия кредитора. Новый должник может выдвигать перед кредитором те же возражения, что и старый.

### 7.3. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Под исполнением обязательств понимается совершение должником действий, предусмотренных обязательством. Эти действия должны быть совершены в установленном месте, в определенный срок и допустимым способом. Такое исполнение называется надлежащим. Односторонний отказ от исполнения обязательства недопустим, если иное не предусмотрено законом или договором.

*Срок исполнения* обязательства устанавливается либо в законе, либо в договоре. Если срок исполнения обязательства не установлен, оно должно быть исполнено в разумный срок после его возникновения. Срок исполнения обязательства может быть определен и моментом востребования. В обоих случаях должник обязан исполнить обязательство в семидневный срок после предъявления требования кредитором. Этот срок не предоставляется должнику, если из смысла обязательства следует немедленное исполнение, например по бессрчному вкладу в Сбербанке или по требованию выдать пальто в гардеробе театра.

Существенное значение имеет и решение вопроса о досрочном исполнении обязательства. По общему правилу должник вправе исполнить обязательство досрочно, если иное не предусмотрено законом или самими условиями обязательства (последнее бывает довольно часто). Кредитор может быть просто не готов к принятию досрочного исполнения обязательства из-за недостатка складских помещений или отсутствия денег для расчета. Если в этих обстоятельствах должник исполнит обязательство досрочно без согласия кредитора, последний может задержать расчеты до наступления срока, взяв полученный досрочно товар на ответственное хранение без использования его по назначению.

*Место исполнения* обязательства также определяется законом или договором. Если оно не определено и не решен вопрос, где оно должно исполняться, а обычаи делового оборота ничего об этом не говорят, то действуют следующие правила, согласно которым местом исполнения обязательства считается:

по обязательствам о передаче недвижимости – место нахождения имущества;

по обязательствам о передаче товара или иного имущества, предусматривающего его перевозку, – место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество – место изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

по денежным обязательствам – место жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если это юридическое лицо – место нахождения кредитора;

по всем другим обязательствам – место нахождения должника.

*Способы исполнения* обязательств предполагают регулирование нескольких вопросов.

1. Должно ли обязательство быть исполнено целиком и допустимо ли исполнение по частям? Исполнение по частям допустимо только с согласия кредитора, если иное не было предусмотрено договором, законом или обычаями делового оборота.

2. Может ли должник поручить исполнение обязательства третьему лицу? Да, должник может возложить исполнение обязательства на третье лицо, а иногда это лицо и по своей инициативе может исполнить обязательство за должника, если это затрагивает его интересы. Однако в некоторых случаях закон требует от должника личного исполнения обязательств, например при уплате алиментов.

3. Какова валюта исполнения обязательств? Денежные обязательства должны были выражены в рублях, но может быть предусмотрено, что сумма обязательства в рублях эквивалентна определенной сумме в иностранной валюте.

Обязательство может быть исполнено внесением долга в депозит нотариуса или в депозит суда в том случае, если должник не может внести долг непосредственно кредитору. ГК РФ устанавливает, в каких случаях допустимо такое исполнение обязательства:

при отсутствии кредитора или управомоченного им лица в месте, где должно быть исполнено обязательство;

при недееспособности кредитора и отсутствии у него представителя;

при отсутствии определенности о том, кто является кредитором, особенно когда спор возник между несколькими лицами по этому поводу, например спор о праве наследования;

при уклонении кредитора от принятия исполнения или просрочке принятия с его стороны. На первый взгляд может показаться странным, что кредитор отказывается от получения того, что ему причитается. Однако возможна ситуация, когда кредитор и должник расходятся во мнении о сумме долга (например, величине процентов), и в таких случаях кредитор может принципиально отказаться принимать малую, по его мнению, сумму. в то время как должник, считая ее справедливой и правильной, желает освободиться от долговой обязанности.

Кредитор имеет право получить с депозита причитающиеся ему деньги.

Наконец, обязательством может быть предусмотрено встречное исполнение. Оно означает, что должник исполняет свою обязанность

только после того, как кредитор исполнит другое обязательство перед этим должником, где уже кредитор является должником по встречному обязательству, а должник – кредитором. Классическим примером подобного обязательства является известная формула из «Двенадцати стульев» И. Ильфа и Е. Петрова: утром – деньги, вечером – стулья, вечером – деньги, утром – стулья. Передача стульев в этом случае будет встречным исполнением.

## 7.4. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Законодательством предусмотрены меры, которые понуждают должника к надлежащему исполнению обязательства. Они связаны с неблагоприятными имущественными последствиями для него в случае, если он не исполнит обязательство или исполнит его ненадлежаще. Вообще гражданско-правовая ответственность всегда принимает форму имущественной, материальной ответственности и не знает иных форм. Сам механизм обеспечения обязательств является элементом такой ответственности, его действие приводит к имущественным удержаниям у неисправного должника. Законом предусмотрены следующие виды (способы) обеспечения обязательств: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток. Однако не исключаются и другие способы, которые могут быть предусмотрены не только законом, но и договором, например отключение телефона при невнесении абонентной платы.

Обязательства, возлагаемые на должника мерами по обеспечению обязательства, являются дополнительными по отношению к основному обязательству и целиком зависят от него. Если прекращается основное обязательство, то прекращается и дополнительное (за исключением банковской гарантии).

### 7.4.1. НЕУСТОЙКА

Неустойкой называется денежная сумма, определенная законом или договором, которую неисправный должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки.

Неустойки подразделяются на законные, то есть установленные законом, и договорные, то есть установленные соглашением сторон. Кредитор может требовать уплаты законной неустойки, даже если соглашением сторон не была установлена обязанность ее уплаты. Законом, например, установлена неустойка за просрочку квартирной платы квартиронанимателями. Стороны могут увеличить размер законной неустойки, заключив соответствующее соглашение, если закон этого не запрещает.

Договорная неустойка устанавливается соглашением сторон, и оно обязательно под страхом недействительности должно быть совершено в письменной форме. Даже если основное обязательство совершено в устной форме, соглашение о неустойке должно быть письменным. Так, гражданин А. дал займы гражданину Б. 100 руб. Этот договор займа может быть заключен в устной форме. Но если гражданин А. хочет получить со своего должника проценты за просрочку возврата долга, соглашение о процентах на случай просрочки должно быть письменным.

По соотношению с убытками выделяются четыре вида неустойки: зачетная неустойка, когда взысканная сумма неустойки засчитывается в покрытие убытков;

штрафная неустойка, когда взыскиваются и неустойка, и убытки;

исключительная неустойка, когда взыскивается только неустойка, а убытки не взыскиваются вообще;

альтернативная неустойка, когда взыскиваются либо неустойка, либо убытки.

Общим правилом является первый вид неустойки, то есть зачетная. Остальные виды установлены либо законом, либо договором для отдельных обязательств. Преимущество взыскания неустойки перед взысканием убытков состоит в том, что ее размер установлен заранее и его не надо доказывать кредитору. Ему вообще не надо доказывать, что неисполнением обязательства должник причинил ему убытки. Между тем для взыскания убытков надо доказать не только их наличие, но и размер, а это не всегда легко.

По способам взыскания неустойка подразделяется на три вида:

штраф взыскивается в твердых суммах или в кратном отношении к сумме невыполненного обязательства – двукратном, трехкратном и т.д.;

неустойка в узком смысле слова взыскивается в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства – 2, 5, 8% и т.д., и взыскивается однократно;

пени (от лат. роела – наказание) взыскиваются в микропроцентах к сумме невыполненного обязательства – 0,05, 0,1% и т.д., и взыскиваются многократно за каждый день просрочки в течение определенного срока.

Во многих случаях сочетаются взыскания пени и неустойки в узком смысле слова: сначала взыскиваются пени, затем их взыскание прекращается и взыскивается неустойка. Одновременное взыскание пени и неустойки не практикуется.

#### 7.4.2. ЗАЛОГ

Эта форма обеспечения обязательства является наиболее надежной. Суть залога состоит в следующем. Должник берет деньги займа у кредитора и, для того чтобы кредитор был спокоен за возврат долга,

отдает ему во владение какое-нибудь имущество, цена которого покрывает сумму долга. Если должник своевременно не возвратит долг, кредитор имеет право продать в установленном порядке заложенное имущество и покрыть из вырученной суммы свои убытки.

Залог имущества оформляется договором, по которому должник становится залогодателем, а кредитор – залогодержателем. Залогодатель должен либо быть собственником заложенной вещи, либо иметь ее в хозяйственном ведении, но в любом случае он должен иметь право распоряжения этой вещью. В договоре должны быть указаны предмет залога, его денежная оценка и существенные условия обязательства, обеспеченного залогом. Предметом залога могут быть любое имущество и имущественные права\*, кроме вещей, изъятых из оборота, и прав, непосредственно связанных с личностью должника. Например, если должник имеет право на пенсию по случаю утраты трудоспособности, он не может заложить это право. Залогодержатель, получивший вещь, владеет ею и в случаях, оговоренных договором, пользуется ею. Его право фактически является вещным. Он может защищать свое владение и пользование заложенной вещью посредством виндикационно-го и негаторного исков даже от самого залогодателя.

В настоящее время заложенная вещь не обязательно передается во владение залогодержателю. Более того, если передача имущества специально не оговорена в договоре, оно остается у залогодателя. Главное состоит в том, что залогодержатель имеет преимущественное перед остальными кредиторами право получить удовлетворение своих требований от реализации этого имущества.

Конечно, режим заложенного имущества, оставшегося у залогодателя, имеет свою специфику. В некоторых случаях предмет залога может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя. Либо он может быть оставлен с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог). Кроме того, предусмотрен залог товаров в обороте: залогодателю разрешается изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т. д.), но таким образом, чтобы на ответственном хранении у залогодержателя был такой запас, общая стоимость которого не должна быть меньше указанной в договоре залога. Проще говоря, залогодатель может продать партию готовой продукции, которая числилась как предмет залога, но он обязан тут же заменить проданную партию другой. Возможен также залог товара на товарном складе. Товарный склад – это самостоятельная коммерческая

---

\* Естественно, что предметом залога могут быть только вещи, имеющие имущественную ценность, денежную стоимость. Поэтому незаконно, например, брать в залог документы, удостоверяющие личность и не содержащие имущественных прав, как это делали сотрудники ГИБДД, отбирая у водителей водительские удостоверения впрямь до уплаты последними штрафа.

организация, которая занимается хранением товаров различных товаровладельцев. Владельцу товара, принятого на хранение, склад выдает два свидетельства (вместе они называются двойным свидетельством): простое, которое удостоверяет факт хранения товара данного владельца на складе, и залоговое (варрант). Оба эти свидетельства являются ценными ордерными бумагами и могут передаваться другим лицам посредством передаточной надписи. Таким образом, если владелец товара, хранимого на складе, взял кредит в банке, он может передать банку в обеспечение этого кредита залоговое свидетельство на свой товар, хранимый на складе. И этот товар не будет выдан складом никому, пока не будет погашено залоговое свидетельство, то есть пока банку не будет возвращен кредит.

Если имущество находится у залогодержателя, последний несет ответственность за его сохранность и, как правило, не может им пользоваться для собственных нужд. Однако риск случайной гибели или повреждения предмета залога лежит на залогодателе, то есть на собственнике вещи.

Вот случай из судебной практики. Гражданка Сеницына взяла в долг у гражданина Егорова 1,5 тыс. руб. под залог своей шубы, стоимость которой составляла 2 тыс. руб. К несчастью, в доме, где проживал Егоров, случился пожар, при этом не по его вине. Вместе с имуществом Егорова сгорела и шуба Сеницыной. Сеницына потребовала от Егорова, чтобы он доплатил ей долг в сумме 500 руб., то есть выплатил стоимость шубы. Егоров считал, что Сеницына обязана вернуть ему долг, несмотря на гибель предмета залога. В суде Егоров доказал свою невиновность в случившемся и был освобожден от ответственности. Риск случайной гибели шубы понесла ее владелица. Естественно, что ее долговое обязательство осталось в силе. Если бы Егоров не доказал свою невиновность, тогда он нес бы все последствия утраты шубы и Сеницына могла взыскать с него дополнительно 500 руб.

Договор залога должен быть совершен в письменной форме. Особо регулируется залог недвижимости. Он называется ипотекой. Ипотека допускает залог земельного участка без залога строения, которое находится на нем, или с залогом строения. Также возможен залог строения без залога участка. Ипотека регулируется специальным законом об ипотеке, который пока еще не принят. Договоры об ипотеке должны быть нотариально удостоверены и зарегистрированы, как и сделки с недвижимостью вообще.

Если залогодатель не исполнил свое обязательство, на заложенное имущество обращается взыскание. В одних случаях требуется решение суда, в других – сам залогодержатель реализует имущество. Как правило, заложенное имущество должно реализовываться с торгов, однако это правило вряд ли применимо при залоге сравнительно малоценных вещей.

Если сумма, вырученная в результате реализации залога, меньше суммы долга, то залогодержатель (кредитор) может взыскивать остальную часть долга в общеисковом порядке. Если же эта сумма больше, то залогодержатель передает излишек залогодержателю (должнику).

Наиболее распространенной формой «бытового» залога граждан является залог вещей в ломбарде под выданный ломбардом кредит. Договор с ломбардом оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Имущество передается ломбарду, который не имеет права им пользоваться или распоряжаться. Фактически он хранит имущество залогодателя. Если последний в установленный срок не возвратит долг, то ломбард предоставляет еще месячный льготный срок, после чего на основе нотариальной надписи имеет право продать заложенное имущество. И на этом его требования к залогодателю исчерпываются, даже если вырученной суммы оказалось недостаточно для покрытия долга.

### 7.4.3. ПОРУЧИТЕЛЬСТВО

В поручительских отношениях участвуют три лица: кредитор, должник и его поручитель. Эти отношения являются договорными. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором отвечать за исполнение обязательства должником. Он может взять на себя ответственность за исполнение обязательства полностью или частично. Договор поручительства под страхом недействительности должен быть заключен в письменной форме.

Если должник не исполнит обязательство, поручитель и должник несут перед кредитором солидарную ответственность. Поручитель, исполнивший обязательство вместо должника, приобретает право регресса по отношению к нему и может востребовать исполненное за него.

Поручительство прекращается при переводе долга на другого должника или по истечении срока поручительства, указанного в договоре, и в некоторых других случаях.

### 7.4.4. БАНКОВСКАЯ ГАРАНТИЯ

Она является разновидностью поручительства. В России восстановлены традиционные формы банковской гарантии с ее специфической терминологией. По этой терминологии банк называется гарантом, должник – принципалом, кредитор – бенефициаром. Суть такой гарантии в следующем: банк дает по просьбе принципала письменное обязательство бенефициару уплатить ему денежную сумму по его, бенефициара, письменному требованию. Гарантия предназначена для обеспечения надлежащего исполнения принципалом его основного обязательства перед бенефициаром. При этом ответственность гаранта за неиспол-

нение основного обязательства принципалом ограничивается суммой, указанной в гарантии, даже если сумма основного обязательства гораздо больше. Однако если сам гарант исполнит платеж по гарантии надлежаще, его ответственность не ограничится суммой гарантии.

Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, а бенефициар не может передать право требования другому лицу. Принципал уплачивает гаранту вознаграждение за выдачу банковской гарантии.

Требование бенефициара об уплате денежной суммы должно сопровождаться указанием, в чем состоит нарушение принципалом основного обязательства. Гарант обязан тотчас известить принципала о поступлении требования. Если представленные гаранту документы не соответствуют условиям гарантии либо представлены после истечения срока гарантии, гарант отказывает в выплате денежной суммы.

В случаях, когда гарант уплатил за принципала, он приобретает право регресса в соответствии с соглашением гаранта и принципала.

#### 7.4.5. ЗАДАТОК

Задаток – это денежная сумма, которую одна из договаривающихся сторон выдает другой стороне с тройкой целью:

- а) в счет причитающихся с нее по договору платежей в пользу другой стороны;
- б) в доказательство заключения договора;
- в) в обеспечение его исполнения.

Именно необходимостью обеспечения исполнения задаток отличается от аванса. Соглашение о задатке должно быть заключено в письменной форме. Если это правило не соблюдено, то уплаченная вперед сумма считается авансом, пока не доказано обратное.

Если сторона, давшая задаток, ответственна за неисполнение договора, он остается у другой стороны. Если ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Что касается других убытков, причиненных отказом от договора, то их возмещению зависит от предварительной договоренности на этот счет. Если стороны договорились ограничиться только суммой задатка, то такой задаток называется отступным (отступное).

#### 7.4.6. УДЕРЖАНИЕ ИМУЩЕСТВА

Кредитор имеет право удерживать вещь, которую он должен передать должнику или по его указанию третьему лицу, если должник не выполнил своих обязательств, связанных с этой вещью: не уплатил за нее, не выплатил издержек и убытков, связанных с ее содержанием, и т.д. Предприниматели могут удерживать эту вещь, даже если обязательство должника не связано прямо с этой вещью.

За последние годы несколько рыболовных и торговых судов наших морских компаний были задержаны в иностранных портах и удерживались там кредиторами этих компаний для обеспечения обязательств, по которым компании оказались неисправными должниками. В ряде случаев дело закончилось продажей судов с торгов. Из вырученных сумм кредиторы удовлетворили свои требования к этим компаниям.

### 7.5. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Нарушение обязательства должником само по себе еще не является основанием для ответственности. Ведь обязательство может быть не выполнено по уважительной причине. Поэтому закон устанавливает основания (условия) ответственности, при наличии которых должник привлекается к ответу. Такими основаниями (условиями) являются:

противоправный характер действий или бездействия должника, приведших к нарушению обязательства;

наличие убытков у кредитора;

наличие причинной связи между действиями должника и убытками кредитора;

вина должника.

Рассмотрим подробнее эти основания.

1. Должник отвечает, если его *действия, приведшие к нарушению обязательства*, нарушили закон или субъективное право кредитора (например, односторонний отказ от исполнения обязательства, который запрещен законом, или просрочка исполнения, которая также недопустима. Если же неисполнение обязательства было правомерным, должник не может быть привлечен к ответственности, например при удержании имущества как санкции за неисполнение обязательства другой стороной (см. 7.4.6).

2. *Наличие убытков у кредитора*. Под убытками понимается денежное выражение имущественного ущерба. В гражданском праве взысканию подлежат два вида убытков: реальный ущерб и упущенная выгода (см. 2.3).

Наличие убытков и их размер обязан доказывать кредитор. Это сравнительно легко сделать в отношении реального ущерба, когда известна стоимость утраченного или поврежденного имущества. Гораздо труднее подсчитывать и доказывать упущенную выгоду, потому что ее размер может зависеть от многих факторов.

В некоторых случаях ответственность неисправного должника наступает независимо от убытков, например при взыскании неустойки.

3. *Наличие причинной связи между неправомерными действиями должника и убытками кредитора*. В тех случаях, когда наличие убытков является непременным условием ответственности должника, необходимо установить, что эти убытки произошли именно вследствие

неправомерных действий должника. Если автопредприятие по эксплуатации такси будет взыскивать с авторемонтного завода упущенную выгоду за простой по его вине нескольких автомашин, оно должно доказать, что, не будь просрочки ремонта этих машин, они исправно служили бы пассажирам. Если же в ходе судебного разбирательства выяснится, что в этот период в автопредприятии была острая нехватка бензина и машины все равно простаивали бы, то взыскание упущенной выгоды становится проблематичным. Во всяком случае, ее размер будет значительно ниже.

Основанием для ответственности может быть только необходимая или типичная причинная связь, но не случайная (к этому вопросу мы вернемся при рассмотрении обязательств, возникающих из причинения вреда).

4. *Вина должника.* Это основание ответственности можно назвать главным. Вина – психическое отношение лица к совершенному им противоправному действию и к его результату. Вина является субъективной стороной правонарушения. Различают две формы вины: умысел и неосторожность. Умысел, в свою очередь, может быть прямым и косвенным. При прямом умысле лицо сознает противоправный характер своих действий и стремится к достижению вредоносного результата. Прямой умысел характерен прежде всего для преступлений (убийств, различного вида хищений и т.д.). В гражданских правонарушениях он встречается редко. При косвенном умысле лицо сознает противоправный характер своих действий и допускает наступление противоправного результата, но не стремится к нему. Разбойник бьет палкой по голове своей жертвы не для того, чтобы убить, а чтобы оглушить и ограбить. Но в то же время он допускает, что удар может быть смертельным.

Неосторожность имеет несколько форм. Первая из них – самонадеянность (легкомыслие): лицо понимает противоправный характер своих действий и возможность вредоносного результата, но легкомысленно полагает, что сумеет его избежать. Типичным примером бытовой самонадеянности является оставление включенными в сеть электроприборов «на пять минут», а тем временем сбежать в булочную, что за углом. Но даже если вы забыли выключить электроприбор, эта забывчивость не избавляет от вины в форме самонадеянности, потому что, будучи забывчивым, надо тщательно проверять перед уходом из дома состояние электроприборов, а не надеяться на свою память.

Другая форма неосторожности – небрежность: лицо не знает, но должно знать о последствиях своих действий. Заметим, что часто бывает трудно провести четкую грань между самонадеянностью и небрежностью. Об этом свидетельствует урок чернобыльской катастрофы. Персонал станции в порядке эксперимента отключал защитные устройства, предохранявшие четвертый энергоблок от аварии. Конеч-

но, те, кто это делал, понимали опасность выброса атомной энергии, но были уверены, что избегнут его, и в этом состояла их самонадеянность. Но они не знали того, о чем должны были знать, – о несовершенстве атомных реакторов чернобыльского типа, и с этой точки зрения проявили небрежность. Отметим, что в гражданском праве различается грубая и легкая неосторожность. Заранее установленных критериев разграничения нет, в каждом случае вопрос решает суд.

Одной из форм неосторожности является необоснованный риск. Это – новые понятия в российском праве (введенные в УК РФ): обоснованный и необоснованный риск. Риск считается обоснованным, если поставленная цель (хозяйственная, производственная) не могла быть достигнута иными средствами, а тот, кто рискует, принял все необходимые меры для предотвращения вреда. Использование атомных электростанций всегда сопряжено с риском. Когда приняты все меры безопасности, риск становится обоснованным. Не обоснован он в случае, заведомо сопряженном с причинением серьезного вреда.

В гражданском праве существует презумпция виновности должника: должник считается виновным в неисполнении обязательства, пока не докажет обратное, то есть свою невиновность. Как известно, в уголовном праве, наоборот, обвиняемый считается невиновным, пока обвинитель не докажет его вину. Чтобы доказать свою невиновность, должнику необходимо доказать, что он принял все меры для надлежащего исполнения обязательства, проявил необходимую заботливость и осмотрительность, соответствующие характеру обязательства и условиям оборота. Но предпринимателя не спасет от ответственности ни заботливость, ни осмотрительность, если он окажется неисправным должником. Не простит суд и ссылку на то, что его подвел поставщик. Единственное, что снимает вину с должника-предпринимателя, – это действие непреодолимой силы, из-за которой исполнение обязательства стало невозможным.

В ГК РФ установлено несколько оснований освобождения должника от ответственности. Первое из них – это случай, или казус, то есть обстоятельства, которые должник не мог предвидеть. Например, наймодатель не смог предоставить нанимателю дачу на летний период, как они об этом договорились, потому что она сгорела во время пожара. Второе обстоятельство – действие непреодолимой силы. Это такие обстоятельства, которые носят чрезвычайный характер и не предотвратимы в данных условиях, например стихийное бедствие.

Если нарушено обязательство, вытекающее из осуществления предпринимательской деятельности, то не принимается в расчет ссылка на такие обстоятельства, как нарушение обязанностей со стороны контрагента, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров или отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Должник несет ответственность за действия своих работников. Эти действия рассматриваются как действия самого должника. Он отвечает также за действия третьих лиц, на которых возложил договором или по закону исполнение обязательства или участие в исполнении. Например, генеральный подрядчик отвечает перед заказчиком за действия субподрядчиков, выполняющих отдельный цикл работ. В обоих случаях основанием ответственности также является вина работника или третьего лица.

Существенное значение для ответственности должника имеет также и поведение кредитора. Если он тоже виноват наряду с должником, то такая ситуация порождает смешанную форму вины. При смешанной вине ответственность распределяется пропорционально вине каждой стороны. При этом вина кредитора может состоять в том, что он умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных нарушением обязательства, или не принял разумных мер к их уменьшению. В этом случае суд может уменьшить сумму ответственности должника.

Следствием таких действий кредитора является его просрочка: она имеет место, если кредитор вовремя не принял надлежаще исполненное обязательство либо не совершил действий, которые должны предшествовать исполнению обязательства должником и от совершения которых зависит сама возможность исполнения этого обязательства, например потому, что заказчик не оформил документацию на земельный отвод. В этом случае должник имеет право отсрочить исполнение обязательства, и он не считается просрочившим. Он имеет также право взыскать с кредитора убытки, понесенные из-за его просрочки по его вине.

### 7.5.1. ПОРЯДОК ОТВЕТСТВЕННОСТИ ДОЛЖНИКА

В порядке гражданско-правовой ответственности должник прежде всего обязан возместить кредитору убытки, причиненные нарушением обязательства. Установлены следующие правила определения убытков.

При неисполнении денежного обязательства, когда должник в результате просрочки пользуется деньгами кредитора или необоснованно удерживает их у себя, он обязан вернуть не только саму сумму долга, но и проценты на нее по учетной ставке в банке по месту нахождения кредитора. Размер учетной ставки процента определяется на день, когда должник обязан был исполнить обязательство, а вся сумма процентов исчисляется на день возврата должником основного долга.

Если договором и законом была установлена неустойка, то должник обязан ее выплатить по правилам, о которых мы говорили при характеристике неустойки (см. 7.4.1).

Но ни уплата неустойки, ни взыскание убытков не освобождают должника от исполнения обязательств в натуре, то есть от совершения тех действий, которые были предусмотрены в обязательстве. Например, подрядчик просрочил окончание строительства дома. За просрочку он возместил убытки или заплатил неустойку (или то и другое), но это не значит, что он может теперь забросить строительство. Его обязательство остается в силе.

Если во время просрочки исполнения должником обязательства в натуре случайно наступила невозможность его исполнения, то он несет за нее ответственность. Вот типичный пример из судебной практики, хотя обстоятельства его далеко не типичны. В одном из южных городов гражданин А. купил пианино у гражданина Б., жившего по соседству. Деньги были уплачены тотчас, а пианино продавец (должник) должен был передать через три дня. Через три дня продавец (должник) не исполнил обязательство, а на четвертый день в результате пожара в доме продавца пианино сгорело. Пострадал от пожара и дом покупателя. Через некоторое время покупатель подал иск о взыскании с продавца суммы, уплаченной за пианино. Продавец в суде заявил, что собственником пианино к этому времени был покупатель (и это верно по действовавшему тогда ГК), что даже если бы покупатель забрал пианино, то оно все равно было бы уничтожено тем же пожаром. Однако суд не внял этим доводам. Случайно наступившая невозможность исполнения обязательства, то есть передача пианино, возникла из-за просрочки должника (продавца), и он несет за это ответственность.

Правда, сам кредитор иногда после просрочки должника может отказаться от принятия исполнения в натуре, если оно потеряло для него интерес. Если ателье не сшило свадебное платье к сроку, то оно вряд ли понадобится заказчице, и она может от него отказаться.

Иногда, если должник не исполняет обязательство в натуре, кредитор может выполнить это обязательство либо сам, либо с помощью третьих лиц, но за счет должника, взыскав с него понесенные расходы. Подобные ситуации часто встречаются при устранении недостатков купленной вещи в гарантийные сроки, если продавец не принимает мер к их устранению.

Мы уже познакомились с понятием солидарной ответственности, например при поручительстве. Наряду с ней существует и *субсидиарная* ответственность, то есть ответственность лица, которое не является основным должником по обязательству. Субсидиарный должник несет дополнительную ответственность. Поэтому кредитор должен сначала обратиться с требованием к основному должнику, и только если не получит от него удовлетворения, может требовать исполнения от субсидиарного должника.

По отдельным обязательствам закон устанавливает *ограниченную* ответственность должника, когда ограничивается взыскание убытков или они не взыскиваются вовсе. Так, за просрочку перевозки грузов

железная дорога не возмещает убытки, причиненные грузополучателю просрочкой, а уплачивает только неустойку. За утрату груза она возмещает только реальный ущерб, но не упущенную выгоду.

Точно так же по отдельным обязательствам закон прямо определяет порядок исчисления убытков. Так, ГК РФ (ст. 524) устанавливает порядок подсчета убытков при расторжении договора поставки. Если договор расторгнут по вине продавца и покупатель вынужден купить тот же товар, но по более высокой цене, то он имеет право взыскать с продавца разницу в ценах (между ценой покупки и ценой договора). Но даже если покупатель не купит новый товар, а текущая цена на товар повысилась, он имеет право взыскать с продавца разницу между текущей и договорной ценами на этот товар. Текущая цена – это цена аналогичного товара на рынке в данной местности.

Точно так же и продавец в случае расторжения договора по вине покупателя имеет право на взыскание убытков, если продал товар по более низкой по сравнению с договорной цене или даже если не продал товар, но цена на него снизилась.

## 7.6. СПОСОБЫ ПРЕКРАЩЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Основным способом прекращения обязательства является его исполнение. Кредитор при этом обязан выдать должнику расписку в получении исполнения или возвратить иной долговой документ, который должник выдал кредитору в удостоверение обязательства. Если долговой документ находится у должника, это значит, что обязательство прекратилось. Кредитор, правда, не лишен права доказывать обратное.

Если кредитор отказывается письменно в той или иной форме подтвердить принятие исполнения, должник вправе задержать исполнение обязательства, и эта задержка будет рассматриваться как просрочка кредитора.

Однако кроме исполнения ГК РФ предусматривает еще несколько дополнительных способов прекращения обязательств.

1. *Отступное.* Стороны могут согласиться прекратить обязательство, при этом кредитор удовлетворяется получением от должника отступного – денег, имущества, иных благ – взамен исполнения обязательства.

2. *Зачет.* Если стороны являются одновременно и кредитором, и должником в отношении друг друга по встречным однородным требованиям, то их обязательства могут быть погашены зачетом. Если два лица должны друг другу взаимно по миллиону рублей, то нет смысла передавать деньги, достаточно зачесть их друг другу. Зачетом погашаются только однородные требования, чаще всего денежные. Если требования разнородны, то и речи не идет о зачете. Кроме того, зачтены могут быть только требования, срок исполнения которых наступил. Если же по одному требованию срок наступил, а по другому – нет,

требование, по которому наступил срок, должно быть исполнено в натуре. Если встречные однородные требования неодинаковы, зачет производится в сумме меньшего обязательства.

Не допускается зачет требований о возмещении вреда, причиненного здоровью, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании и в некоторых иных случаях, предусмотренных законом или договором.

3. *Совпадение кредитора и должника в одном лице.* Это может иметь место при слиянии юридических лиц, которые до этого были кредитором и должником.

4. *Новация*, то есть замена первоначального обязательства на новое между теми же сторонами. Новация осуществляется по соглашению сторон. Например, при покупке товаров в кредит сначала возникают обязательства по купле-продаже вещи между продавцом и покупателем, а затем, когда покупатель получил вещь, происходит новация: обязательство покупателя уплатить деньги продавцу превращается в обязательство заемщика возратить долг заимодавцу по договору займа. Новация не допускается в отношении обязательств о возмещении вреда, причиненного здоровью и жизни, и алиментных обязательств.

5. *Прощение долга.* Кредитор своей доброй волей освобождает должника от исполнения обязательства, если этим не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (например, если это имущество кредитор должен передать третьему лицу).

6. *Невозможность исполнения.* Она также прекращает обязательство в том случае, если эта невозможность вызвана обстоятельством, за которое никто не отвечает (действие непреодолимой силы и т.д.).

7. *Смерть гражданина.* Она прекращает те обязательства, которые тесно связаны с его личностью, например уплата или получение алиментов или возмещение за вред, причиненный здоровью. Прекращаются и такие обязательства, которые не могут быть исполнены без личного участия умершего, например обязательство предоставить рукопись книги по издательскому договору.

8. *Ликвидация юридического лица* (кроме случаев правопреемства).

9. *На основании акта органа государственной власти.* Акт государственной власти может сделать невозможным исполнение того или иного обязательства, в этом случае оно прекращается. Например, вводится лицензирование на продажу того или иного товара, а продавец на день введения лицензии ее не имеет. Покупатель, уже заключивший договор, не может получить товар.

Если предписания акта государственной власти причиняют убытки сторонам из-за невозможности исполнения обязательства, то стороны могут требовать возмещения убытков у государственного органа, издавшего акт (ст. 13 и 16 ГК).

10. *Существенное изменение обстоятельств*, при которых стороны взяли на себя обязательства по договору. Изменение обстоя-

тельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это предвидеть, договор вообще не был бы заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Заинтересованная сторона может добиться изменения или прекращения обязательств в данном случае через суд.

### ***Контрольные вопросы***

1. Является ли обязательство сделкой?
2. Чем солидарное обязательство отличается от долевого?
3. Могут ли стороны сами определять место исполнения обязательства?
4. В чем различие между положительным ущербом и упущенной выгодой?
5. Каково различие между виной в форме умысла и неосторожности?
6. Какова разница между случаем (казусом) и непреодолимой силой?
7. В каком порядке исчисляются пени?
8. Допустим ли зачет разнородных требований?



## Глава 8

# ДОГОВОР В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

### 8.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ\*

#### 8.1.1. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА

На основании договора возникают договорные обязательства. В сфере гражданского права этот вид обязательств встречается довольно часто. Договор – это соглашение двух или более лиц о возникновении, изменении, прекращении обязательств. Поскольку договор является соглашением, то это предполагает по меньшей мере два условия. Во-первых, в нем выражена воля как минимум двух лиц, и поэтому он всегда – двусторонняя сделка. Во-вторых, договор заключается на основе доброй воли сторон, то есть добровольно. Ни одна из сторон не может принудительно навязать другой ни заключение договора, ни его условия. Это положение вытекает из принципа свободы договора, закрепленного в ГК РФ (п. 2 ст. 1). Но не случайно в нем говорится, что свобода договора не должна противоречить законодательству. Она ведь предполагает равенство сил сторон договора. А если такого равенства нет? Представьте себе договор пассажира с железной дорогой. Может он торговаться о цене билета? Естественно, что в этих случаях свобода железной дороги в установлении цены билетов ограничивается в интересах слабой стороны – пассажира. Свобода договора может ограничиваться и в интересах общества. Недопустимо, в частности, нарушение законов конкуренции.

Есть и другие ограничения этого принципа: в некоторых случаях сторона заключает договор с другой стороной во исполнение обязанности перед третьим лицом, исполняя его волю. Такая ситуация возможна, например, при завещательном отказе.

Содержание договора составляют условия, в которых формируются обязательства сторон. Они подразделяются на *существенные* и *обычные*. Существенными являются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. По общему правилу к ним относятся

---

\* ГК РФ, главы 27–29.

условия о предмете договора, сроке исполнения и цене. Кроме того, к существенным относится любое условие, которое названо в правовом акте о конкретном договоре или внесено в договор по предложению одной из сторон. Договор считается заключенным с момента, когда стороны достигли согласия по его существенным условиям.

Обычными считаются условия, которые обычно присутствуют в данном виде договоров. Они содержатся в законодательстве о данном виде договора, и прежде всего в ГК РФ. Эти условия не обязательно должны быть внесены в конкретный договор данного вида, но они незримо присутствуют в нем. Если по этому условию возникает спор, стороны обращаются к Гражданскому кодексу и с помощью его норм выясняют судьбу спора. Приведем пример. Одно из условий договора имущественного найма, закрепленных в ГК РФ, состоит в следующем: если иное не установлено договором, то обязанность капитального ремонта лежит на наймодателе, а текущего ремонта – на нанимателе. Это обычное условие договора имущественного найма. Значит, когда два лица заключают договор имущественного найма, им вовсе не обязательно включать данное условие в свой договор. Однако если затем возникает спор по поводу ремонта, тогда и стороны, и суд должны руководствоваться соответствующим положением Кодекса.

Правда, каждая из сторон может настаивать, чтобы в договоре было записано иное, например, чтобы все виды ремонта лежали на той или другой стороне. В этом случае такое условие, включенное в договор по требованию одной из сторон, становится существенным со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Обычные условия могут быть изложены в виде примерных условий примерного договора (иногда он называется типовым договором), обобщающих обычаи делового оборота. Стороны в своем договоре могут ссылаться на эти условия\*.

### 8.1.2. ВИДЫ ДОГОВОРОВ

Договоры классифицируются по определенным признакам. По моменту возникновения и приобретения юридической силы договоры подразделяются на *консенсуальные* и *реальные*. Консенсуальные (лат. consensus – согласие) вступают в силу с момента достижения соглашения по существенным условиям договора, а реальные – при передаче

---

\* В английском праве есть также понятие подразумеваемых условий договора. Вот пример из судебной практики. Судовладелец заключил договор с владельцами пристани на погрузку судна. При погрузке во время морского отлива судно село на мель, повредив корпус. Судовладелец обратился с иском о возмещении ущерба к владельцам пристани, и суд признал, что они должны отвечать, так как подразумеваемым условием договора о погрузке является обеспечение безопасности погрузки для судна.

предмета договора от одной стороны другой. Примером консенсуального договора является купля-продажа: после достижения согласия по существенным пунктам продавец обязан передать вещь, а покупатель – уплатить деньги. Реальным является договор займа: он возникает только в тот момент, когда заимодавец передаст сумму долга заемщику. До этого момента все его обещания дать деньги в долг не имеют юридической силы.

Договоры можно различать по распределению прав и обязанностей на *двусторонние* и *односторонние*. По двустороннему договору обе стороны приобретают и права, и обязанности, а по одностороннему договору – одна сторона приобретает только права, другая – только обязанности. Опять в качестве примера можно привести куплю-продажу и заем. По первому договору и продавец, и покупатель имеют и права, и обязанности. По второму договору заимодавец имеет право получить денежный долг с заемщика, а заемщик – только обязанность выплатить долг.

Наконец, договоры можно различать по имущественному представлению. Они могут быть *возмездные* и *безвозмездные*. По возмездному договору имущественному представлению одной стороны соответствует встречное имущественное представление другой. В безвозмездном договоре имеет место одностороннее имущественное представление, например в договоре дарения.

Обычно выгоду из договора извлекают и приобретают по нему права его участники. Однако известен также *договор в пользу третьего лица*. По этому договору выгоду и права приобретает лицо, не участвующее в договоре. Например, договор перевозки грузов заключают между собой грузоотправитель и перевозчик, а права возникают также у грузополучателя, хотя он договор не заключал.

ГК РФ ввел категорию *публичного договора*. Это договор коммерческой организации с ее клиентами по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые организация обязана продать, выполнить, оказать любому обратившемуся к ней клиенту. Она не имеет права ни отдавать предпочтение тому или иному клиенту, ни отказывать ему в предоставлении товаров, работ, услуг. Это касается розничной торговли, перевозки транспортом общего пользования, услуг связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного обслуживания и т.п. Цены в таком договоре устанавливаются одинаковыми для всех потребителей.

Если коммерческая организация отказывается заключить публичный договор, клиент может понудить ее к его заключению через суд.

Из правил о публичном договоре законом могут быть установлены исключения, касающиеся предпочтений и цен.

В ГК РФ дан примерный перечень договоров: купля-продажа, мена, имущественный наем, подряд, перевозка, комиссия, экспедиция, хранение, заем, ссуда, конкурс (тот, кто публично объявил конкурс, обя-

зан затем подвести его итоги и выплатить премии) и т.д. Вместе с тем установлено, что действительным является любой договор, который не противоречит закону и заключен в надлежащей форме. В конце 50-х годов XX в. в нашей стране стали проводиться государственные денежно-вещевые лотереи. Был выпущен также свободно обращающийся государственный заем: можно было купить облигации и при необходимости продать их. Тогда возник новый вид договора о совместном приобретении лотерейных билетов (или облигаций) и разделе выпавших на эти билеты выигрышей. Вскоре он прошел своеобразную «юридическую экспертизу». Произошло это следующим образом.

Трое товарищей решили совместно приобрести лотерейные билеты и поровну разделить выигрыш, если таковой будет. Каждый из них купил по шесть билетов, затем они их перемешали и поделили между собой. Сделка была оформлена письменно, в этом же договоре были указаны номера билетов, взятых каждым на хранение. Каждый из товарищей имел подписанный всеми экземпляр договора. После очередного тиража оказалось, что 17 билетов не выиграли ничего, но зато восемнадцатый выиграл трехквартирный шитовой дом стоимостью 19 500 руб. (как раз делится на три без остатка). Однако хранитель этого билета категорически отказался поделиться с товарищами, сославшись на то, что лотерейный билет – это предъявительский документ и по нему получает тот, кто его предъявил. Товарищи с ним не согласились и подали в суд, который присудил взыскать в пользу истцов по 6500 руб., посчитав, что договор о совместном разделе выигрыша является действительным, так как не противоречит закону и составлен в надлежащей, в данном случае простой письменной, форме, а поэтому хранитель билета не является его единоличным владельцем и обязан исполнить свое обязательство по договору.

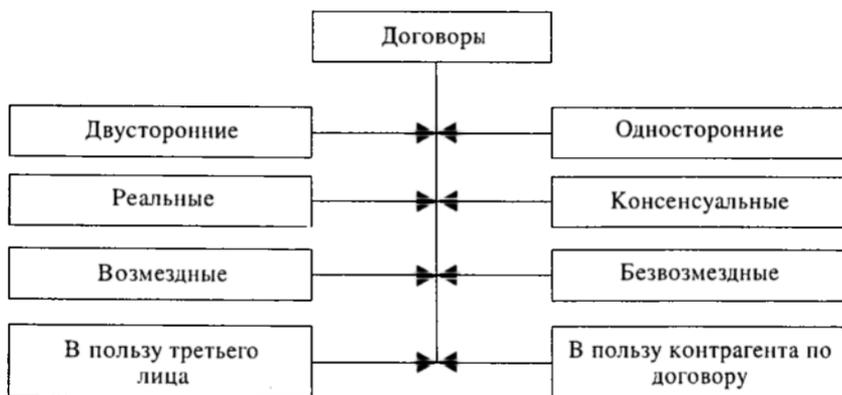


Схема 8. Виды договоров

### 8.1.3. ПОРЯДОК ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ПРАВИЛА ТОЛКОВАНИЯ ДОГОВОРА

Для выявления воли сторон установлен порядок заключения договора, который имеет две стадии. Первая стадия – предложение, или *оферта*. Сторона, дающая предложение, называется *оферент*. Оферта должна быть направлена конкретному лицу и должна содержать существенные условия договора.

Вторая стадия – принятие предложения, которая называется *акцепт*, а сторона – *акцептант*. Акцептант должен принять предложение в определенный срок, который устанавливается оферентом или законом. В течение этого срока оферент связан своим предложением, и, если акцептант примет предложение в этот срок, договор считается заключенным. Если же акцептант не ответил в установленный срок, оферент освобождается от своего предложения. Если оферент получил ответ акцептанта после истечения срока, отведенного для ответа, то он может отказаться от заключения договора, немедленно сообщив об этом акцептанту. Ответ на устное предложение должен последовать немедленно.

Если акцептант в своем ответе изменил некоторые условия договора (хотя бы одно) или добавил новые условия, то предложение считается неприкрытым, а ответ акцептанта рассматривается как новое предложение. Теперь стороны уже меняются ролями: бывший акцептант становится оферентом, а бывший оферент – акцептантом.

Заключение договора не обязательно должно оформляться документом, озаглавленным «Договор». Это может быть обмен письмами или телеграммами, или принятие к исполнению заказа, или выдача квитанции организацией, оказывающей услуги либо исполняющей работы по заказу клиентов.

В некоторых случаях, предусмотренных законом, заключение договора между сторонами является обязательным (например, договоров поставки или контракта). В этом случае акцептант, не согласный с предложениями оферента, составляет протокол разногласий, в котором излагает соответствующие условия договора как в редакции оферента, так и в своей редакции, и в течение 30 дней со дня получения оферты направляет его оференту. Если оферент не согласен с возражениями и предложениями акцептанта, то он в течение 30 дней со дня получения ответа акцептанта передает спор на рассмотрение суда (преддоговорный спор).

Как относиться к рекламе товара? Можно ли рассматривать ее как оферту? Поскольку она адресована неопределенному кругу лиц, ее можно рассматривать лишь как предложение делать оферту. Однако если в публичном предложении содержатся все существенные условия договора и выражена воля лица, предлагающего заключить договор с

каждым, кто обратится, такое предложение считается публичной офертой. Публичной офертой является, например, объявление открытого публичного конкурса. Предложение принять участие в конкурсе всегда адресовано неопределенному кругу лиц, но оно имеет юридическую силу. Каждый, кто откликнется на это предложение, имеет право на рассмотрение его работы конкурсной комиссией и на получение вознаграждения по результатам, если он его заслужит.

Таким же публичным предложением заключить договор являются аукционы, или торги. Они могут быть открытыми для всех либо закрытыми, то есть с участием определенного круга приглашенных лиц. Порядок торгов и заключения договора по их результатам регулируется ГК РФ (ст. 448).

Как бы тщательно ни согласовывали стороны условия договора, нередко случается, что некоторые положения сформулированы неявно, двусмысленно, и каждая из сторон может понимать их по-своему. Поэтому еще древнеримские юристы размышляли над вопросом толкования договоров и других сделок. А в чем, собственно говоря, вопрос? Если волеизъявление в словесной формуле договорного условия выражено нечетко, то нельзя понять, какова была истинная воля, каковы были истинные намерения сторон или одной из сторон. Уже тогда противоборствовали две точки зрения: одна сводилась к тому, что надо исходить из письменного текста, который значит больше, чем намерение сторон; другая – к тому, что в договоре надо больше обращать внимание на то, что имелось в виду, чем на то, что было сказано. Всю эту полемику вызвал так называемый «казус Курия». Некий римлянин оставил завещание, в котором было сказано: «Если у меня родится сын и он умрет, не достигнув совершеннолетия, то я желаю, чтобы Курий был моим наследником». Казус заключался в том, что у наследодателя не родился сын. Имеет ли силу завещание? Если исходить из текста, толковать его буквально, то не имеет, потому что завещание было сформулировано в виде сделки под отлагательным условием: правоотношение по ней возникало лишь при наступлении условия, а оно не наступило. Но какова в данном случае была воля завещателя? Он хотел, чтобы Курий стал его наследником, если не будет других наследников по мужской линии, или во всяком случае он предпочитал Курия другим наследникам, кроме сына. И при таком подходе следует признать право Курия на наследство.

В российском дореволюционном законодательстве (Свод законов Российской империи) было принято правило толкования «по словесному смыслу», то есть буквально. И только если имелись весомые основания сомневаться в правильности формулировки договора, применялось толкование по намерению сторон и доброй совести.

Примерно такой же схемы придерживается и ГК РФ. Статья 431 устанавливает следующие правила толкования судом условий договора:

принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов. Если это значение неясно, то оно устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом;

если указанные выше правила не позволяют определить содержание договора, тогда выясняется действительная общая воля сторон с учетом цели договора. Для того чтобы эту общую волю выявить, можно использовать и переговоры при подготовке договора, и переписку, и практику взаимных отношений, и обычаи делового оборота. и т.д.

Рассмотрим на примере одного договора этот механизм толкования. Консервный завод и плодоовощной совхоз заключили договор контрактации (купли-продажи, см. 8.2.2) на урожай яблок. Завод обязался закупить весь урожай плодов. При этом было установлено, что если урожай окажется более  $X$  т яблок с 1 га сада, то цена будет  $Y$  за 1 т продукции, а если урожай будет меньше  $X$  т с 1 га, то цена будет выше суммы  $Y$ , чтобы обеспечить необходимый уровень доходов совхоза. Сады совхоза были размещены на 10 земельных участках. На семи был собран урожай, намного превышающий величину  $X$ , но на трех оказался меньше этой величины.

Когда дело дошло до расчетов, то между сторонами возник спор. Завод считал, что поскольку урожайность с гектара в среднем выше величины  $X$ , то за каждую тонну продукции он должен уплатить цену, равную  $Y$ . Совхоз считал, что по трем участкам, где урожайность ниже, завод должен заплатить цену выше величины  $Y$ . При этом совхоз ссылался на то, что в договоре не указано, что урожайность надо определять по совхозу в среднем. Завод же свои возражения обосновал тем, что в договоре не указано, что урожайность надо определять дифференцированно, по каждому участку в отдельности.

Суд вынес решение в пользу завода. Почему? Действительно, буквальное значение текста неясно, его можно формально истолковать в пользу любой стороны. Однако, сопоставив это условие договора с другими, суд обнаружил, что приемку продукции завод должен был осуществлять не по участкам, а на центральном хранилище. Следовательно, не была предусмотрена система учета урожайности по участкам, а значит, не могла быть установлена и система оплаты продукции по урожайности на участке. Далее суд установил, что все предыдущие договоры этих же контрагентов предусматривали среднюю урожайность продукции по совхозу, а не по участкам. Наконец, было установлено, что указание на урожайность продукции в среднем по хозяйству является обычаем делового оборота в договорах контрактации. Убедительно? Судите сами.

Правила толкования договора сходны с приемами толкования нормативных актов: грамматического, систематического, логического и

исторического. Толкование договора или закона – это уяснение смысла правового акта, а в случае с договором – и намерений сторон, что требует большой и напряженной умственной работы.

## 8.2. ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ И ЕГО ВИДЫ\*

Договор купли-продажи – один из самых древних и самых «рыночных» договоров. По этому договору одна сторона, продавец, обязуется передать товар другой стороне в собственность, а другая сторона, покупатель, обязуется уплатить за это продавцу обусловленную денежную сумму.

Договор купли-продажи является консенсуальным, двусторонним, возмездным. Его субъектами и в роли продавца, и в роли покупателя могут быть любые субъекты гражданского права без ограничения. Товар выражается предметом (объектом) договора купли-продажи. Товаром может быть любая вещь, за исключением вещей, изъятых из гражданского оборота. Вещи с ограниченной оборотоспособностью продаются и покупаются среди определенного круга лиц, имеющих на то разрешение государства.

Основным признаком договора купли-продажи является переход права собственности на вещь от продавца к покупателю. Следовательно, к моменту перехода права собственности на вещь продавец должен быть собственником вещи, чтобы передать свое право собственности покупателю. Право собственности на вещь возникает у покупателя при условии, что продавец обладает правом хозяйственного ведения, а покупатель не является государственным или муниципальным юридическим лицом. В этом случае право хозяйственного ведения на вещь трансформируется в право собственности. Если же и продавец, и покупатель являются государственными или муниципальными юридическими лицами, то к ним переходит право хозяйственного ведения, а собственником остается (или становится) государство или муниципалитет. Если государственное юридическое лицо продает вещь муниципальному, то кроме права хозяйственного ведения, перешедшего к юридическому лицу, от государства к муниципалитету переходит также право собственности.

Кроме того, закон устанавливает некоторые исключения из правила, когда несобственник вещи может продать вещь и у покупателя возникает на нее право собственности: при продаже имущества с торгов; при продаже транспортной организацией невостребованного груза или багажа; при реализации ломбардом через комиссионный магазин невостребованных вещей.

По общему правилу переход права собственности на вещь происходит в момент передачи вещи от продавца покупателю. Под передачей

---

\* ГК РФ, глава 30.

понимаются вручение вещи покупателю, сдача ее на почту или в багаж, отправка грузом тем или иным видом транспорта. С момента перехода права собственности на вещь к покупателю переходит и риск ее случайной гибели. В некоторых случаях договором или законом может быть установлено, что право собственности на индивидуально-определенную вещь переходит с момента заключения договора либо с момента регистрации вещи (недвижимость). Это, однако, не относится к регистрации автомобиля в ГИБДД. Право собственности на него возникает у покупателя с момента передачи.

Продавец обязан предупредить покупателя о правах третьих лиц на вещь, если таковые имеются (право аренды, залог и т.д.), и по требованию покупателя освободить вещь от этих прав. Если он скрывает факт существования подобных прав на проданную вещь, покупатель имеет право расторгнуть договор.

Говоря о существенных условиях договора купли-продажи, отметим, что предмет договора характеризуется не только количеством и предметной определенностью, но и качеством. В понятие качества входит несколько элементов: надежность предмета, долговечность, соответствие информации о потребительских свойствах предмета (товара). Качество гарантируется государственными и международными стандартами, информацией о потребительских свойствах, гарантийными сроками, сроками годности.

Законом установлен шестимесячный гарантийный срок для предъявления претензий по качеству купленной вещи для любых вещей, гарантийный срок по которым меньше шести месяцев. Однако для многих товаров установлен гарантийный срок более длительный – год или два. Более того, Закон о защите прав потребителей устанавливает, что потребитель имеет право требовать у продавца безвозмездного устранения недостатков вещи в течение всего срока службы, а если он не установлен – в течение 10 лет. Правда, Закон этот распространяется только на товары, приобретенные гражданами для личного потребления. Гарантийный срок по предъявлению требований о нарушении условий о качестве вещи начинается течь с момента ее продажи.

От гарантийного срока следует отличать срок годности, который характеризует естественные качества вещи, гарантирует их сохранение в течение этого времени и исчисляется с момента изготовления или сбора урожая и т.д. По истечении срока годности товар считается непригодным к употреблению и не может подлежать продаже. Это касается пищевых продуктов, косметики, лекарств и т.п.

Нарушение условий о качестве вещи определяется как ее недостаток, который может быть явным и скрытым. Явные недостатки можно обнаружить при покупке вещи, скрытые – только в процессе ее использования по назначению. Продавец отвечает за недостатки вещи, если не оговорил их при продаже. Обнаружив недостаток, покупатель может требовать либо обмена вещи на качественную, либо безвозмезд-

дного устранения недостатков или возмещения расходов, если он сам устранил недостатки, либо, наконец, расторжения договора и возмещения убытков. При этом покупатель обладает полной свободой выбора любого из этих средств воздействия на продавца. Вот типичный пример из судебной практики. Гражданка К. купила в магазине телевизор, который вскоре начал работать неисправно. Не желая связываться с ремонтом, К. потребовала вернуть ей деньги, то есть пожелала расторгнуть договор. Магазин, однако, отказался принимать телевизор и возвращать деньги, ссылаясь на то, что покупательница еще не произвела гарантийного ремонта. Дело дошло до суда, который расторг договор и взыскал с магазина стоимость телевизора по ценам, установленным на момент вынесения судебного решения.

Говоря о сроках договора купли-продажи, можно указать, что акт купли-продажи в идеальном варианте должен совершаться одновременно. Так оно и бывает в большинстве случаев: покупатель платит деньги и тотчас получает товар. Однако возможна и иная ситуация, описанная классической фразой Ильфа и Петрова: утром – деньги, вечером – стулья. В этом случае продавец, получивший утром деньги, обязан принять меры к сохранению и своевременной передаче вечером «стульев». Возможна и обратная ситуация, в частности продажа товаров в кредит. Здесь вступают в силу правила о надлежащем исполнении денежного обязательства и просрочке должника.

Для обычных договоров купли-продажи характерно договорное установление цены по правилам свободного рынка. Однако в публичных договорах предприятий торговли (договорах магазинов с покупателями) продавец устанавливает единые для всех покупателей цены и покупатели могут либо соглашаться с этими ценами и покупать товар, либо не соглашаться и идти в другой магазин.

При купле-продаже индивидуально-определенных вещей могут складываться форс-мажорные обстоятельства, регулируемые законом.

1. Если вещь продана сразу нескольким покупателям (это может случиться при продаже какой-либо совместной собственности супругов), то право собственности на вещь переходит тому покупателю, с кем договор был заключен раньше. Однако если вещь фактически уже передана кому-то из этих покупателей, то она остается у него. Разумеется, остальные покупатели имеют право требовать возмещения убытков либо взыскания санкций (например, задатка).

2. Если третье лицо обратится к покупателю с виндикационным иском об истребовании у него купленной вещи, покупатель должен привлечь к делу и продавца, чтобы тот защитил вещь от виндикации. Если вещь будет виндцирована, то продавец должен вернуть покупателю полученную с него сумму. Возможно, однако, что покупатель не привлечет продавца и вещь у него будет виндцирована. Обратившись к продавцу за истребованием с него денег, покупатель может их не получить, если продавец докажет, что, вступив вовремя в дело, он предотвратил бы

отчуждение вещи у покупателя. Вот случай из судебной практики. Гражданин А. купил часы гражданина Б. Вскоре к нему обратился с виндикационным иском гражданин В. В суде гражданин В. привел доказательства, что часы были украдены у него год назад. Покупатель не привлек к делу продавца, и часы были у него виндигированы. Тогда он обратился с регрессным иском к продавцу, требуя назад деньги, уплаченные за часы. Однако продавец в суде неопровержимо доказал, что эти часы были куплены им 10 лет назад. В иске покупателю отказали.

Можно заметить, что в этом случае сложилась парадоксальная ситуация: законную силу имеют два взаимоисключающих судебных решения. Ясно, что одно из них ошибочно и в конечном счете должно быть пересмотрено. Волокиты можно было бы избежать, если бы суд мог сразу одновременно оценить доказательства и продавца, и третьего лица. Но для этого покупатель должен был привлечь продавца к делу. Впрочем, может быть, данную функцию следует возложить на суд?

Имеется несколько видов договора купли-продажи, каждый из которых обладает меньшей или большей спецификой. Так, публичные договоры розничной продажи товаров, с одной стороны, как мы уже говорили, обладают фиксированным набором условий, одинаковых для всех покупателей и неизменных для кого-то в отдельности. с другой стороны, эти договоры расширяют гарантии покупателям в выборе товара. Например, даже уплатив за товар, покупатель может отказаться от его приобретения или обменять недовольственные товары надлежащего качества в течение 14 дней после приобретения. Для этого надо предъявить товар и кассовый чек. Правда, есть перечень товаров, не подлежащих обмену (например, постельное белье).

Специфичны также условия договора купли-продажи предприятия как единого имущественного комплекса (§7 гл. 30 ГК РФ): продавец обязан передать покупателю предприятие в целом, за исключением прав и обязанностей, которые он не вправе передавать другим лицам.

Для работников проданного предприятия перемена собственника означает реорганизацию предприятия, которая регулируется Трудовым кодексом РФ.

Более существенными особенностями обладают такие виды договора купли-продажи, как договор поставки и договор контрактации.

### 8.2.1. ДОГОВОР ПОСТАВКИ

Этот договор обладает рядом особенностей по сравнению с обычным договором купли-продажи. Сфера его регулирования – продажа продукции производственно-технического назначения и оптовая продажа товаров народного потребления, предназначенных для предпринимательской деятельности, а не личного, семейного потребления. Этим определяется и круг субъектов этого договора поставки: коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Сторонами в нем являются поставщик и покупатель (потребитель).

Основные положения, регулирующие поставку, содержатся в §3 и 4 гл. 30 ГК РФ.

Обычно договор регулирует отношения между сторонами, у которых сложились прочные и постоянные, длительные хозяйственные связи. При этом предпочтение отдается прямым договорам поставки, где поставщик является производителем продукции, а покупатель – ее потребителем. Правда, иногда договоры поставки заключаются с участием промежуточного звена, занимающегося комплектацией и сортировкой продукции. Если крупный металлургический завод поставляет регулярно определенный ассортимент металла в какой-нибудь регион, где сотни потребителей, то ему и потребителям выгоднее пользоваться услугой снабженческо-сбытовой организации, которая закупает продукцию завода на весь регион, а затем сортирует ее между потребителями.

В этом случае снабженческая организация является покупателем в договоре поставки с заводом и поставщиком – в договоре с потребителями (каждым в отдельности).

Еще одна особенность договора поставки обусловлена тем, что его предмет, во-первых, еще не изготовлен в момент заключения договора, во-вторых, всегда определен родовыми признаками: количеством, качеством, ассортиментом, комплектностью. Характеристика этих признаков составляет существенные условия поставки. Количество характеризуется натуральными показателями и денежной суммой. Качество характеризуется стандартами (международными, государственными, отраслевыми), эталонными образцами изделий, гарантийными сроками. Ассортимент определяется соотношением сортов продукции.

Существенным условием поставки является также срок. Сроки поставки определяются, как правило, не датой, а периодами: они могут быть квартальными, месячными, недельными, декадными. Если установлен квартальный срок поставки, то продукция должна поставляться равномерно в течение всех трех месяцев квартала. При месячных сроках продукция должна поставляться равномерно по декадам или неделям, а при недельном или декадном сроках – ежедневно (например, хлеб с хлебозаводов в магазины).

Еще одним существенным условием поставки является цена. На большинство видов продукции цены в настоящее время договорные, складывающиеся на рынке. Однако на некоторые виды продукции государство устанавливает предельные цены, что представляется временным явлением. В то же время закон категорически запрещает монополизацию цен, какие бы то ни было картельные соглашения производителей о ценах на их продукцию. Пока, правда, существует сильная монополия производителей как пережиток «планового хозяйства», когда производство той или иной продукции, например бумаги, сосредоточивалось на нескольких крупнейших предприятиях.

Обычно в прејскурантах наряду с ценой самого товара указывается и та часть расходов на его доставку, которую поставщик берет на себя. Она обозначается термином «франко». Это значит, что до того пункта, который обозначен термином «франко», покупатель свободен от расходов на доставку продукции, товара. Различаются четыре позиции «франко»: франко-склад поставщика, франко-вагон станции отправления, франко-вагон станции назначения, франко-склад покупателя. Следовательно, в первом случае покупатель оплачивает поставку от склада поставщика, то есть всю поставку. Во втором случае он уплачивает за перевозку по железной дороге и доставку до своего склада. В третьем случае он оплачивает только доставку от станции назначения до своего склада. В четвертом случае за всю перевозку платит поставщик.

В морских перевозках имеется несколько стандартных вариантов оплаты перевозки и страховки грузов, которые обозначаются аббревиатурами ФОБ, ФАС, СИФ, КАФ – это соединения начальных букв английских терминов. Например, СИФ – от буквы английских слов, означающих цену товара, цену страхования, цену фрахта. Если СИФ – станция или порт назначения, значит, продавец, поставщик, оплатил доставку груза и его страхование до этого пункта. Напомним, что риск случайной гибели этого груза лежит уже на получателе, поскольку он стал собственником груза с момента его погрузки.

Арбитражная практика исходит из того, что при заключении договора поставки должно быть соблюдено требование Положения о поставках продукции о том, что в договор обязательно должны быть включены условия об ассортименте, количестве, качестве, сроке и цене поставляемой продукции. В противном случае договор не считается заключенным. Так случилось у покупателя технических комплектов, который заключил договор на их поставку с дагестанским кооперативом «Анджи», забыв включить в него условия о качестве комплектов и порядке его определения. Когда же он обратился в арбитражный суд за взысканием санкций за неисполнение кооперативом договора, арбитражный суд признал договор незаключенным.

За нарушение условий поставки установлена гражданско-правовая ответственность. Мы рассмотрим лишь ответственность за нарушение существенных условий. Нарушение условий о сроке и количестве поставки расценивается как одно нарушение и называется «просрочка поставки и недопоставка». Действительно, эти два условия связаны таким образом, что нарушение одного автоматически влечет нарушение другого: если в первом квартале поставщик недопоставил 100 т продукции, то он одновременно нарушил и условие о сроке (опоздал с поставкой 100 т), и условие о количестве (поставил в первом квартале на 100 т меньше). За недопоставку в срок взыскивается неустойка в определенном проценте (5, 8, 10 % и более в зависимости от соглашения сторон) от суммы невыполненного обязательства. Эта неустойка является альтернативной.

Нарушение условий о качестве продукции может быть двух видов: поставка непригодной продукции, то есть продукции с неустранимыми недостатками. В этом случае покупатель имеет право не оплачивать поставку, а если она была оплачена – вернуть деньги обратно, вернуть продукцию поставщику и потребовать замены ее качественной, взыскать неустойку (согласно Положению о поставках она составляет 20% стоимости некачественной продукции). При нарушении качества продукции неустойка, согласно типовым договорам, носит штрафной характер; значит, могут быть взысканы и убытки. Если продукция оказалась с устранимыми недостатками, то покупатель может потребовать их устранения в определенный срок, а если они не будут устранены, то устранить их своими силами за счет поставщика. Он также задерживает оплату за поставленную продукцию и взыскивает неустойку (5% согласно условиям типовых договоров).

Нарушением условий о комплектности является недопоставка хотя бы одной части комплекта, отсутствие которой не дает возможности использовать по назначению весь комплект. Ответственность за нарушение условий и комплектности такая же, как за поставку непригодной продукции, только неустойка исчисляется от стоимости всего комплекта.

Обычно в договорах поставки предусмотрены и другие виды ответственности: за нарушение ассортимента и т.п. Покупатель несет ответственность за неуплату поставленной ему продукции тоже в форме неустойки: начисляются пени за каждый день просрочки в течение 30 дней, затем взыскание пеней прекращается, но одноразово взыскивается еще неустойка. Впрочем, размеры и порядок взыскания санкций предусматриваются договором между поставщиком и покупателем по их усмотрению и согласию, и эти размеры могут не совпадать с установленными в положениях о поставках.

Факт нарушения договорных обязательств по количеству, качеству, комплектности удостоверяется актом о приемке продукции или товара по количеству и качеству, который должен быть составлен покупателем. При этом должен быть поставщик, а при его неявке – независимый эксперт. Акт должен быть составлен в 10-дневный срок после получения покупателем товара (продукции), и он является бесспорным доказательством факта нарушения договора при рассмотрении спора в арбитражном суде.

**Особенности договоров поставки для государственных нужд.** Государство является потребителем самой различной продукции и товаров. Оно нуждается в оружии, обмундировании и продовольствии для своих Вооруженных сил, в оборудовании для учреждений, школ, больниц, в стройматериалах и горючем, в топливе и зерне для материального резерва. Загляните в расходную часть государственного бюджета, и вы увидите бесконечный перечень государственных нужд. В услови-

ях рыночной экономики оно может приобрести все это только на рынке у свободных и независимых производителей. Даже у «родных» казенных предприятий оно приобретает продукцию на основе рыночных механизмов, а это значит, что государство как покупатель должно заказать и купить все необходимые ему вещи у их производителей. И договор поставки для государственных нужд является юридической формой этих рыночных отношений. В отличие от обычного договора поставки здесь выстраивается «двухэтажная» система правовых отношений. Сначала государственный орган (министерство или иное ведомство), получивший бюджетные деньги на приобретение определенной продукции (товаров), формирует заказ на эту продукцию и предлагает его поставщику (исполнителю) заказа, то есть определенному предприятию, коммерческой организации, производящей данную продукцию. Если поставщик принял заказ, то между государственным органом, который называется государственным заказчиком, и поставщиком заключается государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд. По этому контракту поставщик обязуется передать заказанный товар государственному заказчику или другому получателю по указанию заказчика, а последний обязуется обеспечить оплату поставленных товаров. При этом заключение государственного контракта для государственного заказчика обязательно, а для поставщика такая неременная обязанность заключить контракт возникает лишь в случаях, указанных законом. В законах, дополняющих ГК РФ, установлено: обязанность заключить государственный контракт возложена на поставщиков, занимающих доминирующее положение на рынке в торговле заказанным товаром, а также для предприятий-монополистов (например, Газпром) и предприятий, на которых оборонный заказ превышает 70% производства продукции. Хотя эти предприятия обязаны заключить государственный контракт, даже если его условия им невыгодны, государственный заказчик обязан возместить им все убытки, возникшие у них в результате исполнения государственного заказа (только казенным предприятиям не возмещаются убытки, но это чисто формальный момент, потому что казенные предприятия, как вы помните, находятся фактически на бюджетном финансировании). Таким образом, поставщик, на которого закон не возлагает обязанность заключить государственный контракт, волен в своем выборе заключать его или не заключать. После того, как государственный контракт будет согласован и подписан сторонами, заказчик прикрепляет поставщика к определенному покупателю. При этом он извещает обе стороны о прикреплении их друг к другу. И тогда уже они заключают между собой договор поставки, согласно которому поставщик обязан передать покупателю товары, указанные в договоре, а покупатель обязан их принять и оплатить по согласованной цене.

При такой схеме договорных отношений государственный контракт является предварительным соглашением, юридической базой для заключения договора поставки между поставщиком и покупателем. Но вот что надо отметить: прикрепление данного покупателя к данному поставщику вовсе не является для них обязательным, более того, покупатель может отказаться от заключения договора. Тогда государственный заказчик прикрепляет к поставщику другого покупателя либо сам берет на себя обязательства покупателя. В последнем случае государственный контракт приобретает как бы двойную силу, становясь одновременно и договором поставки. Механизм исполнения такого договора следующий: государственный заказчик направляет поставщику отгрузочную разрядку, в которой указывает получателей, которым поставщик должен передать товар, а расплачивается за всех получателей генеральный заказчик. Правда, он и сам может принять весь причитающийся ему по государственному контракту товар.

Договор поставки для государственных нужд является разновидностью договора поставки и договора купли-продажи. Поэтому на него распространяются общие правила договора поставки о правах, обязанностях и ответственности сторон.

### 8.2.2. ДОГОВОР КОНТРАКТАЦИИ

Договор контрактации также представляет собой разновидность договора купли-продажи. Круг субъектов этого договора ограничивается производителями сельскохозяйственной продукции, с одной стороны, и контрактантами (оптовыми покупателями этой продукции, заготовителями) – с другой. Объект договора – только сельскохозяйственная продукция, определяемая родовыми признаками. Итак, по договору контрактации одна сторона – производитель сельскохозяйственной продукции обязуется вырастить и передать другой стороне – заготовителю в собственность определенное количество сельскохозяйственной продукции установленного качества, вида, ассортимента, а заготовитель обязуется оплатить полученную продукцию по согласованным ценам.

Особенностью этого договора, как и договора поставки, является то, что он заключается в тот момент, когда предмета договора еще нет, весной. Поэтому в договоре могут быть предусмотрены некоторые дополнительные обязательства контрактанта: денежное авансирование, снабжение элитными семенами, удобрениями, тарой, упаковкой и т.д., разумеется, в счет будущей оплаты за продукцию.

Основная обязанность производителя продукции состоит в том, что он производит и доставляет к месту сдачи обусловленное договором количество продукции, соответствующей всем договорным требованиям, а основная обязанность контрактанта состоит в том, что он должен принять продукцию по приемосдаточному акту и оплатить ее, включая стоимость тары, если возврат последней невозможен.

За неисполнение своих обязанностей стороны несут ответственность, установленную законом или договором. Как правило, производитель продукции отвечает уплатой неустойки в проценте от стоимости несданной продукции. Размер процента зависит от вида продукции. Эта неустойка рассматривается как зачетная.

Производитель не отвечает какими-либо санкциями или возмещением убытков на сдачу некачественной продукции. Такую продукцию контрактант просто не должен принимать, а если он ее принял, то все убытки от этого ложатся на него.

Производитель освобождается от ответственности, если не сдаст продукцию из-за стихийных бедствий или иных неблагоприятных последствий (град, ранние заморозки, ураган, засуха, эпидемические болезни сельскохозяйственных животных и т.д.). Эти неблагоприятные факты должны быть удостоверены государственной инспекцией по заготовкам и качеству продукции. Конечно, понятие неблагоприятных условий нельзя толковать расширительно, потому что большая часть России расположена в зоне рискованного земледелия. Поэтому неблагоприятные условия являются скорее нормой, чем исключением из нее. Значит, основанием для освобождения от ответственности могут быть лишь такие неблагоприятные условия, которые объективно исключали возможность получения продукции, несмотря на добросовестное и рациональное ведение сельскохозяйственного производства.

Заметим, что по договору контрактации производитель несет ответственность только за сдачу произведенной им продукции, и если этой продукции у него нет, с него нельзя требовать исполнения договора в натуре. В судебной практике было дело, которое как раз касалось этого вопроса. Производитель не смог сдать заготовителю (консервному заводу) урожай яблок, поскольку урожая не было по объективным причинам. Суд по иску заготовителя обязал производителя закупить яблоки в соседней области, где был урожай яблок, и сдать их заготовителю. Однако в этом случае производитель превращался в торгового посредника, а договора о торговом посредничестве у него с заготовителем не было. Да и договор контрактации предусматривал сдачу произведенной продукции, а не купленной производителем. Решение суда было отменено по жалобе производителя.

Контрактант также несет ответственность за нарушение своих обязательств. Он уплачивает неустойку (в различных размерах) за необоснованный отказ от приемки продукции; за необеспечение производителя тарой и упаковочными материалами; за неправильное определение количества и качества сданной продукции и неправильную ее оплату (по сниженным расценкам или суммарно); за несвоевременный расчет с производителем за сданную продукцию.

В некоторых случаях производитель может требовать взыскания убытков, например, если у него испортилась продукция из-за необес-

печения тарой, которую должен был поставить контрактант, или если последний необоснованно отказал в приеме продукции, из-за чего она испортилась или потеряла высокое качество.

### **8.2.3. ДОГОВОР ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ**

Если воспользоваться биологической классификацией (род – вид – особь), то этот договор имеет родовые признаки купли-продажи, а видовые – поставки. Осталось выяснить его особенности.

Прежде всего отметим особенность предмета договора: это непрерывно текущие потребляемые ресурсы – электроэнергия, вода, газ, нефть – через единую систему снабжения: электросеть, водопровод, трубопровод и т.д. Данной особенностью определяется и содержание договора энергоснабжения. По договору энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется ее оплачивать и соблюдать режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его пользовании энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования.

Непременным условием для заключения договора является наличие у абонента электропринимающего устройства, а также электросчетчиков.

В договоре определяется количество и качество подаваемой энергии и режим ее потребления. Энергоснабжающая организация обязана постоянно подавать энергию в энергопринимающие устройства в пределах установленных лимитов (количества) энергии. Потребитель же пользуется ею по принципу «крана»: включает тогда и на такое время, когда и как ему это нужно. Установленное договором количество энергии абонент может увеличить, оплатив дополнительную поставку.

С юридическими лицами договор заключается в письменной форме. Договор с гражданами считается заключенным с момента первого подключения абонента к электросети.

Аналогичными договору энергоснабжения являются договоры теплоснабжения, газоснабжения, водоснабжения. Эти договоры регулируются Правилами пользования тепловой энергией (1981 г.), Правилами подачи газа магистральными газопроводами потребителям (1986 г.). Дополняют ГК РФ и Правила пользования электрической энергией (1981 г.).

## **8.3. ДОГОВОР ПОДРЯДА\***

### **8.3.1. ПОНЯТИЕ ДОГОВОРА ПОДРЯДА**

По договору подряда одна сторона – подрядчик обязуется по заказу другой стороны – заказчика изготовить своими силами и за свой риск

\* ГК РФ, глава 37.

вещь и передать ее в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление) заказчика, а заказчик обязан уплатить обусловленную цену и принять вещь.

Таким образом, это двусторонний, возмездный, консенсуальный договор. Его сходство с предшествующими договорами состоит в том, что по нему также переходит право собственности на вещь от подрядчика к заказчику. С договорами поставки и контрактации его сближает и то, что в момент заключения договора предмет его еще не изготовлен.

Субъектами договора подряда как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика могут быть как граждане, так и юридические лица. Существенной особенностью договора является то, что *его предмет всегда определен индивидуальными признаками* и эти признаки фиксируются в заказе на изготовление вещи.

По договору подряда подрядчик обязан:

1) своими силами («своим иждивением») и за свой риск изготовить предмет подряда. Подрядчик изготавливает вещь своей рабочей силой, на своем оборудовании. Материал может быть собственностью подрядчика либо собственностью заказчика, если вещь изготавливается из его материала. В последнем случае на подрядчике лежит обязанность принять все необходимые меры к сохранению материала и правильному его использованию. Подрядчик обязан представить заказчику отчет об израсходовании материала и вернуть остатки. Естественно, он отвечает за утрату и повреждение материала заказчика: если это случится, подрядчик обязан в трехдневный срок заменить материал на однородный, а если это невозможно – уплатить заказчику двукратную стоимость утраченного или поврежденного материала и возместить ему другие расходы. Заказчик может также потребовать немедленного возобновления договора и изготовления вещи в технически кратчайший срок из однородного материала. Некоторые материалы обладают такими свойствами, которые естественным образом создают риск утраты этого материала. Подрядчик должен предупредить заказчика об этих свойствах, и тогда в случае утраты материала он освобождается от ответственности.

Риск удорожания работ, просрочки исполнения и гибели предмета подряда лежит на подрядчике. Если же вещь изготавливалась из материала заказчика, то риск случайной гибели материала лежит на заказчике, так как он остается собственником материала во время его «переработки», то есть изготовления вещи. Вот пример из судебной практики. Был ограблен склад готовой продукции швейного ателье. Следствие установило, что ограбление произошло вопреки всем необходимым мерам безопасности, принятым ателье. Среди украденных вещей был костюм, сшитый из материала заказчика. Заказчик предъявил к ателье иск о взыскании стоимости материала, так как он был передан ателье. Ателье

в свою очередь предъявило иск к заказчику об уплате стоимости пошива костюма, поскольку он уже был готов. Суд отказал в обоих исках. Заказчику – потому, что он оставался собственником материала, а ателье – потому, что риск случайной гибели предмета подряда лежит на нем и оно не имело права требовать плату. Конечно, если будут найдены воры, то и ателье, и заказчик могут взыскать с них то, что потеряли;

2) изготовить вещь в соответствии с требованиями заказа и без недостатков, которые снижали бы ее полезные свойства\*. Как правило, подрядчик отвечает за способ изготовления вещи, технологию и т.д. Правда, заказчик имеет право давать указания о способе изготовления вещи, но в таком случае подрядчик освобождается от ответственности за последствия реализации этих указаний. Однако подрядчик обязан предупредить заказчика о неблагоприятных последствиях его вмешательства в процесс изготовления вещи. Если подрядчик не сделает этого, то за последствия отвечает он как профессионал.

Закон о защите прав потребителей к требованиям о качестве изготовленной вещи относит не только ее соответствие стандартам и надежность в течение гарантийного срока, но и обеспечение возможности использования вещи в течение всего срока службы, а если этот срок не установлен, то в течение 10 лет. К характеристике качества вещи относится ее безопасность для жизни и здоровья потребителей, а также для их имущества. Подрядчик отвечает за причинение вреда жизни и здоровью потребителя, даже если им оказалось третье лицо.

Существенным элементом качества в договоре подряда является объем информации, который подрядчик обязан предоставлять потребителю: информацию о себе (полное наименование, юридический адрес, режим работы), информацию о товаре, обеспечивающую возможность выбора (стандарт, основные потребительские свойства, гарантийные обязательства, правила эксплуатации и др.);

3) в установленный срок передать заказчику изготовленную вещь. Срок исполнения устанавливается в самом договоре либо датой, либо отрезком времени, если исполнение осуществляется частями.

Заказчик, в свою очередь, также имеет обязательства перед подрядчиком. Он обязан:

своевременно принять вещь, оформив это документально;  
уплатить за вещь оговоренную денежную сумму.

На заказ составляется смета, сверх которой подрядчик не может, как правило, требовать оплату. При необходимости превышения сметы подрядчик обязан тотчас предупредить заказчика, а последний име-

---

\* Характерно, что по английскому праву качество и профессиональный характер строительства дома являются подразумеваемым условием договора строительства или купли-продажи нового дома: подразумевается, что дом будет пригоден для проживания после окончания строительных работ.

ет право расторгнуть договор, уплатив за выполненную часть работы по сметной стоимости. Заказчик рассчитывается с подрядчиком при принятии вещи – предмета подряда. Договором может быть определена и предоплата заказа, и выполнение его в кредит, когда заказчик рассчитывается с подрядчиком после получения заказанной вещи. Она, однако, становится собственностью заказчика с момента получения.

Подрядчик несет ответственность за недостатки вещи и за просрочку исполнения.

При обнаружении недостатков вещи потребитель может по своему выбору потребовать либо безвозмездного устранения недостатков, либо предоставления другой подобной вещи, либо снижения цены за вещь, либо, наконец, расторжения договора и возмещения убытков. Правда, к последней мере потребитель, согласно Закону о защите прав потребителей, может прибегнуть только в двух случаях: если в установленный срок недостатки не были устранены или если обнаружены существенные недостатки в выполненной работе либо другие существенные отступления от условий договора. Какие недостатки являются существенными, разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» от 29 сентября 1994 г. Под существенными следует понимать такие недостатки, которые либо делают невозможным использование результата работы в соответствии с ее целевым назначением, либо не могут быть устранены в отношении данного потребителя, либо для их устранения требуются большие затраты труда и времени, либо они делают результат работы иным, чем предусмотрено договором, либо после устранения появляются вновь.

Как видим, в договорах подряда, регулируемых Законом о защите прав потребителей, заказчик может потребовать расторжения договора и взыскания убытков лишь при определенных условиях. У него нет такой свободы выбора требований к неисправному подрядчику, какая есть у покупателя по отношению к неисправному продавцу. Сначала он может требовать лишь устранения недостатков. И только если это не поможет – требовать замены вещи или расторжения договора.

Подрядчик несет ответственность за просрочку исполнения. В случае нарушения сроков начала и окончания работ он, согласно Закону о защите прав потребителей, уплачивает неустойку в размере 3% от стоимости просроченной работы, а если эта стоимость неизвестна – то от стоимости заказа. Здесь могут быть и другие последствия просрочки исполнения обязательства.

Изложенные выше положения касаются главным образом одного вида договора подряда – бытового подряда. Эти договоры в основном направлены на удовлетворение интересов граждан в сфере потребления. И предметом этих договоров является материальный объект, вещь. Она может изготавливаться или ремонтироваться, но результат работы всегда овеществляется.

Другим важным видом договора подряда, где работа подрядчика также овеществляется, является договор подряда в капитальном строительстве.

### 8.3.2. ДОГОВОР СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

Речь пойдет о договоре, который регулирует правовые отношения между специализированными строительными организациями, профессиональными подрядчиками и юридическими или физическими лицами, по заказу которых подрядчик строит (или перестраивает) здания, сооружения и иные всевозможные объекты недвижимости. Кроме норм ГК РФ договор подряда регулируют также нормативные акты, которые теперь по общему правилу носят рекомендательный характер, например Рекомендации по составлению договора подряда на строительство 1991 г. Не утратили пока нормативного значения и Правила о договорах подряда на капитальное строительство, принятые еще правительством СССР в 1986 г. Они действуют в той части, в какой не противоречат законодательству России.

По договору подряда в капитальном строительстве подрядчик обязуется своими силами и средствами, на свой риск построить (перестроить) объект или комплекс объектов недвижимости в соответствии с проектом и сметой строительства и готовый объект или комплекс объектов передать заказчику, а заказчик обязуется принять объект и уплатить сметную стоимость строительства. Кроме того, у заказчика есть преддоговорные обязательства по отводу земельного участка и изготовлению рабочего проекта. В предварительном порядке также согласуется смета. В нее закладывается резерв на удорожание строительства, а также средства на премирование подрядчика за сокращение сроков строительства. Преддоговорная стадия упрощается в тех случаях, когда строительство ведется по типовым проектам.

Стороны заключают договор на весь объем строительства. Если оно по времени рассчитано на несколько лет, то заключается генеральный подрядный договор на весь срок, а затем – договоры или дополнительные соглашения на каждый год. Генеральный подрядчик может привлекать к исполнению договора субподрядчиков на отдельные виды специализированных работ. При этом в одних случаях он заключает с ними договор и несет ответственность за их работу перед заказчиком либо заказчик заключает договор с субподрядчиком в тех случаях, когда необходим контроль специалистов-эксплуатационников за качеством работ.

Обязанности подрядчика по этому договору в общих формулировках такие же, как и в обычном договоре подряда. Можно только сделать ряд уточнений. Подрядчик сам и за свой счет обеспечивает строительство общестроительными материалами. Заказчик обеспечивает

специализированными материалами и оборудованием по правилам договора поставки, по которым он выступает как поставщик.

Сроки исполнения работ могут устанавливаться двояким образом. Если заключен договор подряда «под ключ», то устанавливается единый окончательный срок, когда подрядчик должен полностью сдать готовый объект (комплекс объектов). В ином случае, особенно при строительстве нескольких объектов, подрядчик сдает готовые объекты по мере завершения их строительства.

Заказчик обязан своевременно принять объект. Сдача-приемка осуществляется специальной комиссией с участием сторон договора. Процесс сдачи-приемки производственных объектов включает опробование заказчиком эксплуатационных качеств объекта, составление и подписание приемосдаточного акта.

Заказчик обязан также рассчитаться с подрядчиком в соответствии со сметной стоимостью работ. При сокращении сроков строительства он выплачивает премию; при сокращении сроков строительства на 30% и выше премия увеличивается на 50% и т.д. Оплата может производиться частями по мере выполнения этапов работ или завершения отдельных объектов или после завершения строительства «под ключ», что более выгодно для заказчика.

Подрядчик несет ответственность за дефекты (недостатки), допущенные в строительстве. Он обязан либо сам устранить их в установленный срок, либо уплатить заказчику стоимость их устранения, если это сделает заказчик. Подрядчик отвечает также за просрочку исполнения: он уплачивает пени и неустойку. Ответственность может быть установлена за просрочку не только окончательного срока, но и промежуточных сроков окончания отдельных этапов работ.

В настоящее время закон не устанавливает каких-либо ограничений ответственности подрядчика, что имело место раньше. Поэтому заказчик может взыскать с подрядчика убытки, причиненные ненадлежащим исполнением договора, если эти убытки не покрываются взысканием неустойки.

Заказчик отвечает за несвоевременное принятие объекта и за просрочку расчетов. В обоих случаях начисляется неустойка.

Мы рассмотрели два вида договора подряда, которые наиболее полно и последовательно выражают сущность подрядных отношений: изготовление (ремонт) вещи и передача ее (или при ремонте ее новых элементов) заказчику в собственность или хозяйственное ведение. Работа подрядчика воплощается в вещь, в материальный объект, овеществляется, материализуется. И в этом смысле собственно договора подряда.

Однако ГК РФ относит к договорам подряда и договоры на проектные, изыскательские, научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы. Эти договоры обычно связаны с договором на капитальное строительство и предшествуют ему. Действительно, существует полная аналогия в правах и обязанностях про-

ектно-изыскательской организации (подрядчика) и заказчика. В то же время предмет подряда нематериален. Это идеальный, мысленный объект, который материализуется только в строительстве, то есть в реальном возведении запроектированного сооружения. И ошибочно считать, что предмет такого договора материализуется в чертежах. Тогда его стоимость должна ограничиваться стоимостью чертежных работ. Чертеж только описывает эту идеальную мысленную модель, но не материализует, не овеществляет. Нельзя говорить также о переходе права собственности на проект от проектанта к заказчику, потому что проект является интеллектуальной собственностью, которая не отчуждается. Заказчик пользуется проектом так же, как читатель пользуется книгой, никоим образом не затрагивая права автора.

#### **8.4. ДОГОВОР О ВОЗМЕЗДНОМ ОКАЗАНИИ УСЛУГ\***

Договоры о возмездном оказании услуг занимают важное место в ГК РФ. Понятие услуги получило официальное юридическое закрепление в Законе о защите прав потребителей. Как родовое понятие, оно охватывает очень широкий круг услуг, предоставляемых потребителям. Услугодатель и услугополучатель действуют в договоре аналогично подрядчику и заказчику, только предмет договора – услуга – отличается от предмета подряда: здесь нет движения имущества от подрядчика к заказчику, нет овеществления работ подрядчика, не остается от нее вещественного, материального следа. Это договоры перевозки, хранения, комиссии, экспедиции, кинопроката, концертной деятельности, поручения и многие другие. При этом в одних договорах вещь является элементом предмета договора: она перевозится, хранится, сопровождается, но не меняется ее правовое положение в отношении услугодателя. В других – вещь не фигурирует вообще, а услуга обращена на нематериальные потребности услугополучателя.

В тех случаях, когда услугополучателем является гражданин и услуга оказывается для удовлетворения его личных потребностей, отношения по договору об исполнении услуги регулируются Законом о защите прав потребителей.

В ГК РФ 12 глав посвящено различным договорам об оказании услуг. Мы будем изучать отдельные виды этих договоров, но прежде рассмотрим положения договора об оказании услуг, который посвящен видам услуг, не регулируемых в индивидуальном порядке Гражданским кодексом. Правила договора о возмездном оказании услуг, регулируемого ГК РФ, применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и

---

\* ГК РФ, глава 39.

иных, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным в других главах Кодекса.

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. По общему правилу исполнитель обязан оказать услуги лично, но в договоре может быть установлено и оказание услуг через третьих лиц. В договоре указываются порядок и сроки оплаты заказчиком услуг. Если невозможность исполнения услуги возникла по вине заказчика, то он должен уплатить в полном объеме договорную цену. Если никто не виноват в невозможности исполнения услуги, то заказчик обязан возместить исполнителю понесенные фактические расходы.

Договор о возмездном оказании услуг сходен с договором подряда. ГК РФ даже предусматривает возможность применения общих положений о подряде и положений о бытовом подряде к договору о возмездном оказании услуг, если только это не противоречит положениям самого договора о возмездном оказании услуг.

В некоторых случаях договор об оказании услуги аналогичен договору купли-продажи, например, таким договором сопровождаются посещения театра, кинотеатра и других зрелищных представлений. Приобретая билет в театр, на концерт, что вы покупаете? Клочок бумаги? Нет, конечно. Вы покупаете возможность получить удовлетворение ваших духовных, нематериальных потребностей.

В договорах об удовлетворении духовных потребностей специфическим является понимание качества услуги. Кинотеатр отвечает за качество демонстрации фильма, но не за качество самого фильма. Сложнее обстоит дело с концертом или спектаклем. Несут ли театр, филармония ответственность за качество исполнения артистами своих номеров, ролей? Если низкое качество объясняется недобросовестностью исполнителей, то несут. В этом смысле можно считать нарушением существенного условия договора о концертной услуге пение певца под фонограмму, потому что смысл посещения концерта зрителем состоит в том, чтобы услышать живой голос певца.

Среди договоров об оказании услуг наиболее значительным является договор перевозки.

## **8.5. ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ\***

### **8.5.1. ПОНЯТИЕ ДОГОВОРА ПЕРЕВОЗКИ**

Существуют различные виды договора перевозки в соответствии с различными видами транспорта. Эти договоры, как и иные вопросы перевозки грузов и пассажиров, регулируются специальными нормативными актами: Транспортным уставом железных дорог РФ (1998 г.), Ко-

\* ГК РФ, глава 40.

дексом внутреннего водного транспорта РФ (2001 г.), Кодексом торгового мореплавания РФ (1999 г.), Воздушным кодексом РФ (1997 г.), Уставом автомобильного транспорта (1969 г.).

Сами перевозки подразделяются на перевозки местного сообщения, прямого сообщения и прямого смешанного сообщения. Перевозки местного сообщения осуществляются в пределах одного транспортного предприятия, например одной железной дороги. Перевозки прямого сообщения осуществляются одним видом транспорта, но несколькими транспортными предприятиями. Например, железнодорожная перевозка из Москвы в Саратов осуществляется Московской, Юго-Восточной и Приволжской железными дорогами. В перевозках прямого смешанного сообщения используется несколько видов транспорта. Например, доставка груза из Хабаровска в Петропавловск-Камчатский осуществляется сначала по железной дороге, затем – морским транспортом.

Морские перевозки подразделяются на каботажные и перевозки заграничных плаваний. Каботажные перевозки также подразделяются на малый каботаж, то есть перевозки между портами одного моря, и большой каботаж, то есть перевозки между портами разных морей, но любой каботаж – это перевозки между портами одной страны. Воздушные перевозки также подразделяются на внутренние – между городами страны и международные – между городами разных стран или с промежуточной посадкой в аэропорту другой страны.

В нашей стране первостепенную роль играют железнодорожные перевозки. Обязательства перевозчика и грузоотправителя возникают еще до заключения договора. Грузоотправитель должен передать перевозчику заявку на погрузку груза за 10 дней. Перевозчик принимает заявку (полностью или частично), и после этого стороны связаны взаимными обязательствами: перевозчик обязан предоставить перевозочные средства, а отправитель – предъявить груз к погрузке. За неисполнение своих обязательств стороны уплачивают друг другу штрафы. Перевозчик в некоторых случаях освобождается от уплаты штрафов, если, например, погодные условия не позволяли производить погрузку или вагоны не были поданы по вине грузоотправителя, который не разгрузил их от прибывшего к нему в этих вагонах груза и, значит, не подготовил под погрузку своего груза.

Перевозчик при необходимости может объявлять «сгущенную погрузку», то есть отправить больше груза, чем планировалось. Но это допустимо лишь в тех случаях, когда у грузоотправителя есть груз для отправки.

Погрузку в вагоны на путях, принадлежащих отправителю (подъездных путях), производит сам отправитель, а на путях общего пользования – перевозчик.

Договор железнодорожной перевозки возникает в момент, когда груз погружен в вагоны. Это, следовательно, реальный договор. Он

оформляется накладной, которая следует с грузом, и квитанцией, выдаваемой отправителю.

В морских перевозках используются три вида договора: коносамент, чартер и тайм-чартер (полагаю, читатель не удивится английским терминам). *Коносамент* – это договор о перевозке из порта отправления в порт назначения. Он применяется при перевозке мелких партий грузов, и перевозчик сам, по собственному усмотрению, размещает груз на судне. Договор оформляется документом, который тоже называется коносаментом и является товарораспорядительным документом.

*Чартер* – это договор фрахтования судна на один рейс, а тайм-чартер – договор фрахтования судна на определенное время. В чартерном договоре перевозчик или фрахтовщик предоставляют грузоотправителю или фрахтователю все судно или его часть для перевозки грузов. В этом договоре присутствуют элементы договора найма складских помещений, но не они доминируют. Доминирует обязанность перевозчика доставить груз в порт назначения. Договор чартера рассчитан на один рейс по определенному маршруту.

Договор *тайм-чартера* предоставляет фрахтователю возможность использовать судно для перевозки в любом направлении в течение определенного времени.

В воздушных перевозках также применяется договор чартера, то есть фрахтования воздушного судна для перевозки грузов или пассажиров.

### 8.5.2. ОБЯЗАННОСТИ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

Особенность договора перевозки во многих случаях, если не в подавляющем их большинстве, состоит в том, что фактически это договор в пользу третьего лица – грузополучателя. Именно грузополучатель имеет право и получить груз, и предъявить все претензии к неисправному перевозчику. В договоре железнодорожной перевозки к этому добавляется еще одна особенность: транспортное предприятие, которое заключило договор перевозки, не отвечает за его нарушение, а ответственность несет предприятие станции назначения по месту нахождения грузополучателя.

Таким образом, в договоре перевозки действуют три стороны: *грузоотправитель, грузополучатель и перевозчик*.

Обязанности грузоотправителя:

предъявить груз в таре и упаковке, исключающих его повреждение в пути;

внести провозную плату по общему правилу: «сначала платите, потом повезем». Только в некоторых видах морских перевозок провозная плата вносится за благополучно прибывший груз. Эта английская традиция восходит к тем временам, когда морские перевозки были весьма рискованным делом. На воздушные перевозки эта традиция не распространилась;

обеспечить прием груза грузополучателем.

Обязанности перевозчика:

доставить груз к месту назначения. Если по каким-то объективным условиям это невозможно, груз должен быть доставлен к возможно ближайшему месту от места назначения;

доставить груз в нормальный срок. В морских перевозках такой срок исчисляется временем, необходимым для доставки груза, если судно следует обычным курсом с обычной скоростью. В железнодорожных перевозках различаются сроки большой (пассажирской) и малой (грузовой) скорости;

доставить груз в целости и сохранности и сдать его получателю. В частности, особые требования предъявляются к режиму доставки скоропортящихся грузов. Перевозчик обязан сообщить получателю о прибившем в его адрес грузе.

Получатель обязан своевременно вывезти полученный груз. При просрочке он уплачивает перевозчику определенную сумму за каждый день хранения груза сверх установленного срока для его получения.

Перевозчик отвечает за утрату, недостачу и порчу груза, а также за просрочку его доставки. При утрате, недостаче или порче груза перевозчик обязан возместить стоимость утраченной части груза по ценам рынка. Как правило, он отвечает при наличии вины. Однако имеют место случаи ответственности и без вины. Воздушный перевозчик отвечает за утрату, недостачу или порчу груза при взлете, полете и посадке самолета во всех случаях, независимо от вины. Камера хранения несет ответственность не только за виновную, но и за случайную утрату багажа.

В некоторых случаях грузоотправитель или грузополучатель должны вопреки общему правилу доказывать виновность перевозчика. На железной дороге это требуется в тех случаях, когда груз прибыл в исправном вагоне или исправной таре с исправными пломбами или другими видами предохранительных средств грузоотправителя или когда недостача не превышает норм естественной убыли и некоторых других.

Убытки, возникающие при морских перевозках, называются аварией и разделяются на общую и частную аварию. Общая авария – это убытки, понесенные от намеренных разумных чрезвычайных расходов, предпринятых для спасения судна, фрахта и груза. Например, чтобы не допустить затопления судна, капитан сажает его на мель. Убытки, связанные со снятием корабля с мели и необходимым ремонтом, делятся между судном, фрахтом и грузом пропорционально их стоимости (стоимость фрахта – это стоимость судовых помещений, трюмов, занятых грузом). Частная авария – это убытки, причиненные судну, фрахту или грузу действием морских опасностей. Например, если в результате кораблекрушения погиб груз – это будет частная авария. Убытки от частной аварии возлагаются либо на потерпевшего от нее, либо на того, кто отвечает за эту аварию, по чьей вине она произошла.

В нормативных актах, регулирующих перевозки, взыскание убытков, причиненных утратой, недостачей или порчей груза, ограничивается лишь суммой стоимости этого груза и возвратом провозной платы. Взыскание других убытков, в том числе упущенной выгоды, не предусмотрено. Этой же позиции придерживается и ГК РФ.

За просрочку доставки груза перевозчик уплачивает пени за каждый день просрочки окончательного срока доставки груза. Но в железнодорожных и прямых смешанных перевозках есть еще и промежуточные сроки: это сроки переформирования грузов на сортировочных станциях и перевалочных пунктах (например, с суши на море). Эти сроки имеют юридическое значение для договорных отношений между перевозчиком и грузополучателем лишь в том случае, если после просрочки промежуточного срока возникли обстоятельства, которые сделали невозможным исполнение договора. Тогда перевозчик отвечает за утрату груза. В арбитражной практике известен случай, произошедший во время Великой Отечественной войны, когда задержанный при переформировании состава груз был разбомблен фашистской авиацией. Если бы груз был отправлен в установленный нормативный срок, он не подвергся бы бомбардировке. Пропуск промежуточного срока послужил основанием ответственности перевозчика за утрату груза.

## 8.6. ДОГОВОР АРЕНДЫ\*

Этот договор имеет три названия: аренда, имущественный наем, прокат.

Аренда является и родовым понятием, охватывая все три вида этого договора, и видовым, когда речь идет об аренде недвижимости, объектов производственного назначения. Объектами договора проката являются движимые вещи, предметы потребления, к аренде жилья применяется термин «наем».

### 8.6.1. ПОНЯТИЕ ДОГОВОРА АРЕНДЫ

Согласно договору аренды одна сторона, арендодатель (наймодатель), предоставляет другой стороне, арендатору (нанимателю), определенное имущество во временное пользование и владение или только в пользование на определенный срок, а наниматель обязуется регулярно вносить арендные платежи и по истечении срока договора возвратить наймодателю имущество в надлежащем состоянии.

Этот договор является двусторонним, консенсуальным, возмездным. Его сторонами могут быть как физические, так и юридические лица. И те и другие могут выступать в роли наймодателей и нанимателей. В договорах бытового проката наймодателем выступает, как правило, прокатный пункт, а нанимателем – гражданин.

\* ГК РФ, глава 34.

Смысл договора состоит в том, что он удовлетворяет временные нужды нанимателей, имущество передается во временное пользование и должно быть возвращено. Поэтому это имущество – предмет договора – должно быть индивидуально-определенным и непотребляемым. В противном случае оно не может быть возвращено.

Договоры имущественного найма заключаются на определенный срок, который устанавливается договором. Если срок не установлен, каждая из сторон может прекратить договор, предупредив другую сторону за один месяц.

Арендодатель должен исполнить следующие обязанности по этому договору:

- своевременно передать арендатору вещь;
- не препятствовать ему в пользовании ею;
- если иное не предусмотрено договором, осуществлять капитальный ремонт вещи.

Арендатор обязан:

использовать вещь строго по назначению. Не допускается, например, использование нежилых помещений под жилые или земель сельскохозяйственного назначения для иных целей. Нарушение этой обязанности является основанием для расторжения договора;

своевременно вносить плату в установленные сроки. За просрочку может быть установлена неустойка. Если по не зависящим от нанимателя причинам возможности использования нанятого имущества ухудшились, арендатор имеет право снизить арендную плату;

страховать нанятое имущество;

если иное не установлено договором, проводить текущий ремонт имущества за свой счет;

по истечении срока договора вернуть имущество в надлежащем состоянии.

Арендатор может вносить в имущество улучшения. Если они сделаны с согласия арендодателя, то последний оплачивает их, а если без его согласия, то расходы ложатся на арендатора. Но по окончании договора арендатор может их изъять, если они отделимы от основной вещи без ущерба для нее.

Арендатор может защищать свое владение нанятым имуществом с помощью виндикационного иска против всех нарушителей его права владения, в том числе и против арендодателя, если тот завладеет вещью до истечения договора. Продукция, плоды и иные доходы, полученные арендатором от использования арендованного имущества, являются его собственностью.

Если в результате виновных действий (или бездействия) арендатора имущество ухудшилось, он обязан возместить убытки либо восстановить первоначальное состояние имущества. Но следует помнить, что собственником имущества остается арендодатель и риск случайной гибели или случайного ухудшения имущества лежит на нем.

Если арендатор добросовестно исполнял договор, то по истечении срока договора он имеет преимущественное право на возобновление договора аренды. Конечно, при условии, что арендодатель вновь намерен сдать имущество в аренду. Даже если арендодатель заключит новый договор с третьим лицом, прежний арендатор может отсудить себе право аренды.

Одним из видов договора аренды является лизинг, или договор финансовой аренды (см. 8.7.2.3).

### **8.6.2. ДОГОВОР АРЕНДЫ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА**

Договоры аренды недвижимого имущества являются долгосрочными в противоположность договорам проката. Они заключаются на десятки лет. Их сторонами являются собственники недвижимости в качестве арендодателей и хозяйствующие субъекты, чаще всего в качестве арендаторов. Объектами этих договоров являются здания, сооружения, предприятия, их части, земельные участки.

В конце 80-х годов XX в. была широко распространена хозяйственная аренда как этап приватизации государственного имущества: трудовые коллективы брали в аренду имущество своих предприятий, чтобы в последующем выкупить их. В настоящее время эта форма аренды исчерпала себя.

Наиболее распространенными формами аренды являются договоры аренды зданий и сооружений между муниципальными и государственными властями (сейчас в лице Госкомимущества) и различными юридическими лицами. К общепринятым условиям договора здесь добавляются обязанности арендатора по оплате коммунальных услуг, содержанию прилегающей территории, внесению арендной платы за земельный участок, на котором расположено арендуемое здание.

В качестве арендодателей земельных участков могут выступать государство в лице его земельных органов, муниципальные органы, юридические и физические лица – собственники земли, а также лица, обладающие правом пожизненного наследуемого владения. Арендатор земельного участка должен использовать его в соответствии с назначением и, если это допускает правовой режим земли, может возводить недвижимость. Правда, физические лица могут сдавать свои участки на срок не более пяти лет, поэтому вопрос о недвижимости арендатора на таких участках не возникает. Не возникает он не только из-за нецелесообразности, но и потому, что эти арендодатели могут сдавать участки только под сельскохозяйственные нужды.

Арендаторы, в свою очередь, имеют право сдавать недвижимость в субаренду за определенную плату. Однако права субарендатора зависят от прав арендатора. Если прекращается право арендатора на использование имущества, само собой прекращается, как правило, и право субарендатора.

Особое место среди договоров аренды недвижимости занимает договор жилищного найма.

### 8.6.3. ДОГОВОР ЖИЛИЩНОГО НАЙМА\*

Договор жилищного найма является разновидностью договора аренды. Особенность этого договора состоит в том, что он удовлетворяет не временные, а постоянные потребности людей: человеку всегда нужна крыша над головой. Подробная регламентация договора содержится в Жилищном кодексе РСФСР, принятом 24 июня 1983 г.

Вопросы жилищных правоотношений регулируются также Законом РФ от 24 декабря 1992 г. «Об основах федеральной жилищной политики»\*\*.

В настоящее время существуют два вида договоров жилищного найма: договор социального жилищного найма и договор коммерческого жилищного найма. Предметом первого договора является жилье муниципального жилищного фонда социального использования, которое предоставляется малоимущим слоям населения, инвалидам, ветеранам, семьям погибших при исполнении государственных обязанностей; квартиросъемщиками по этому договору являются также все граждане, которые получили жилплощадь на основе решений местных органов. Этот вид договора регулируется Жилищным кодексом.

Договор коммерческого найма регулируется ГК РФ. В основном его содержание совпадает с договором социального жилищного найма, за исключением трех условий:

- 1) для заключения договора коммерческого найма не требуется решения местной администрации;
- 2) размер нанимаемой жилплощади не ограничен;
- 3) за нее установлена более высокая квартирная плата.

Договор жилищного найма регулирует отношения нанимателей квартир с собственниками жилых помещений, главным образом муниципальными и частными собственниками. По этому договору одна сторона, наймодатель, предоставляет другой стороне, нанимателю, жилое помещение на определенный срок или бессрочно, а наниматель обязуется регулярно вносить квартирную плату и использовать жилое помещение по назначению. Этот договор является двусторонним, возмездным, реальным (реальным потому, что он возникает с момента вселения квартиросъемщика в квартиру).

Вселению нанимателя в муниципальную квартиру предшествует решение муниципального органа о предоставлении жилья, на основании чего выдается ордер, который и является юридическим основани-

\* ГК РФ, глава 35.

\*\* Вестник РФ. 1993. № 3. Ст. 99; СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 99.

ем для вселения. При заселении жилплощади возникает (заключается) договор жилищного найма, сторонами которого выступают жилищное управление (домоуправление) и наниматель. Под нанимателем понимается вся семья, указанная в ордере. Член семьи, непосредственно получивший ордер, является ответственным нанимателем. Впрочем, семья может назначить ответственным нанимателем любого ее члена. Здесь важно отметить, что все члены семьи пользуются одинаковыми правами на жилплощадь. Новый член семьи может вселиться только с согласия всех совершеннолетних членов семьи. Членами семьи считаются все совместно проживающие в одной квартире и ведущие общее домашнее хозяйство. В данном случае для членства в семье родственные отношения не имеют значения. При разделе квартиры каждый член семьи имеет право на равную долю жилой площади.

Закон предусматривает минимальные санитарно-гигиенические нормы жилья на одного человека. Они различны в разных городах в зависимости от обеспеченности жильем в данном городе. Кроме того, предусмотрено право некоторых жильцов на дополнительную жилплощадь, например при наличии у них ряда заболеваний. Жилплощадь сверх этих норм считается излишком, и за нее взимается повышенная квартирная плата.

Договор заключается сроком на пять лет. Если наниматель добросовестно исполняет свои обязанности, он имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок. Фактически договор является постоянным (но не бессрочным, потому что бессрочный договор любая сторона может расторгнуть в любое время, предупредив другую сторону за три месяца).

Наймодатель несет по договору следующие обязанности:

производит капитальный ремонт и некоторые сложные виды текущего ремонта за свой счет;

подготавливает дом к зимнему сезону;

обеспечивает квартиросъемщиков коммунальными услугами: водой, электричеством, газом, теплом и т.п.\*;

обеспечивает бесперебойную работу инженерных сооружений и надлежащее содержание мест общего пользования.

Заметим, что наймодатель по этим обязательствам является одновременно и исполнителем услуг, квартиросъемщик – потребителем и на их отношения распространяется действие Закона о защите прав потребителей, а это значит, что исполнитель отвечает за качество и сроки предоставления услуг. И судебная практика пользуется именно этим Законом при разрешении споров квартиросъемщиков с наймодателем. Так, в результате аварии системы центрального отопления была

---

\* Установлены и некоторые качественные показатели исполнения этого обязательства: горячая вода должна быть не ниже 50°С, температура воздуха в комнате – не ниже 18°С (в угловой комнате – не ниже 20°С).

залита квартира москвичей И. Пострадали квартира, мебель, другое домашнее имущество. Потерпевшие привлекли к ответу дирекцию единого заказчика «Северное Тушино», которая выступала наймодателем в договоре жилищного найма.

Суд, рассматривавший это дело, установил, что авария произошла из-за халатности наймодателя, что потерпевшие несколько месяцев не могли проживать в квартире, а ремонт по большей части произвели за свой счет, так как ответчик ремонтировал некачественно.

Суд взыскал с ответчика в пользу истца 10 тыс. руб. в возмещение материального ущерба и 5 руб. в возмещение морального ущерба.

Наниматель, в свою очередь, обязан:

своевременно вносить квартирную плату. За просрочку начисляются пени за каждый день просрочки. Если просрочка составляет более чем шесть месяцев, то договор может быть расторгнут и наниматель выселен с предоставлением жилплощади по нормам общежития. Правда, в судебной практике таких случаев не зарегистрировано;

использовать жилые помещения по назначению, что далеко не всегда соблюдается жильцами (одна гражданка содержала в квартире двух коз, так как врач прописал ей козье молоко. Коз выселял суд);

осуществлять за свой счет текущий ремонт квартиры.

Наниматель имеет право сдавать часть своей квартиры в поднаем с согласия наймодателя.

## 8.7. ДОГОВОР ЗАЙМА. БАНКОВСКИЕ ДОГОВОРЫ\*

### 8.7.1. ПОНЯТИЕ ДОГОВОРА ЗАЙМА

По договору займа одна сторона, займодавец, передает в собственность (хозяйственное ведение) другой стороны, заемщика, деньги или вещи, обладающие определенными родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займовладельцу ту же сумму денег или то же количество вещей того же рода и качества с процентами или без процентов.

Договор этот реальный: он возникает только тогда, когда займодавец передал деньги или вещи заемщику. Поэтому договор является к тому же односторонним: у займовладельца нет обязанностей перед заемщиком, а есть только право получить свое обратно; у заемщика, напротив, нет прав, но есть обязанность возвратить долг. Договор займа может быть возмездным, если в нем предусмотрена выплата процентов заемщиком займовладельцу, или безвозмездным, если выплата процентов не предусмотрена.

Предметом договора являются только деньги и другие вещи, определенные родовыми признаками, к тому же отчуждаемые (деньги) или

\* ГК РФ, главы 42 – 46.

потребляемые. Этим, в частности, обусловлен переход права собственности на предмет договора займа к заемщику: во-первых, чтобы обеспечить заемщику полную свободу распоряжения (значит, отчуждения) деньгами, полную свободу пользования и распоряжения (в том числе потребления) вещами; во-вторых, чтобы избавить заимодавца от риска случайной утраты предмета договора заемщиком. Наконец, у заемщика просто нет практической возможности возвратить заимодавцу те же самые денежные знаки или вещи – это неизбежно будут другие деньги, другие вещи. Следовательно, заимодавец никак не может сохранить свое право собственности на переданные заемщику деньги или вещи. Срок возврата долга заимодавцу либо устанавливается в договоре, либо, если срок не установлен, действуют правила об исполнении бесспорного обязательства.

Договор займа оформляется долговым обязательством. Это может быть расписка, которую заемщик выдает заимодавцу, с указанием суммы долга и обязательством возврата ее к определенному сроку или по первому требованию, или вексель, облигация, иная ценная бумага. При возврате суммы заемщик забирает свою расписку у заимодавца.

Особой формой долгового обязательства является вексель. Он является ценной бумагой, выполняющей также функцию платежного средства. Вексель содержит безоговорочное обязательство векселедателя или его указание третьему лицу выплатить векселедержателю указанную в векселе сумму и в указанный срок. Безоговорочность означает, что уплата должна быть произведена без каких бы то ни было ограничивающих условий, оговорок или возражений. Мы уже знаем, что вексель является ордерной ценной бумагой (см. 2.2), он может передаваться векселедержателем другому лицу, которое становится векселедержателем.

Вексель может быть простым и переводным. Простой вексель выдается непосредственно должником кредитору, то есть заемщиком заимодавцу. Переводной вексель (другое его название – тратта) также выдается заемщиком-векселедателем кредитору-векселедержателю; последний может предъявить вексель для оплаты третьему лицу – плательщику, который является должником заемщика по какому-то другому обязательству и поэтому обязан платить по векселю. Выписывая вексель, векселедатель совершает уступку требования в отношении со своим должником (плательщиком) и перевод долга в отношении с векселедержателем, он вместо себя подставляет кредитору другого должника – плательщика по векселю, а этому должнику – другого кредитора – векселедателя.

Векселедержатель, в свою очередь, может передать вексель своему кредитору по иному обязательству посредством передаточной надписи – индоссамента. Мы уже говорили о том, что вексель должен содержать определенные формальные реквизиты (они перечислены в 2.2). Отсут-

ствие даже одного из них лишает эту бумагу качества векселя. Из этого правила есть исключения, касающиеся указания срока и места платежа. Важнейшим условием и реквизитом векселя является срок платежа. Он может фиксироваться несколькими способами: календарной датой, платежом при предъявлении, платежом через определенный срок после предъявления, платежом через определенный промежуток времени с момента выдачи векселя. Но если срок оплаты определен способами, не разрешенными законодательством, то вексель считается недействительным. Так, арбитражный суд признал недействительным вексель, срок платежа в котором был определен «через 120 дней после поступления денег на счет плательщика». Такое определение уплаты по векселю не предусмотрено законодательством, и, следовательно, вексель недействителен. Это, конечно, не значит, что кредитор не сможет взыскать указанную в векселе сумму с плательщика, но взыскивать ее он может не как векселедержатель, а как обычный кредитор, против которого должник может выдвигать различные возражения, чего он не может делать как плательщик по векселю.

Плательщик, принимая вексель к оплате, акцептует его, о чем делает надпись, или просто расписывается на нем. Если плательщик отказывается платить по векселю, это должно быть оформлено специальным документом – протестом в неакцепте или неплатеже. Протест оформляется нотариусом и должен быть совершен в течение одного-двух дней после отказа плательщика в платеже. При просрочке векселедержатель не может обращаться с иском к индоссантам, то есть к лицам, передававшим вексель посредством индоссамента (а если по обязательству были и гаранты, то и к гарантам). В случае своевременного оформления протеста векселедатель, индоссанты и гаранты индоссантов несут солидарную ответственность перед векселедержателем. По требованию к векселедатель и индоссантам срок исковой давности установлен в один год со дня своевременного оформления протеста.

Основным юридическим документом, который регулирует вексельные отношения, является Положение о простом и переводном векселе, принятое на Женевской вексельной конференции в 1930 г. В России действует Положение о переводном и простом векселе 1937 г.

### 8.7.2. БАНКОВСКИЕ ДОГОВОРЫ

Финансовая и кредитная деятельность банков протекает в юридических формах договоров займа. Основными среди них являются договор банковского обслуживания, или расчетный договор, кредитный договор, договор факторинга и договор лизинга. Рассмотрим их подробнее.

### 8.7.2.1. КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР

По этому договору банк кредитует, выдает займы денежную сумму заемщику. Заемщиком может быть как клиент банка, так и не клиент. Договоры банковского кредитования характеризуются тремя условиями: они носят целевой, срочный и возмездный характер. Заемщик обязан использовать средства строго по назначению, в противном случае договор может быть расторгнут и последуют санкции. Банк поэтому имеет право контролировать расходование кредита. Правда, в практике сложилась форма партнерского кредита: банк выдает его без определения цели использования средств особо надежным клиентам, сотрудничающим с банком.

Банковский кредит не может быть бессрочным. В нем обязательно указывается срок возврата денег. Заемщик может вернуть долг и досрочно, а также частями, если это не запрещено договором. По срокам возврата кредиты делятся на долгосрочные, более одного года, и краткосрочные.

Договор банковского кредитования является возмездным, заемщик уплачивает проценты от суммы кредита за его использование. Обычно устанавливается годовой процент. Если срок договора меньше года, то и процент пропорционально меньше. Если банк выдал кредит под 12% годовых, то за каждый месяц использования кредита заемщик будет платить 1% с полученной в кредит суммы. При досрочном возврате кредита процент взывается соответственно фактическому сроку пользования кредитом. В период действия кредитного договора банк не имеет права в одностороннем порядке повышать процентную ставку. Но в договоре может быть заранее оговорена такая возможность.

Как правило, банк принимает меры к обеспечению кредита. Наиболее популярной мерой сейчас является залог. Это может быть залог ценных бумаг, товаров в пути, недвижимости и другого имущества. Из банковской практики известен случай, когда в качестве залога послужил сертификат на брокерскую деятельность на товарно-сырьевой бирже. Банки выдают также кредит под гарантию платежеспособных лиц.

### 8.7.2.2. ФИНАНСИРОВАНИЕ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАКТОРИНГ)

Если у клиента банка много должников, которые просрочили свои обязательства, либо срок по их обязательствам еще не наступил, а клиенту срочно нужны деньги, банк «покупает» у него эти обязательства должников, но «покупает» за сумму, несколько меньшую, чем сумма долга. К тому же банк получает и проценты, набегавшие за просрочку должниками исполнения обязательств. В отношениях с должниками имеет место уступка требования: клиент банка – кредитор этих дол-

жников уступает свое требование банку (см. 7.2). Однако в обычной уступке требования старый кредитор не отвечает перед новым за неплатежеспособность должника. По договору факторинга, если в течение определенного срока должники не расплатятся с банком, это должен сделать клиент, получивший кредит.

Аналогичная ситуация может возникнуть и в том случае, если клиенту необходимо срочно расплатиться с кредиторами, а денег не хватает. Тогда банк расплачивается за своего клиента и переводит на себя все его долги с повышением процентной ставки за фактически предоставленный кредит.

Разумеется, в обоих случаях договора факторинга банк изучает состояние его будущих плательщиков, с тем чтобы его риск был минимальным.

### 8.7.2.3. ДОГОВОР ЛИЗИНГА

Это один из самых «молодых» договоров в гражданском обороте: он появился в США в 50-х годах прошлого века\*. Суть его состоит в том, что банк не выдает заемную сумму заемщику, а покупает в собственность движимое или недвижимое имущество, необходимое заемщику, и передает это имущество ему в аренду на срок кредитного договора. Заемщик возвращает кредит в форме арендной платы с процентом, начисляемым на сумму кредита. Он не имеет права расторгнуть договор досрочно, зато по окончании срока договора вправе выкупить у банка имущество по остаточной стоимости. В равной мере он имеет право продлить срок аренды, но на иных условиях, без выплаты процента за кредит, который уже погашен, возвращен. Он может отказаться и от договора аренды, возвратив имущество собственнику-банку. Именно в этой возможности выбора состоит выгода договора лизинга для заемщика. А в чем же выгода банка? Он получает гораздо более высокий процент за лизинговый кредит, чем за среднесрочный обыкновенный кредит.

### 8.7.2.4. ДОГОВОРЫ БАНКОВСКОГО СЧЕТА И БАНКОВСКОГО ВКЛАДА\*\*

Согласно этому договору одна сторона, клиент, хранит свои свободные денежные средства на счете в банке, а банк осуществляет расчетное обслуживание клиента и начисляет проценты в его пользу на суммы, хранящиеся на счете.

Клиентами по данному договору могут быть как юридические, так и физические лица. Договор банковского обслуживания физических

\* В 1988 г. была принята Конвенция о международном финансовом лизинге.

\*\* ГК РФ, главы 44 и 45.

лиц является реальным: он возникает с момента внесения клиентом денежной суммы в банк. Юридическим лицам счет открывается по их заявлениям и регистрационным документам и поэтому является консенсуальным. Коммерческим организациям и индивидуальным предпринимателям открывается расчетный счет, некоммерческим организациям и гражданам открывается текущий счет (для граждан он называется лицевым).

По этому договору клиент:

хранит свои свободные средства на счете в банке;

обязан соблюдать правила документооборота, соотношение наличных и безналичных расчетов (в сфере предпринимательства).

Банк обязан:

зачислять на счет клиента вновь поступившие суммы;

списывать со счета клиента суммы только по его приказу. Исключение составляют списания по судебным решениям;

начислять процент в пользу клиента на хранящиеся суммы. Размер процента определяет банк, при этом в условиях сильной инфляции банк оставляет за собой право менять величину процента.

Договор банковского обслуживания может быть бессрчным (до востребования) или срочным.

Бессрчный договор клиент может расторгнуть в любое время, предупредив об этом банк за три месяца. Может ли банк расторгнуть бессрчный договор банковского обслуживания? Представляется, что нет. Потому что этот договор публичный (см. 8.1.2) со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Срочные договоры являются, как правило, договорами банковского вклада с физическими лицами. Клиент (вкладчик) кладет определенную сумму на депозитный счет с обязательством не брать с этого счета деньги в течение срока договора (шесть месяцев, один год и т.д.). За это банк начисляет ему более высокий процент. С истечением срока договор прекращается и вклад возвращается клиенту. Проценты могут выплачиваться ежемесячно, ежеквартально либо по истечении срока договора. Наиболее распространенным видом документа, удостоверяющего вклад гражданина, является сберегательная книжка. Допустимы и другие виды документов.

Известно, что в прошлые годы множество банков прекратили выплаты процентов и возврат вкладов, проще говоря, обанкротились. И вкладчики оказались бессильными что-либо предпринять. Между тем установлены определенные правила привлечения денег физических лиц:

банк или финансовая компания должны иметь лицензию Центрального банка России на эту деятельность;

банк должен перечислять средства в фонд обязательных резервов, созданный в Центробанке;

банк обязан создать свой резервный фонд в размере 10% от суммы уставного фонда.

В договоре должны быть четко определены суммы договора, срок, размер процента и сроки его выплаты. В некоторых разъяснительных статьях и материалах вкладчикам не рекомендуют подписывать договоры, в которых банк предусматривает санкции за досрочное расторжение договора вкладчиком или изменение (снижение) процента, начисляемого на вклад. Разумеется, эти условия невыгодны вкладчику, но в них нет ничего противозаконного. Спорным представляется также утверждение, что снижение Центробанком ставки рефинансирования, то есть ставки процентов, под которые Центробанк продает кредиты коммерческим банкам, не является для них форс-мажорным обстоятельством. Скорее, это зависит от конкретной ситуации. Так, снижение ставки рефинансирования осенью 1992 г. до 170% годовых было признано ошибочным, завышенным. Могли ли коммерческие банки предвидеть (казус) или предотвратить эту ошибку? Ясно, что нет. Иное дело, когда происходит плановое снижение ставки и банки могут его прогнозировать и, следовательно, соответственно закладывать в договоры более низкий процент.

По своей правовой природе договор банковского обслуживания состоит из разнородных элементов: к числу последних относятся: во-первых, элементы договора о предоставлении услуг (ведение счетов, безналичные расчеты и т.д.); во-вторых, элементы, аналогичные договору хранения, но по договору хранения хранитель не может пользоваться вещью, имуществом, отданным ему на хранение; в-третьих, договоры поручения (клиент поручает банку вести расчеты); в-четвертых, элементы договора займа: банк аккумулирует денежные средства клиентов и использует их для своей предпринимательской деятельности. Банк является заемщиком этих средств, и они переходят в его собственность, а клиент имеет обязательственное право требования к банку относительно содержащихся на его счете денег. Слияние этих элементов рождает новый самостоятельный вид договора. Самостоятельный характер этого договора определяется прежде всего функцией банка как единого расчетного центра, осуществляющего безналичные расчеты между клиентами (гл. 46 ГК РФ).

Имеется много форм безналичных расчетов. Мы остановимся на трех основных: акцептной, аккредитивной, платежных поручений\*.

Суть *акцептной* формы расчетов состоит в том, что отправитель товара выписывает платежное требование, то есть требование о выплате определенной суммы денег, и выставляет его на инкассо, то есть предъявляет в учреждение своего банка. Банк пересылает платежное требование в банк плательщика, который производит списание требуемой суммы со счета плательщика, одновременно извещая его о поступившем платежном требовании. Если плательщик согласен с платежом, он оставляет извещение банка без ответа. Такой тип одобрения

---

\* Правила безналичных расчетов устанавливаются Центробанком.

платежа называется отрицательным акцептом. Отрицательный акцепт обычно является последующим: банк перечисляет деньги поставщику в тот же день, не ожидая согласия плательщика. Если плательщик не согласен с оплатой, он сообщает об этом банку в трехдневный срок и банк отзывает сумму в течение 10 дней. Отрицательный акцепт используется в отношениях коммерческих организаций. Более редким является положительный акцепт, он применяется в расчетах с общественными организациями. Положительный акцепт, как правило, является предварительным: прежде чем перевести деньги поставщику, банк запрашивает согласие у плательщика.

Отказ плательщика от акцепта должен быть мотивирован и допускается лишь на указанных в договоре основаниях.

*Аккредитивная* форма расчетов получила в последнее время широкое распространение как форма предоплаты. Покупатель, заказывая товар, выставляет денежную сумму на специальный счет в банке поставщика (продавца). Эта сумма называется аккредитивом. Продавец (поставщик), отгрузив товар, предъявляет необходимые документы (грузовые квитанции и счет), после чего банк перечисляет сумму аккредитива на счет продавца.

Как правило, аккредитив выставляется за счет собственных средств плательщика – покрытый аккредитив. Если у банка, обслуживающего плательщика, есть корреспондентский счет в банке, обслуживающем продавца, тогда аккредитив может быть выставлен в кредит за счет средств банка плательщика, находящихся на корреспондентском счете в банке продавца.

Для большей гарантии продавцу плательщик может выставить так называемый безотзывный аккредитив: это значит, что он не может быть отозван без согласия продавца. Но об этом должно быть указано в аккредитиве. Обычным является отзывный аккредитив, который может быть отозван, то есть изменен или аннулирован, без согласия продавца.

При использовании формы платежного поручения плательщик поручает обслуживающему его банку снять с его счета определенную сумму денег и перечислить их кредитору. Поручение принимается к исполнению банком только при наличии средства на счете плательщика и действительно в течение 10 дней со дня выписки.

## **8.8. ДОГОВОРЫ СТРАХОВАНИЯ\***

### **8.8.1. ВИДЫ И ФОРМЫ СТРАХОВАНИЯ**

Страхование выполняет важную социальную и экономическую функцию: оно создает резервы на случай непредвиденных материальных потерь, утраты жизни или здоровья людей, произошедших вследствие

\* ГК РФ, глава 48.

стихийных бедствий, несчастных случаев, болезни и т.д. Существуют два вида страхования: имущественное и личное. Оба эти вида осуществляются в двух юридических формах: обязательного страхования и добровольного.

Обязательное страхование установлено законом для определенных случаев и по определенному кругу объектов. Обязательному страхованию подлежат индивидуальные жилые дома, жизнь и здоровье пассажиров на линиях дальнего следования – в поездах, на судах и самолетах.

Добровольное страхование осуществляется на основе гражданско-правового договора. Субъектами договора являются страхователь и страховщик. *Страхователь* – это юридическое или физическое лицо, заинтересованное в возмещении ущерба, который может быть нанесен каким-либо несчастным случаем его имуществу, жизни или здоровью его или иного лица. *Страховщик* – это юридическое лицо, и только юридическое лицо, которое гарантирует страхователю возмещение ущерба при наступлении несчастного случая. Страховщик должен иметь лицензию на страховую деятельность. Договор страхования может заключаться в пользу третьего лица, или *выгодоприобретателя*. В этом случае страховщик гарантирует возмещение ущерба не страхователю, а выгодоприобретателю.

В страховом деле существует специальная терминология, используемая в договорах. Познакомьтесь с нею.

*Страховой риск* – это та опасность, от наступления которой может потерпеть ущерб страхователь: пожар, наводнение, болезнь и т.д.

*Страховой интерес* – тот имущественный ущерб, который может понести страхователь при наступлении обстоятельств страхового риска. Страховой интерес всегда носит имущественный характер и может быть оценен в деньгах.

*Страховой случай* – событие или действие, приведшее к ущербу страхователя (выгодоприобретателя).

*Страховой убыток* – действительная сумма убытков страхователя в результате страхового случая.

*Страховая сумма* – сумма предельной ответственности страховщика.

*Страховой взнос* – сумма, уплаченная страхователем страховщику.

*Страховое возмещение*, или вознаграждение, – сумма, которую страховщик выплачивает страхователю при наступлении страхового случая.

### 8.8.2. ДОГОВОР ИМУЩЕСТВЕННОГО СТРАХОВАНИЯ

По договору имущественного страхования одна сторона, страхователь, уплачивает другой стороне, страховщику, страховой взнос с целью обеспечения своего имущественного интереса, а страховщик обя-

зуется при наступлении страхового случая выплатить страхователю страховое возмещение за убыток, причиненный застрахованному имуществу.

Договор является двусторонним, однако у страховщика обязательство возникает лишь при наступлении страхового случая. Это – обязательство под отлагательным условием: оно откладывается (отлагается) до наступления этого условия – страхового случая.

Договор является возмездным, хотя эта возмездность также проявляется лишь при наступлении страхового случая.

Договор является реальным, он имеет силу лишь после внесения страхователем страхового взноса или хотя бы его первого платежа.

Сторонами в договоре выступают: в качестве страхователя – любые физические и юридические лица, в качестве страховщика – специализированные юридические лица, имеющие лицензию на страховую деятельность. Это могут быть государственные, муниципальные и частные страховые общества.

Предметом договора является прежде всего движимое и недвижимое имущество. При этом имущество, подлежащее обязательному страхованию (например, дом), может быть застраховано вторично на договорных основах.

ГК РФ предусматривает возможность страхования и таких имущественных интересов, как риск ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу другого лица или риск неполучения ожидаемых доходов от предпринимательской деятельности, если это произошло по обстоятельствам, не зависящим от предпринимателя (так называемый предпринимательский риск).

Так, владелец автомобиля может застраховать риск ответственности за причинение вреда другому лицу при транспортном происшествии. И в этом случае не он будет выплачивать компенсацию за причиненные им убытки другому автомобилисту или пешеходу, а страховая компания, что гораздо надежнее для потерпевшего. В международных автомобильных сообщениях страхование риска ответственности фактически обязательно.

Обычный срок договора имущественного страхования – один год.

Договор оформляется выдачей страхователю страхового полиса. Поэтому страхователь иногда называется полисодержателем. Страховой полис может быть именованным и предъявительским. Он является ценной бумагой.

По договору имущественного страхования страхователь обязан:

своевременно вносить страховой платеж. В одних договорах он однократный, в других – многократный, например ежеквартальный;

принимать меры к сохранению имущества от наступления страхового случая. Это могут быть противопожарные меры, санитарные, строительные. Если надлежащие меры не были приняты, то страховщик освобождается от ответственности. Вот случай из судебной

практики. Райпотребсоюз (сельская торговая организация) застраховал свои товары, хранящиеся на складе. Однажды после сильного ливня кооператоры не обнаружили на складе соль, которая хранилась там навалом. Оказывается, ветхая крыша склада не препятствовала воде проникать внутрь и растворять соль. Райпотребсоюз обратился к страховой компании (тогда это был Госстрах) с требованием выплатить страховое возмещение за утраченную соль, поскольку она была утрачена в результате «стихийного бедствия». Однако и Госстрах, и в дальнейшем арбитраж посчитали, что виновна не стихия, а нерадивость страхователя, не принявшего мер к сохранности имущества;

при наступлении страхового случая немедленно сообщить об этом страховщику, чтобы тот смог по свежим следам определить размер убытка и зафиксировать его в страховом акте или аварийном сертификате. Если страхователь промедлит, то это тоже может стать основанием для освобождения страховщика от ответственности. Из судебной практики известны случаи, когда страхователь обращался с требованием к страховому органу после ремонта пострадавшего имущества, полагая, что страховщик должен возместить стоимость ремонта. Таким страхователям суд отказывал в удовлетворении иска, потому что невозможно было установить стоимость утраты или повреждения имущества, которая далеко не всегда совпадает со стоимостью ремонта.

Страховщик, со своей стороны, обязан выплатить страховое возмещение при наступлении страхового случая. Размер выплаты определяется договором. Для этого устанавливается стоимость застрахованного имущества. Оно может быть застраховано по выбору страхователя либо на полную стоимость, то есть на 100%, либо частично. Если имущество застраховано на полную стоимость, то есть страховая сумма равна стоимости имущества, то при полной утрате имущества полностью возмещается его стоимость. Если имущество утрачено частично, то страховое возмещение выплачивается пропорционально стоимости утраченной части имущества.

Если имущество застраховано не на полную стоимость, то применяются два способа выплаты страхового возмещения: система первого риска и система пропорциональной ответственности. При системе первого риска страховщик выплачивает страховое возмещение в размере понесенного убытка, но не более страховой суммы. Если имущество стоимостью 1 млн руб. застраховано на 800 тыс. и утрачено на 600 тыс., то страховщик выплачивает 600 тыс. руб. Если бы оно было утрачено на 900 тыс., то страховщик заплатил бы только 800 тыс. – страховую сумму.

При системе пропорциональной ответственности искомая сумма страхового возмещения так относится к страховой сумме, как сумма убытка к стоимости имущества: в нашем примере –  $X$ .

$X$  (сумма возмещения) равен: 800 тыс. руб. (страховая сумма), умноженные на 600 тыс. (сумма убытка), деленные на 1 млн руб.

(стоимость имущества).  $X=480$  тыс. руб. При убытке 900 тыс. руб.  $X=720$  тыс. руб.

В ряде случаев страховщик освобождается от ответственности. Два из них мы уже упомянули, назовем другие. Страховщик не выплачивает страховое возмещение, если страхователь умышленно причинил вред имуществу либо если имущество погибло в результате военных действий. Ясно, что в последнем случае никакая страховая компания не может взять на себя риск утраты имущества.

Существуют несколько видов договоров имущественного страхования, которые различаются по объектам (дом, домашнее имущество, автомобиль) или по страховому риску (от огня, от ограбления и т.д.).

### 8.8.3. ДОГОВОР ЛИЧНОГО СТРАХОВАНИЯ

Договор личного страхования тем отличается от договора имущественного страхования, что предметом договора являются жизнь и здоровье застрахованного лица. Застрахованным лицом может быть сам страхователь (особенно в договорах, где страхователями являются физические лица), либо работник страхователя (в договорах, где страхователями являются юридические лица), либо член семьи страхователя (страхование детей).

Согласно договору страхователь уплачивает страховой взнос страховщику, а последний при наступлении страхового случая у застрахованного лица выплачивает страховое возмещение, как правило, самому застрахованному лицу.

Существуют различные виды договора личного страхования (от несчастных случаев, на случай смерти и т.д.), но самым широким по объему ответственности страховщика является договор смешанного личного страхования. По этому договору страховыми случаями считаются смерть застрахованного лица, утрата им здоровья или дожитие до определенного возраста (истечение срока договора). По общему правилу застрахованным лицом в этом договоре выступает сам страхователь. Он и получает страховое возмещение при наступлении страхового случая, естественно, за исключением смерти. На этот случай страхователь назначает выгодоприобретателя. Страхователями могут быть лица, достигшие 16 лет.

Срок договора, как правило, ограничен 75-летним возрастом застрахованного лица. Некоторые страховые общества могут устанавливать более низкий предельный возраст страхования.

Размер страховой суммы не ограничен. Обычно полный страховой взнос, который страхователь должен уплатить страховщику за весь срок действия договора, даже несколько больше, чем страховая сумма. Этот взнос уплачивается равными частями ежемесячно. Ответственность страховщика наступает уже после внесения страховате-

лем первого платежа. Если, например, страхователь заключил договор сроком на 10 лет на сумму 120 тыс. руб. и после первого платежа умер, выгодоприобретатель, указанный страхователем, получит эти 120 тыс. руб. Если же в результате несчастного случая будет подорвано здоровье страхователя, тогда страховщик выплатит сумму компенсации за причиненный ущерб в проценте от общей страховой суммы, а не от суммы, фактически внесенной страхователем к моменту несчастного случая.

Договор смешанного личного страхования является как бы беспроигрышной лотереей для страхователя. Ведь если он не умрет и не повредит здоровье в течение действия договора, то доживет до его окончания и в любом случае (а последний случай – счастливый) получит страховое возмещение.

Итак, основная обязанность страхователя – регулярно вносить страховые платежи.

Основная обязанность страховщика – выплатить страховое возмещение при наступлении страхового случая. Он может быть освобожден от уплаты страхового возмещения, если:

страховой случай произошел в результате военных действий;

страховой случай произошел в момент совершения застрахованным лицом противоправного действия;

застрахованное лицо умерло от болезни, которую скрыло от страховщика при заключении договора. Поэтому в некоторых случаях страховые компании требуют медицинского освидетельствования лиц, подлежащих страхованию;

застрахованное лицо погибло по вине выгодоприобретателя. Из американской судебной практики известен случай, когда молодой человек, провожая мать из Нью-Йорка в Чикаго, застраховал ее жизнь в аэропорту на 35 тыс. долларов и в ее чемодан заложил бомбу. Мать погибла в авиационной катастрофе, сын – на электрическом стуле.

По-разному решается вопрос о выплате страхового возмещения выгодоприобретателя при самоубийстве застрахованного лица. Одно время советская государственная страховая организация не выплачивала страховое возмещение. Потребовалось специальное решение правительства, чтобы было выплачено страховое возмещение матери и сестрам В.В. Маяковского, жизнь которого была застрахована на крупную сумму.

Однако в большинстве страховых обществ выгодоприобретатели получают страховую сумму после самоубийства застрахованного лица. На этом факте построен сюжет знаменитой пьесы американского драматурга Г. Миллера «Вид с моста»: безработный страхует свою жизнь на крупную сумму денег и бросается с моста.

## 8.9. ДРУГИЕ ДОГОВОРЫ ОБ ОКАЗАНИИ УСЛУГ

Ниже мы познакомимся с такими договорами об оказании услуг, как договор транспортной экспедиции, хранения, поручения, комиссии, действия в чужом интересе без поручения доверительного управления имуществом, коммерческой концессии.

### 8.9.1. ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ\*

По договору транспортной экспедиции одна сторона, экспедитор обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны, клиента – грузоотправителя или грузополучателя, выполнить или организовать выполнение определенных договором услуг, связанных с перевозкой груза. Это – консенсуальный, двусторонний, возмездный договор. Он заключается в письменной форме и может сопровождаться выдачей экспедитору доверенности на совершение действий, предусмотренных договором, от имени и по поручению клиента.

В качестве клиента по этому договору выступают отправитель груза и его получатель. Однако в официальном комментарии ко второй части ГК РФ допускается, что клиентом может быть и другое лицо – собственник груза, перевозчик и другие лица, интересы которых связаны с перевозкой груза. Клиентами могут быть как юридические, так и физические лица.

В качестве экспедитора могут выступать юридическое лицо – предприниматель, а также индивидуальный частный предприниматель, имеющие специальную лицензию для осуществления экспедиционной деятельности. Обязанности экспедитора может исполнять и перевозчик. При этом в одном случае его экспедиторская деятельность отделена от функции перевозчика, в другом – слита с ней. Например, предприятие автомобильной перевозки обязуется доставить груз на железнодорожную станцию и отправить по железной дороге в пункт назначения. Здесь перевозочная деятельность отделена от экспедиционной. Если же перевозчик выполняет экспедиторские функции в процессе перевозки, то два договора выступают как две стороны одной медали, и в случае каких-либо нарушений могут возникнуть сложности в определении, условия какого договора нарушены. От этого зависят, например, сроки исковой давности: по договору транспортной экспедиции срок равен трем годам, по договору перевозки – одному году.

В круг транспортных услуг входят: организация перевозки определенным видом транспорта и по определенному маршруту (при этом выбор и вида транспорта, и маршрута может принадлежать как экспедито-

---

\* ГК РФ, глава 41.

ру, так и клиенту); заключение от своего имени или от имени клиента с перевозчиком договора перевозки груза; обеспечение отправки и получения груза и др. При международных перевозках на экспедитора могут быть возложены такие обязанности, как получение необходимых для экспорта и импорта документов, выполнение таможенных и иных формальностей. Наконец, в круг обязанностей экспедитора могут быть включены проверка количества и состояния груза, его погрузка и выгрузка, уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента, хранение груза, его получение в пункте назначения и т.д.

Клиент, со своей стороны, обязан предоставить экспедитору полную информацию, необходимую для исполнения экспедитором своих обязанностей, например информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки. Если информация неполная, экспедитор обязан запросить дополнительные данные. До получения всей полноты информации он может не приступать к исполнению своих обязанностей. Если же экспедитор из-за неполноты информации понесет убытки, клиент обязан их возместить. Вы уже обратили внимание, что из содержания договора следует обязанность клиента уплатить экспедитору вознаграждение, обусловленное договором, а также возместить все расходы транспортной экспедиции.

### 8.9.2. ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ\*

По договору хранения одна сторона, хранитель, обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной, поклажедателем, и возвратить эту вещь в сохранности.

Сторонами в договоре могут быть и граждане, и юридические лица. Они могут выступать и хранителями, и поклажедателями. Среди юридических лиц могут быть как коммерческие, так и некоммерческие организации, которые осуществляют хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности. В качестве таких организаций выступают товарный склад, ломбард, банк, камеры хранения транспортных организаций, гостиницы, гардероб организаций (например, театров и т.д.).

Предметом хранения могут быть только индивидуально-определенные вещи, так как должна быть сохранена и возвращена поклажедателю именно та самая вещь, которая была им сдана на хранение. На хранение принимаются только движимые вещи, потому что хранителю передается владение вещью. Охрана дома, например, осуществляется другими правовыми способами. Поэтому не следует отождествлять хранение с принятием объекта на охрану. Животные также не являются предметом договора хранения. Они передаются на содержание другим лицам.

---

\* ГК РФ, глава 47.

Договор хранения может быть и реальным, и консенсуальным. Чаще всего он бывает реальным, то есть возникает в момент передачи вещи на хранение, но с профессиональными хранителями, например с товарным складом, он может быть заключен заранее до передачи вещи на хранение. В этом случае он будет консенсуальным. Договор может быть возмездным и безвозмездным. Во многих случаях (при хранении вещи у товарища, в гардеробе организации и т.п.) договор является безвозмездным.

По договору хранения к хранителю переходит владение вещью. Однако это владение не в интересах хранителя, а в интересах поклажедателя: оно является неотъемлемой частью обязанности хранить вещь, чего нельзя успешно исполнить, не владея ею. Хранитель не имеет права требовать передачи ему вещи на хранение (по консенсуальному договору), он обязан вернуть ее поклажедателю по первому требованию. Вместе с тем он имеет право обратиться с виндикационным иском к третьему лицу, незаконно завладевшему вещью во время ее хранения.

Форма договора хранения соответствует требованиям, предъявляемым к устной и простой письменной формам сделки. При этом к простой письменной форме приравниваются сохранные расписки, квитанции, номерные жетоны и другие знаки или свидетельства, выданные хранителем поклажедателю. Консенсуальный договор хранения обязательно должен быть заключен в письменной форме, независимо от суммы и состава участников договора.

Приобретая владение вещью, хранитель не может ею пользоваться или предоставлять в пользование третьих лиц. Иначе это будет договор аренды или ссуды, то есть безвозмездного пользования вещью, а не хранения, и смысл договора коренным образом изменится. И все же ГК РФ предусматривает возможность пользования хранимой вещью с согласия поклажедателя.

Хранитель обязан принять все меры для обеспечения сохранности вещи. Если эти меры не перечислены в договоре, то они должны соответствовать обычаям делового оборота, свойствам переданной на хранение вещи, словом, существу обязательства. Хранитель несет ответственность за утрату, недостачу и повреждение хранимых вещей при наличии вины. Профессиональный хранитель освобождается от ответственности только в том случае, если докажет, что утрата, недостача или повреждение вещи произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать, либо, наконец, из-за умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Хранитель обязан возвратить поклажедателю ту самую вещь, которая была сдана на хранение, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных

свойств. Если предусмотрено вознаграждение за хранение, то оно должно быть уплачено хранителю по окончании хранения или, если предусмотрено договором, по периодам. Кроме того, хранителю должны быть возмещены расходы на хранение вещи. При возмездном договоре они включаются в сумму вознаграждения. Расходы на хранение вещи могут быть чрезвычайными. Это расходы, которые превышают обычные суммы и которые стороны не могли предвидеть заранее. Они возмещаются, если поклажедатель дал на них согласие или одобрил впоследствии, и в других случаях, предусмотренных законом. Согласием на чрезвычайные расходы считается и молчание поклажедателя на запрос хранителя об этих расходах.

В ГК РФ предусмотрена ситуация, при которой поклажедатель не взял вещь обратно по истечении срока хранения и уклонился от этой своей обязанности после письменного предупреждения поклажедателя. Хранитель в этом случае имеет право самостоятельно продать вещь, а суммы, вырученные от продажи, за вычетом того, что причитается хранителю, передать поклажедателю.

### 8.9.3. ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ\*

По договору поручения одна сторона, поверенный, обязуется совершить от имени и за счет другой стороны, доверителя, определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Мы уже знакомы с этим договором, когда изучали представительство и доверенность. Но там прежде всего регулируются отношения представителя с третьими лицами, здесь – отношения представителя как поверенного со своим доверителем.

Поверенный обязан:

исполнять поручение в соответствии с указаниями доверителя (он вправе отступить от этих указаний в интересах доверителя, если не мог своевременно согласовать эти отступления, но как только это станет возможным, он должен уведомить доверителя о произведенных отступлениях);

лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, предусмотренных условиями передоверия: если поверенный уполномочен на это доверенностью или вынужден к этому силой обстоятельств (например, заболел); если возможный заместитель поверенного заранее указан в договоре, поверенный не отвечает за его выбор и за ведение им дел. В остальных случаях выбор принадлежит поверенному и он отвечает за этот выбор. Правда, ГК РФ наделяет доверителя правом отвести заместителя, предложенного поверенным. К сожалению, в законе не уточнены последствия такого отвода в отношении распределения ответственности за последующий неудачный выбор замести-

\* ГК РФ, глава 49.

теля. Вправе ли поверенный переложить бремя выбора на доверителя или вообще отказаться от договора? Ведь поверенный может сослаться на то, что доверитель отвел того единственного заместителя, которому он, поверенный, считал возможным передоверить поручение;

сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;

передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;

по истечении поручения или прекращении договора поручения до его исполнения возратить без промедления доверенность доверителю, если срок действия ее не истек, и представить отчет с представлением необходимых документов.

В круг обязанностей доверителя входят:

выдача доверенности поверенному;

возмещение поверенному понесенных издержек;

обеспечение поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;

принятие без промедления всего исполненного поверенным в соответствии с договором поручения;

выплата поверенному вознаграждения по возмездному договору поручения.

Договор может быть прекращен в любое время, если доверитель отменит поручение или поверенный откажется от него. Если доверитель имеет дело с коммерческим представителем, то сторона, прекращающая договор, должна уведомить другую не позднее чем за 30 дней (договором может быть предусмотрен и более длительный срок). ГК РФ предусматривает и иные основания прекращения договора поручения, например смерть доверителя или поверенного и т.д.

#### 8.9.4. ДЕЙСТВИЯ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ\*

Начнем рассмотрение этого вопроса с конкретного примера. Гражданин А. проходил мимо складов спортивного общества «Динамо» и заметил, что в одном из строений начинается пожар. Он поднял тревогу и сам принял участие в тушении пожара до прибытия пожарных. При этом он получил ожоги, огнем была повреждена его одежда. Это типичный пример действия в чужом интересе без поручения, поскольку:

1) гражданин А. действовал без поручения, указания или согласия спортивного общества;

2) он действовал в интересах предотвращения вреда имуществу спортивного общества, и это были непротивоправные интересы;

3) он действовал исходя из очевидной выгоды и пользы спортивному обществу, и само общество было заинтересовано в тушении пожара;

\* ГК РФ, глава 50.

4) наконец, он действовал с необходимой осмотрительностью и заботливостью в отношении имущества спортивного общества.

Действия в чужом интересе без поручения могут быть направлены на совершение сделок, внесение платежей (штрафов и др.), спасание людей или содержание несовершеннолетних или нетрудоспособных.

Лицу, действовавшему в чужом интересе, заинтересованное лицо должно возместить необходимые расходы и реальный ущерб. Правда, здесь предусмотрен ряд ограничений. Дело в том, что лицо, действующее в чужом интересе, должно при первой же возможности сообщить заинтересованному лицу о своих действиях. Если последнее одобрит эти действия, то тогда к отношениям между сторонами применяются правила договора поручения или другого соответствующего характеру действий договора. Если же заинтересованное лицо не согласно с предпринятыми действиями, то эти действия должны быть немедленно прекращены. Если же они будут продолжены, то заинтересованное лицо не обязано возмещать расходы и убытки, причиненные продолжением этих действий. Однако эти действия могут продолжаться против воли заинтересованного лица, если они предпринимаются для предотвращения опасности для жизни лица, оказавшегося в опасности, и во исполнение обязанности по содержанию кого-либо. В этих случаях за лицом, действовавшим в чужом интересе, сохраняется право на возмещение расходов и реальных убытков.

Другое ограничение возмещения установлено на случай предотвращения ущерба имуществу: размер возмещения не должен превышать стоимости имущества. Обратим внимание на то, что ГК РФ предусматривает возмещение не всех, а лишь необходимых расходов. Иными словами, если расходы чрезмерные, если лицо действовало в чужом интересе без необходимой осмотрительности и заботливости, то оно не может рассчитывать на полное возмещение расходов. Поэтому в приведенном нами примере суд специально исследовал вопрос о том, были ли действия гражданина А. по тушению пожара до прибытия пожарных осмотрительными и мог ли он предотвращать распространение пожара, не получая ожогов и повреждений одежды. Действия гражданина А. были признаны необходимыми.

#### 8.9.5. ДОГОВОР КОМИССИИ\*

По договору комиссии одна сторона, комиссионер, обязуется по поручению другой стороны, комитента, за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. Сразу же бросаются в глаза сходство и различие между этим договором и поручением. Сходство: комиссионер тоже действует по поручению ко-

\* ГК РФ, глава 51.

митента. Различие: он действует от своего имени, вступает в правоотношения от своего имени и поэтому приобретает права и возлагает на себя обязанности по сделке, совершенной в интересах и в пользу комитента. Следовательно, он несет ответственность перед третьим лицом, с которым совершил сделку, за нарушение своих обязанностей.

Договор комиссии широко распространен в розничной торговле непродовольственными товарами: одеждой, обувью, мебелью, другими предметами домашнего обихода, всем тем товаром, что теперь получил название «сэконд хэнд» («вторые руки»). Торговля этими товарами подробно регулируется Правилами комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденными Правительством РФ в 1994 г. В условиях рыночной экономики круг товаров комиссионной торговли резко расширяется: договором комиссии реализуются товары на товарных биржах, продаются акции Российской Федерации, переданные в залог под обеспечение кредита, и др.

Договор комиссии является консенсуальным, возмездным, двусторонним. Он может быть заключен на определенный срок или бессрочным, с указанием территории, на которую распространяется его исполнение, или без такого указания. Комиссионер может зафиксировать в договоре свое исключительное право на совершение в интересах комитента порученных ему сделок на территории их исполнения. Он также может оговорить условия об ассортименте товаров, являющихся предметом договора.

Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение за услуги. Размер вознаграждения устанавливается договором, а если в договоре он не установлен и не может быть определен, то устанавливается по цене, которая обычно взимается за аналогичные услуги (например, по другим комиссионным договорам или за представительские услуги). Комиссионер сохраняет право на вознаграждение и в том случае, когда договор не был исполнен по причине, зависящей от комитента. Комиссионер взыскивает в этом случае и возмещение понесенных расходов.

ГК РФ предусматривает два случая повышения суммы вознаграждения. Первый случай: комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (такое ручательство называется *делькредере*). За ручательство выплачивается дополнительное вознаграждение, потому что комиссионер берет на себя риск неисполнения сделки третьим лицом, и он должен будет возместить комитенту убытки, причиненные неисполнением сделки. Второй случай повышения суммы вознаграждения связан непосредственно с качеством исполнения комиссионного поручения. Принятое на себя поручение комиссионер обязан выполнять на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента. Если такие указания отсутствуют в

договоре, то комиссионер обязан действовать в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычными требованиями. И если комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем указал комиссионер, то дополнительная выгода делится поровну между комитентом и комиссионером. Таким образом, комиссионер стимулируется на наиболее выгодное совершение сделки. К сожалению, в ГК РФ не говорится, какую сделку следует считать «более выгодной» в том случае, когда комитент не определил условия выгоды сделки.

Согласно ГК РФ комиссионер может совершить и негативные отклонения от условий сделки, определенных комитентом (например, продать товар ниже цены, указанной комитентом, или купить выше цены, установленной комитентом). Эти отступления комиссионер должен согласовывать с комитентом, а если это невозможно, уведомить о них при первой возможности. При этом комиссионер должен доказать, что подобные отступления были единственно приемлемыми для интересов комитента, например, если бы комиссионер не продал товар по более низкой цене, убытки у комитента были бы еще больше.

Если же комиссионер не сумеет доказать необходимость произведенных отступлений от указаний комитента, все возникшие из-за этого отступления расходы и убытки он должен возместить комитенту.

Вместе с тем комиссионер не отвечает за неисполнение третьим лицом сделки, которую он с этим лицом заключил. Например, комиссионер заключил договор с третьим лицом на куплю у него партии товара. Однако продавец этот товар не представил или представил не полностью и т.д. Это третье лицо (в нашем примере продавец) будет иметь дело непосредственно с комитентом, которому комиссионер немедленно сообщает о неисполнении сделки и передает ему права по этой сделке в порядке уступки требования (см. 7.1).

Правда, следует сказать, комитент может привлечь в данном случае комиссионера к ответу, если тот в выборе контрагента по сделке не проявил необходимой осмотрительности или принял на себя делькредере. Требование необходимой осмотрительности повышает ответственность комиссионера за исполнение заключенной им сделки, но каковы критерии осмотрительности? Как определить, была ли проявлена необходимая осмотрительность? Очевидно, что недостаток осмотрительности комиссионера должен доказывать комитент, потому что в данном случае вступает в силу презумпция добросовестности участника правоотношения (то есть комиссионера) и разумности его действий (см. 1.1). Кстати, и комиссионер в свое оправдание может сослаться на эту презумпцию в отношении третьего лица, с которым он заключил сделку.

Хотя комиссионер совершает сделку от своего имени и приобретает права и обязанности для себя, собственником имущества, поступившего от комиссионера к комитенту, остается комитент. Закон только

дает право комиссионеру удерживать у себя вещи комитента, в обеспечение своих требований к комитенту, например по выплате вознаграждения. Это удержание – пример самозащиты права (см. 7.5). Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение имущества. Ответственность наступает на общих основаниях, сформулированных в первой части ГК РФ, в частности в ст. 401 (см. 7.6).

В ГК РФ предусмотрен также порядок прекращения договора и его основания.

### **8.9.6. ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ\***

По договору доверительного управления имуществом одна сторона, учредитель управления, передает другой стороне, доверительному управлению, на определенный срок имущество в доверительное управление, а последняя обязуется управлять этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица.

Содержание договора – управление имуществом собственника в интересах самого собственника. Доверительное управление отличается от управления предприятием, акционерным обществом, любым юридическим лицом. Управляющие органы юридического лица всегда действуют от имени этого лица, а доверительный управляющий действует от своего имени. Эти органы не имеют «своего имущества», отделенного от имущества юридического лица. Имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от остальной собственности учредителя или иного собственника, хотя это обособленное имущество – объект доверительного управления – не переходит в собственность доверительного управляющего.

Учредитель доверительного управления имуществом может быть его собственником или иным уполномоченным лицом – органом опеки и попечительства и др. Управление осуществляется в интересах собственника имущества или иного лица, которое назовет учредитель, – выгодоприобретателя. Доверительный управляющий может совершать любые юридические и фактические действия в интересах собственника, выгодоприобретателя. Впрочем, можно ограничиться термином «выгодоприобретатель», потому что доверительное управление осуществляется и к выгоде собственника. Доверительное управление может быть введено в отношении имущества опекаемых, безвестно отсутствующих, лиц, находящихся под патронажем (ст. 41 ГК РФ), наследодателей, передавших по завещанию имущество в доверительное управление с определенными целями. Это может быть самое различное имущество: предприятия, недвижимость, ценные бу-

\* ГК РФ, глава 53.

маги, имущественные права и др. А вот деньги не могут быть, как правило, самостоятельным объектом доверительного управления, как и имущество, которое находится в хозяйственном ведении или оперативном управлении государственных и муниципальных юридических лиц. Однако это не значит, что государственное и муниципальное имущество не может быть передано в доверительное управление. Например, принадлежащие государству пакеты акций частных компаний могут передаваться в доверительное управление руководству этих компаний.

К существенным условиям договора доверительного управления имуществом относятся:

- 1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- 2) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (учредителя или выгодоприобретателя);
- 3) размер и форма вознаграждения управляющему, если вознаграждение предусматривается договором. Даже если вознаграждение не предусмотрено договором, управляющий имеет право на возмещение расходов, которые он произвел, за счет доходов от использования имущества;
- 4) срок действия договора. Он не может превышать пяти лет с возможностью последующей пролонгации еще на пять лет, если ни одна из сторон не заявила о его прекращении.

Договор должен быть заключен в письменной форме. Правила заключения договора управления недвижимым имуществом те же, что для договора купли-продажи недвижимости, а значит, требуется государственная регистрация передачи имущества в доверительное управление в том же порядке, что и при переходе права собственности на это имущество. Хотя в процессе своей деятельности доверительный управляющий осуществляет все правомочия собственника имущества, договор о доверительном управлении может ставить определенные ограничения в использовании этих правомочий. Мы уже говорили, что управляющий должен действовать в интересах выгодоприобретателя, а в некоторых случаях и для определенных целей, установленных учредителем. Яркий пример такого целеполагания – завещание промышленника А. Нобеля об учреждении премий в области некоторых наук, литературы, содействия мира между государствами, выплачиваемых из ежегодных процентов на его капитал. Как видим, здесь жестко ограничены действия доверительного управляющего: он не вправе расходовать основной капитал наследства Нобеля и может лишь распределять по ровну между всеми премиями ежегодный процент.

Доверительный управляющий обязан отчитываться перед учредителем о ведении дел.

### 8.9.7. ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ\*

В литературе этот договор можно встретить под названиями *франчайзинг* или *франшиза*. По договору коммерческой концессии одна сторона, правообладатель, обязуется предоставить другой стороне, пользователю, за вознаграждение на определенный срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю.

О каких исключительных правах идет речь? Иными словами, какие исключительные права правообладателя являются предметом договора и объектом приобретенного пользователем права пользования? Это – фирменное наименование, коммерческое обозначение правообладателя, охраняемая коммерческая информация, товарный знак, знак обслуживания и иные объекты интеллектуальной собственности.

Договор коммерческой концессии применяется только в предпринимательской деятельности, его сторонами могут быть лишь коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Он должен быть заключен в письменной форме и в противном случае считается ничтожным. Регистрируется такой договор государственным органом, осуществляющим регистрацию юридического лица. И это понятно: ведь у правообладателя появляется «двойник», который может пользоваться наименованием правообладателя.

Договор коммерческой концессии является возмездным. Пользователь выплачивает правообладателю либо фиксированные разовые платежи, либо периодические. Таким образом, правообладатель имеет коммерческую выгоду от договора. А зачем нужен договор пользователю? Для производства тех же товаров, какие производит правообладатель. Правообладатель по договору должен предоставить пользователю всю предусмотренную договором коммерческую и техническую информацию, выдать необходимые лицензии и обеспечить их оформление, обеспечить регистрацию договора, заключенного между ними, консультировать и обучать работников пользователя. Следовательно, пользователь также извлекает немалую выгоду из договора. Кроме перечисленных выгод, имеется еще одна: пользователь может использовать престиж правообладателя, который тот имеет на рынке. Поэтому пользователь обязан, как говорится, «держат марку»: обеспечивать качество продукции, качество обслуживания клиентов на том же уровне, что и у правообладателя, соблюдать инструкции и указания правообладателя, касающиеся использования исключительных прав, не разглашать секреты производства правообладателя и другую конфиденциальную информацию, которую ему предоставил правообладатель.

По требованиям клиентов, связанным с несоответствием качества товаров, работ или услуг, реализуемых пользователем, правообладатель

\* ГК РФ, глава 54.

несет субсидиарную ответственность. Если к пользователю предъявляются требования как к изготовителю товаров правообладателя, то последний несет солидарную с пользователем ответственность.

Ниже мы рассмотрим три договорных правоотношения: публичное обещание награды, публичный конкурс и проведение игр и пари.

## **8. 10. ДОГОВОРЫ С НЕОПРЕДЕЛЕННЫМ ЧИСЛОМ КОНТРАГЕНТОВ**

### **8. 10. 1. ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ\***

Лицо, публично объявившее о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды тому, кто совершил указанное в объявлении действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения.

Публичное объявление о награде является односторонней сделкой и еще не порождает конкретных прав и обязанностей. Правда, сама сделка должна соответствовать трем условиям:

1) она должна быть публичной, то есть обращенной к неопределенному кругу лиц. Следует предположить, что она должна быть доступна для ознакомления неопределенному кругу лиц;

2) награда может быть установлена только за совершение правомерных действий;

3) из объявления должно быть ясно, кто обещал награду (имя или наименование, адрес и т.д.). Более того, лица, откликнувшиеся на обращение, имеют право потребовать от того, кто обещал награду, письменного подтверждения обещания.

Договорное правоотношение возникает после того, как будет совершено действие, за которое обещана награда. Договор о выплате награды является реальным, односторонним и безвозмездным. По договору одна сторона, обещавшая вознаграждение, обязана выплатить его другой стороне, совершившей действие, за которое было назначено вознаграждение. Сумма вознаграждения либо заранее определяется в объявлении, либо устанавливается по соглашению сторон, а если соглашение не достигнуто, то судом. Если действие, за которое было обещано вознаграждение, совершили два или более лиц, то вознаграждение достается тому, кто сделал это первым, а если они сделали это одновременно или невозможно установить первого, то вознаграждение делится поровну или по их соглашению в ином размере.

---

\* ГК РФ, глава 56.

Конечно, может возникнуть вопрос о том, соответствует ли совершенное действие тому, за которое была обещана награда. Это определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора – судом.

Лицо, публично объявившее о выплате награды, может в такой же форме отказаться от данного обещания. Отказ невозможен, если установлен срок для совершения требуемого действия или если кто-то из откликнувшихся на объявление уже совершил требуемое действие.

При отказе от публичного обещания награды лицо обязано возместить расходы откликнувшимся лицам, связанные с совершением действия, за которое была обещана награда.

### 8.10.2. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС\*

Публичный конкурс является разновидностью публичного обещания награды. Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов, должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем.

Как видно из содержания конкурсных отношений, здесь тоже речь идет о публичном обещании вознаграждения. Однако оно выплачивается не просто за выполнение работы или достижение иных результатов, предусмотренных условиями конкурса, а за лучшее выполнение работы, за лучшие результаты среди всех, что будут представлены на конкурс. Награду получает победитель, который устанавливается в порядке, определенном условиями конкурса.

Конкурс может быть открытым, и тогда публичное объявление о нем обращено к неопределенному кругу лиц. Он может быть и закрытым, и тогда к участию в конкурсе приглашается ограниченный круг лиц, который заранее определен. Устроителем конкурса может быть любой субъект гражданского права.

В объявлении о конкурсе должны содержаться следующие условия:

1) смысл задания: это должно быть прозаическое или поэтическое произведение, или музыкальное, архитектурный или промышленный проект, исполнительская деятельность музыкантов (конкурс им. П.И. Чайковского) или драматических артистов и т.д.;

2) критерии и порядок определения победителей: состав жюри, количество промежуточных ступеней к победе (туров), число участников, переходящих в следующий тур, шкала баллов, сроки определения победителей;

3) размер и форма награды;

4) порядок и срок определения результатов конкурса.

---

\* ГК РФ, глава 57.

Следует иметь в виду, что положения гл. 57 ГК РФ распространяются не на все виды конкурсов. Так, конкурс на занятие вакантных должностей (рабочих мест) регулируется нормами трудового права.

ГК РФ устанавливает порядок изменения и отмены конкурса, а также использование произведений литературы и искусства, удостоенных наград. В частности, организатор публичного конкурса приобретает преимущественное право на заключение с автором такого произведения договора на использование произведения (авторского договора).

### 8.10.3. ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ

Глава 58, нормами которой регламентируются сделки подобного рода, впервые включена в ГК РФ.

Сделки из игр и пари, представляющие собой двусторонние соглашения, относятся к так называемым рисковым сделкам. Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией или участием в играх и пари, не подлежат судебной защите. Значит, если вы выиграли в карты некую сумму денег, а проигравший отказывается ее выплатить, суд вам не поможет. Если вы помните из классической литературы, уплата карточного долга считалась делом чести, человек, не сумевший его оплатить, подвергался всеобщему презрению и порой кончал жизнь самоубийством, а карточных шулеров били канделябрами (подставками для свечей). Однако все это происходило вне «правового поля», как сейчас принято говорить. Все, кроме шулерства и других злоупотреблений. Если человек был вовлечен в игры или пари под влиянием обмана, угрозы, насилия, других злонамеренных действий, он может искать защиту в суде от неблагоприятных последствий своего участия в игре или пари. Иными словами, в случае проигрыша некоей суммы денег он может требовать ее возврата. Обычно это связано с возбуждением уголовного дела по факту мошенничества.

ГК РФ, однако, допускает проведение лотерей, тотализаторов и других игр государством, муниципальными образованиями или по их разрешению, то есть лицензии. Отношения между организаторами игр и их участниками строятся на основе договора, который оформляется лотерейным билетом, квитанцией или иным документом и который обязывает организатора игр выплатить выигрыш тем, кто по условиям игры должен его получить. При этом должны быть определены сроки проведения игры и выплаты выигрыша.

### Задачи (к главам 7 и 8)

1. Гражданин Кораблев поссорился со своей соседкой, хозяйкой булочной Пироговой. Когда он на следующий день пришел в булочную за хлебом, Пирогова наотрез отказалась продать ему товар, ссылаясь на то, что хлеб этот ее собственность и кому хочет, тому она его и продает.

Как решить спор?

2. В далекий таежный поселок предприниматель завез для продажи живые фрукты, которые здесь никто другой не продавал. Он установил на товар высокие цены, и поэтому местная администрация потребовала снижения цен, ссылаясь на монопольное, доминирующее положение продавца на местном рынке.

Права ли администрация?

3. Телевизор гражданина Сухова загорелся через три года после его покупки и эксплуатации. Обязан ли изготовитель этого аппарата возместить убытки Сухову?

4. Домостроительный комбинат построил дом для Сорокина. 25 марта Сорокин принял дом и полностью расплатился с комбинатом. Однако вскоре он обнаружил существенные недоделки, которые невозможно было обнаружить при приемке. 20 сентября Сорокин обратился с претензией к подрядчику об устранении недоделок. Комбинат отказался от удовлетворения претензии, ссылаясь на пропуск заказчиком срока ее предъявления.

Прав ли комбинат?

5. Горюнов заказал радиотехнику Козлову изготовить диктофон по особой схеме. Козлов принял заказ, взяв все расходы по изготовлению на себя. Была определена и сумма вознаграждения. В процессе изготовления вещи Козлову пришлось обратиться за консультацией к инженеру (за вознаграждение) и купить недостающие детали. Поэтому он на 25% повысил цену диктофона против договорной. Горюнов отказался платить такую цену. Тогда Козлов предложил ему возместить расходы на консультацию и приобретение недостающих частей.

Как решить спор?

6. Спортклуб арендовал у стадиона каток для тренировок команды по хоккею с мячом на зимний период, но из-за оттепелей лед на катке таял и команда не могла проводить регулярных тренировок. Спортклуб прекратил перечисление арендной платы стадиону и потребовал расторжения договора. Стадион, напротив, требовал уплаты за аренду сполна, а также возмещения доходов, которые стадион мог бы получить, используя это имущество для других целей.

Как решить спор?

7. АО «Машина» передало заводу в аренду агрегат по укладке асфальта сроком на один год. Через три месяца машина вышла из строя и потребовался ее капитальный ремонт. Завод произвел такой ремонт и

затем в течение трех месяцев не платил арендную плату, зачитывая ее в стоимость ремонта. АО, требуя арендную плату, обратилось в арбитражный суд. По мнению руководства АО, поскольку арендатор произвел улучшение агрегата без согласия арендодателя, все расходы ложатся на арендатора.

Как решить спор?

8. АО «Ремонт» сдало в аренду ООО «Здоровая пицца» одно из своих помещений под организацию столовой. При этом было оговорено, что необходимую перепланировку проведет ООО. Однако арендатор перепланировку не произвел и стал использовать помещение под склад, так как под столовую он нашел другое помещение. Поскольку, по мнению арендатора, аренда склада стоит дешевле, то и платить он стал меньше.

Арендодатель обратился в арбитражный суд, требуя возмещения недоплаченной арендной платы, расторжения договора и уплаты денег на перепланировку.

Какие требования АО правомерны?

9. 1 октября 1995 г. Кузьмина заключила договор имущественного страхования со страховой компанией на 10 тыс. руб. сроком на один год. 20 декабря она была ограблена на сумму 5 тыс. руб. 27 декабря воры были задержаны, но имущество Кузьминой они уже успели распродать. 30 января 1996 г. они были осуждены и с них была присуждена сумма 5 тыс. руб. в пользу Кузьминой. После этого она обратилась в страховую компанию с требованием о выплате страхового возмещения. Компания в выплате отказала.

Как решить спор?

10. Скворцова перед отъездом в отпуск отдала на хранение за плату свои ценные вещи Беляевой. Вещи у Беляевой сгорели во время пожара. Пожар произошел не по ее вине.

На кого лягут убытки Скворцовой?

### *Контрольные вопросы*

1. Каково юридическое значение существенных условий договора?
2. В чем отличие консенсуального договора от реального?
3. Каков наиболее существенный признак договора купли-продажи?
4. В чем сходство и в чем различие договоров поставки и подряда?
5. В чем сходство и в чем различие договоров займа и имущественного найма?
6. Каким является договор железнодорожной перевозки – консенсуальным или реальным? В какой момент он возникает?
7. Какие страховые случаи предусмотрены договором смешанного личного страхования?
8. В чем смысл договора факторинга?

## Глава 9

# **ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА\***

### **9.1. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ ИЗ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА**

#### **9.1.1. ПОНЯТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА**

Мы переходим к рассмотрению обязательств, которые возникают не из договора, а из других юридических фактов, связанных с нарушением должниками прав или интересов кредиторов по этим обязательствам. Наибольший интерес для нас представляют обязательства, возникающие из причинения вреда. Обязательства из причинения вреда формулируются предельно кратко: причинивший вред другому обязан возместить этот вред. Тот, кто причинил вред (должник), называется причинителем, а тот, кто потерпел вред (кредитор), – потерпевшим. Причинителями и потерпевшими могут быть физические и юридические лица. Эти обязательства возникают только тогда, когда между потерпевшим и причинителем не было договорных отношений по поводу предмета, которому был причинен вред. Например, гражданин сдал пальто в театральный гардероб, а оно было выдано другому лицу. Гражданину причинен имущественный вред. Однако этот случай не подпадает под обязательства из причинения вреда. Здесь имеет место нарушение договора хранения со стороны театра. А вот если гражданин пришел в театр купить билет и измазал пальто о свежеокрашенную дверь, на которой не было соответствующего предупреждения, то театр будет отвечать по обязательству из причинения вреда.

#### **9.1.2. ОСНОВАНИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПРИ ПРИЧИНЕНИИ ВРЕДА**

Ответственность за причинение вреда наступает у причинителя при наличии оснований (условий), предусмотренных законом. Эти основания являются частным случаем ответственности должника за неисполнение обязательства (см. 7.5.1). Их четыре: противоправный характер

---

\* ГК РФ, главы 59, 60.

действий причинителя, наличие вреда у потерпевшего, причинная связь между действиями причинителя и вредом у потерпевшего, вина причинителя. Рассмотрим их подробнее.

1. Правовыми являются действия (или бездействие), а равно любое нарушение чужого субъективного права, в результате которых потерпевшему нанесен вред. Если вред причинен правомерными действиями, то причинитель несет ответственность лишь в некоторых случаях. Таким правомерным причинением вреда, когда причинитель полностью освобождается от ответственности, является необходимая оборона, то есть защита жизни, здоровья, имущества причинителя или иных лиц от противоправного нападения. Вот типичный пример. В квартиру к престарелому гражданину Л. ворвались двое неизвестных и потребовали выплатить им крупную сумму денег за повреждение их автомашины в дорожно-транспортном происшествии. Они избивали хозяина квартиры и его жену так, что реально была угроза жизни обоим. Хозяину квартиры удалось добраться до охотничьего ружья, и двумя выстрелами он убил налетчиков. Следствие признало, что Л. действовал в состоянии необходимой обороны.

Другой пример правомерного причинения вреда – крайняя необходимость, когда причинитель наносит вред для предотвращения большего вреда, если опасность большего вреда не могла быть устранена иными способами. Например, пожарные ломают забор во время пожара в доме, чтобы огонь не перекинулся на соседнее строение.

За причинение вреда в ситуации крайней необходимости ГК РФ допускает возложение ответственности на причинителя или лицо, в интересах которого он действовал, или на них обоих. Но далее следует оговорка: суд вообще может освободить причинителя от ответственности.

Правомерным является вред, причиненный по просьбе или с согласия потерпевшего, но с одним условием: если это причинение не противоречит нравственным устоям общества. Поэтому хирургические операции производятся лишь с согласия пациента или его близких (если сам он находится без сознания). Правда, иногда можно скорее говорить о крайней необходимости, например в случае, когда необходима ампутация гангренозной конечности, так как без ампутации смерть пациента неминуема.

В настоящее время во всем мире идут споры о допустимости эфтаназии, то есть умерщвления безнадежно больного по его просьбе, страдающего к тому же от сильной боли. Следует сказать, что эфтаназия противоречит нравственным принципам российской медицины.

2. Вред может быть причинен имуществу граждан и юридических лиц. Он называется имущественным и состоит в уменьшении или неполучении имущества, в утрате имущественных прав (хищение ценных бумаг).

Имущественный вред может быть причинен не только имуществу, но также жизни и здоровью граждан. Если потерпевший погиб, то у него могут остаться нетрудоспособные иждивенцы, которые лишились средств к существованию. Потерпевший, подорвавший здоровье в результате причинения ему вреда, несет расходы на лечение, и если он потерял трудоспособность, то теряет и в заработке. Этот вред в полном объеме подлежит возмещению.

При причинении вреда имуществу причинитель обязан либо представить новую вещь взамен поврежденной, либо отремонтировать поврежденную, либо возместить убытки по рыночной стоимости вещи, а также возместить упущенную выгоду.

При причинении вреда здоровью подсчет ведется следующим образом. Во-первых, с причинителя взыскиваются фактические затраты на лечение, в том числе курортное, протезирование, приобретение инвалидного транспорта и т.д. Если потерпевший временно потерял трудоспособность, то за все рабочие дни временной нетрудоспособности ему выплачивается 100% его среднего заработка из расчета двух последних месяцев, предшествовавших месяцу причинения вреда. Если потерпевший стал инвалидом и потеря трудоспособности носит стойкий характер, то размер возмещения вреда зависит от степени утраты профессиональной и общей трудоспособности. Профессиональная трудоспособность – это способность к труду по определенной профессии, специальности. Общая трудоспособность – это способность к неквалифицированному труду. Степень утраты трудоспособности определяется врачебно-трудоу экспертной комиссией (ВТЭК). Если потерпевший полностью потерял и профессиональную, и общую трудоспособность, то причинитель обязан выплачивать ему ежемесячно возмещение в размере его среднего заработка за последние 12 месяцев, предшествовавших месяцу причинения вреда. Если потерпевший частично сохранил трудоспособность, то определяется ее процент и возможный заработок при сохранившемся проценте трудоспособности. Этот заработок вычитается из суммы возмещения, а она уменьшается на этот возможный заработок. Если потерпевший получает пенсию по инвалидности, то пенсия не засчитывается в счет возмещения вреда, как и заработок, получаемый потерпевшим.

В случае причинения смерти потерпевшему причинитель выплачивает его нетрудоспособным иждивенцам возмещение в размере определенной части среднего заработка потерпевшего из расчета 12 последних месяцев, предшествовавших месяцу его смерти. Пенсия, которая назначается нетрудоспособным гражданам по случаю смерти кормильца, не засчитывается в счет возмещения вреда.

Органы социального обеспечения в обоих случаях назначения пенсии в связи с причинением вреда жизни и здоровью взыскивают сумму пенсии с причинителя.

Кроме имущественного, личности гражданина может быть причинен моральный вред, что также порождает обязательство из причинения вреда. Моральный вред выражается в причинении потерпевшему физических и нравственных страданий: боли, страха, унижения, горя, сильного волнения (стресса) и т.д. Моральный вред – это ущерб, нанесенный достоинству и психическому, душевному равновесию человека, его внутреннему психическому состоянию. Он отличается от имущественного, материального вреда двумя признаками. Во-первых, объект причинения вреда – достоинство, душевное равновесие – нематериален, это субъективное чувство и переживание, которое нельзя «пощупать»; этот объект не имеет стоимости и, следовательно, товарной, рыночной цены, потому и вред невозможно возместить по «рыночной цене». Во-вторых, моральный вред и причиненные им нравственные утраты невозместимы, невосполнимы; «зарубка» остается на всю жизнь. И не случайно ГК РФ говорится не о возмещении, а о *компенсации* морального вреда (ст. 1099). Компенсация – понятие более широкое, она предполагает не только возмещение, но и вознаграждение и уравновешивание нарушенного состояния. Поэтому денежная компенсация за моральный вред представляет собой способ морального, нравственного удовлетворения потерпевшего, вознаграждения за перенесенные страдания. И чем глубже были страдания, тем выше компенсация.

Материальное взыскание с причинителя играет роль ощутимой для него санкции за допущенное правонарушение.

3. При возложении ответственности за причинение вреда должна быть четко установлена причинная связь между неправомерным действием причинителя и вредом у потерпевшего. Не может быть ни случайной, ни вероятной причинной связи, это должна быть достоверно установленная необходимая причинная связь.

Рассмотрим пример из судебной практики.

К жителю горного аула на Кавказе приехал родственник из соседнего селения верхом на лошади. Родственник, гражданин М., привязал лошадь во дворе, а сам зашел в дом. Проживавший рядом молодой человек 19 лет увидел лошадь на соседском дворе и решил на ней прокатиться. Однако не успел он вскочить в седло, как из дома выбежал хозяин лошади с криками и бранью. Парень испугался и бросился бежать. Перепрыгивая через забор, он упал и при падении сломал ногу. Перелом оказался открытым, началась гангрена, и молодой человек скончался. Его нетрудоспособные родители предъявили иск гражданину М. о возмещении вреда в связи с потерей кормильца, но суд в иске отказал, потому что между действиями причинителя и смертью потерпевшего была чисто случайная причинная связь. Ведь, испугавшись крика и брани, он мог бежать через калитку, а прыгая через забор, не обязательно получить травму. И уж вовсе редким обстоятельством является гангрена после открытого перелома.

Иногда не просто выявить решающую причину вреда в целом наборе причин. Вот еще один пример. Двое друзей отправились на охоту. В первый же день на привале один из них случайно прострелил другому икроножную мышцу. Обработав и перевязав рану, причинитель предложил немедленно вернуться в город, чтобы показаться врачу. Но потерпевший отказался, сказав, что рана его не беспокоит. Еще три дня они провели в лесу. Вернувшись, потерпевший обратился в поликлинику, где ему обработали рану, а еще через неделю потерпевший заболел столбняком и умер. Оказалось, врач и медсестра, обработавшие рану, не сделали ему противостолбнячную прививку. Нетрудоспособные иждивенцы умершего предъявили иск о возмещении вреда. Но к кому? К первому причинителю, нанесшему рану? Или причинитель – сам потерпевший, который остался на охоте? Или причинителями являются врач и медсестра, потому что не сделали прививку? Суд поставил перед медицинской экспертизой вопрос: если бы потерпевшему была сделана прививка в день, когда он обратился в поликлинику, остался бы он жив? Ответ был положительным. Таким образом, нанесение раны само по себе не могло стать причиной смерти. Пребывание на охоте еще три дня после ранения тоже не было причиной смерти. Причина заключалась в том, что не была сделана прививка. Суд взыскал возмещение вреда с врача и медсестры.

4. Причинитель освобождается от ответственности, если вред произошел в результате умысла самого потерпевшего: железная дорога не отвечала за вред, причиненный жизни Анны Карениной. Однако в обязательствах, возникающих из причинения вреда, очень часто присутствует смешанная вина, когда вред является нераздельным результатом вины причинителя и неосторожности потерпевшего.

Вот пример из судебной практики. Колхозница, работавшая на ферме, принесла утром в коровник ведро раскаленных углей, чтобы растопить печь. Она поставила ведро и заговорила с другой колхозницей. Во время разговора женщина нечаянно толкнула ведро ногой, оно опрокинулось, угли рассыпались по полу, густо усыпанному соломой. Вспыхнул пожар. Работники фермы бросились за противопожарными средствами, но ни песка, ни воды, ни огнетушителей в положенных местах не оказалось. Колхоз понес большой убыток. Причинительнице был предъявлен иск о возмещении вреда. Суд, однако, признал, что вина колхоза, то есть потерпевшего, более значительна, и возложил на него более тяжкую ответственность за вред.

В ГК РФ предусмотрены случаи, когда имущественный и моральный вред компенсируется независимо от наличия вины причинителя, то есть даже при ее отсутствии, а именно:

если вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;

если вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности,

незаконного заключения под стражу или применения подписки о невыезде, незаконного наложения административного наказания в виде ареста или исправительных работ;

если вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию (обратите внимание: речь в данном случае идет не о ложных или клеветнических сведениях, а о любых).

Этот перечень компенсаций потерпевшему без вины причинителя не является исчерпывающим, законом могут быть установлены и другие случаи.

ГК РФ регулирует также некоторые отдельные случаи возмещения вреда.

1. Если вред причинен недееспособным лицом, то ответственность несут:

за вред, причиненный детьми до 14 лет, – родители (усыновители, опекуны), а если он причинен в детском учреждении – то и лица, обязанные за ними наблюдать (учителя, воспитатели);

за вред, причиненный несовершеннолетними, – они сами, а если у них нет заработка и доходов – то их законные представители;

за вред, причиненный совершеннолетними недееспособными (душевнобольными), – лица, обязанные за ними наблюдать.

2. Юридические лица отвечают за вред, причиненный их работниками при исполнении служебных обязанностей. Вот случай из судебной практики. Двое гуртовщиков перегоняли скот из одного района в другой. Ночью на привале один гуртовщик напал на товарища, пытаясь отнять у него деньги, и ранил ножом. Потерпевший долго лечился, понес значительные материальные затраты. Суд, рассматривая его иск к причинителю, признал, однако, что отвечать перед потерпевшим должно юридическое лицо – контора «Заготскот», командировавшая гуртовщиков. Почему? Потому что они находились «при исполнении служебных обязанностей», то есть в командировке. Очевидно, однако, что нападение на товарища с ножом не входит в круг служебных обязанностей гуртовщика. Решение суда было отменено.

3. Ответственность за вред, причиненный различными государственными органами, предусмотрена в нескольких статьях ГК РФ. Одна из них (ст. 1069) устанавливает ответственность за вред, причиненный гражданину или юридическому лицу государственными органами, органами местного самоуправления и их должностными лицами. Они отвечают за вред, причиненный их незаконными действиями, в том числе за принятие юридических актов (постановлений, распоряжений и т.д.), которые не соответствуют закону и причинили вред гражданину или юридическому лицу. Например, орган местного самоуправления установил незаконный штраф за проезд в автомобиле, забрызганном грязью. Вред автовладельцу может быть причинен не только взысканием незаконного штрафа, но и тем, что задержание автомо-

бия привело к опозданию на поезд, самолет или к просрочке исполнения какого-то обязательства с последующими имущественными санкциями. Вред в данном случае будет возмещен за счет казны муниципального образования.

Статья 1070 устанавливает ответственность за вред, причиненный гражданину или юридическому лицу действиями правоохранительных органов или суда. За свои незаконные действия – заключение под стражу, взятие подписки о невыезде, административный арест, назначение исправительных работ без законных оснований – эти органы и суд отвечают в полном объеме причиненного вреда, независимо от вины должностных лиц, незаконно производивших эти действия (следователя, прокурора, судьи). Если, например, в результате неправосудного приговора человек лишился свободы, имущества, квартиры, то соответствующие государственные органы обязаны полностью возместить причиненный вред (вернуть квартиру, выплатить стоимость имущества, выплатить сумму утраченной зарплаты за время лишения свободы и т.д.).

4. Ответственность за вред, причиненный *источником повышенной опасности*, предусмотрена ст. 1079 ГК РФ. Под источником повышенной опасности понимается деятельность, связанная с повышенной опасностью для окружающих. К источникам повышенной опасности относятся все виды транспорта, стройки, промышленные предприятия, склады со взрывчатыми, химическими, радиоактивными веществами и т.д., даже держатели диких зверей. За вред, причиненный источником повышенной опасности, ответственность перед потерпевшим несет не исполнитель, а *владелец* источника, не шофер, а владелец автомашины. И еще одна особенность: ответственность наступает не только за виновно, но и за *случайно* причиненный вред. Владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности, если вред наступил в результате действия непреодолимой силы или в результате умысла или грубой неосторожности потерпевшего. Обратим внимание – при грубой неосторожности потерпевшего. Не просто при неосторожности, а именно при грубой. Какая неосторожность является грубой, закон не устанавливает, это в каждом конкретном случае решает суд.

При определении вреда, нанесенного источником повышенной опасности, важно установить, что он причинен той деятельностью этого лица или предприятия, которая представляет повышенную опасность. Рассмотрим это на конкретном примере. В те времена, когда на железных дорогах основной тягловой силой были паровозы, произошел такой случай. Из трубы паровоза через искроуловитель случайно вырвалась искра, которая упала на соломенную крышу дома. Дом загорелся, случился пожар, и возник вопрос о возмещении причиненного вреда. Проблема была в том, что если вред произошел от источника повышенной опасности, то железная дорога отвечает за причиненный

вред. В противном случае она ответственности не несет, потому что вред причинен без ее вины, случайно. То, что паровоз является источником повышенной опасности для окружающих, наверное, не составляет секрета. Но что среди качеств паровоза является источником повышенной опасности? Очевидно, не топка, к которой фактически нет доступа, а быстрое передвижение по рельсам, разрушающее механическое воздействие на все, с чем он может столкнуться.

## 9.2. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Лицо, которое приобрело или хотя бы сберегло имущество за счет другого лица без законных оснований, обязано вернуть последнему это имущество. Сторонами в этом обязательстве являются неосновательный приобретатель имущества, должник, и потерпевший, кредитор. Сторонами могут быть как физические, так и юридические лица. Особенность рассматриваемого обязательства заключается в том, что в момент приобретения или сбережения имущества приобретатель *не знал* и не мог знать, что приобретает недовольное. Иными словами, его вины в этом нет (тот факт, что впоследствии он умышленно умолчал об этом, не меняет сути обязательства). Следовательно, его ответственность строится на объективном факте получения (сбережения) недовольного\*. Обычно подобная ситуация связана с виной третьих лиц. Например, почта выдала денежный перевод однофамильцу адресата или банк ошибочно списал денежную сумму со счета другого клиента и т.д. Виновная организация (в нашем примере почта или банк) может быть привлечена к ответственности в качестве соответчика в порядке солидарной ответственности.

Впрочем, не исключена невнимательность самого потерпевшего, когда он, например, ошибочно производит платеж за другое лицо. Такой промах потерпевшего не является, однако, основанием для присвоения сбереженной подобным образом суммы тем лицом, за кого ошибочно уплатил потерпевший.

В литературе высказано мнение, что объектом подобного обязательства могут быть только вещи, обладающие определенными родовыми признаками, так как если речь идет об индивидуально-определенных вещах, то к их приобретателю следует обращаться с виндикационным иском. Такая точка зрения представляется спорной. Ведь виндикационный иск может предъявить только собственник или владелец вещи, а право собственности переходит по общему правилу только в момент ее передачи. Представим себе, что вещь была сразу передана по ошибке

\* Примером такого неосновательного обогащения является денежная сумма, которую получили наследники, продав по незнанию чужие вещи, бывшие на хранении у наследователя (см. 6.5).

другому лицу. Тот, кто должен был ее получить, еще не вступил в ее владение, не стал собственником. У него есть только обязательственное право требовать эту вещь. Представим теперь, что ателье выдало готовый костюм не тому заказчику. С каким иском потерпевший заказчик может обратиться к неосновательному приобретателю его костюма? Ясно, что не с виндикационным, поскольку он еще не стал владельцем костюма. С виндикационным иском может обратиться ателье. Если неосновательный приобретатель не виноват в получении костюма, у потерпевшего заказчика остается только один иск: о получении недоленного.

Утверждение, что объектом обязательств из неосновательного обогащения являются только вещи, определенные родовыми признаками, было бы бесспорным в том случае, если бы в ГК РФ сохранилась норма ГК 1925 г., согласно которой право собственности на индивидуально-определенную вещь переходит с момента достижения сторонами соглашения по существенным пунктам договора о передаче вещи (купле-продаже, подряде и т.д.). В этих условиях потерпевший мог бы при любых обстоятельствах виндцировать индивидуально-определенную вещь у неосновательно получившего ее приобретателя.

Каково содержание обязательства из неосновательного обогащения?

Потерпевший взыскивает имущество либо в натуре, либо в виде денежной компенсации. Имущество, определенное родовыми признаками, взыскивается в натуре в соответствии с качеством, тождественным неосновательно полученному имуществу. Если в натуре взыскание невозможно, взыскивается денежная компенсация. В денежной сумме взыскивается стоимость имущества по средним ставкам, действующим в местности проживания или местонахождения потерпевшего лица. Потерпевший может взыскать и доходы, полученные от имущества за тот период, когда приобретатель знал, что получил имущество неосновательно.

### *Контрольные вопросы*

1. Чем отличаются внедоговорные обязательства от договорных?
2. В чем отличие обязательств, возникающих из причинения вреда, от обязательств, возникающих из неосновательного обогащения?

Чем различаются взыскания убытков по обязательствам, возникающим из причинения вреда, от взыскания убытков по обязательствам, возникающим из неосновательного обогащения?



## Глава 10

# НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО\*

### 10.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАСЛЕДОВАНИИ

Наследственное право является самостоятельным институтом (частью) гражданского права. Его нормы содержатся в третьей части ГК РФ, в разд. 5.

Познакомимся с основными понятиями этого раздела.

Что такое *наследование*? Это – переход имущества умершего другим лицам в порядке правопреемства. Поскольку умерший был собственником этого имущества, то и те, к кому оно перешло, становятся его собственниками. Такое правопреемство названо универсальным. Это значит, что имущество переходит как единое целое, в неизменном виде и в один и тот же момент.

Имущество, которое переходит по наследству, называется *наследством* или *наследственной массой*. В него включаются все вещи, иное имущество, а также имущественные права и обязанности, которые принадлежали умершему на день открытия наследства. В состав наследства не входят личные неимущественные права и нематериальные блага (например, право авторства), а также права, неразрывно связанные с личностью умершего: алименты, возмещение вреда, причиненного здоровью гражданина, и некоторые другие.

Умерший называется *наследодателем*, а лица, наследующие ему, – *наследниками*.

Днем открытия наследства считается день смерти гражданина или день судебного признания его умершим. Если известна дата предполагаемой гибели наследодателя, то она указывается в судебном решении о признании лица умершим.

Граждане, умершие в один день, считаются умершими одновременно и не наследуют друг за другом, а к наследству призываются наследники каждого из них. Это так называемая юридическая фикция, не-

---

\* ГК РФ, главы 61 – 65.

обходимая для упорядочения наследования. Данная норма касается прежде всего супружеских пар, имеющих общее имущество и индивидуальную собственность. Если они умерли в один день с разницей в 23 часа (в один календарный день), то умерший позже супруг не наследует за умершим раньше. Интересно, что во французском наследственном праве эта юридическая фикция сформулирована по-иному: если одновременно умерли (погибли) муж и жена, то считается, что муж умер (погиб) первым.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя, то есть место его постоянной или преимущественной оседлости. Если местожительство неизвестно или находится за пределами России, местожительством считается место нахождения его недвижимого имущества. Если недвижимое имущество находится в нескольких местах, то местом открытия наследства считается место нахождения наиболее ценного недвижимого имущества, если нет недвижимого имущества – то место нахождения движимого имущества, а при его разбросе – место нахождения самого ценного движимого имущества. Ценность определяется по рыночной цене.

ГК РФ устанавливает и круг возможных наследников. Ими являются граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства; юридические лица, существовавшие на день открытия наследства, Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Наряду с этим законодатель вводит понятие «недостойный наследник». *Недостойными наследниками* считаются:

граждане, которые совершили умышленные противоправные действия против наследодателя или его наследников или против выраженной в завещании последней воли наследодателя с целью незаконно получить наследство или увеличить его долю для себя или других лиц;

родители, которые в судебном порядке были лишены родительских прав и не восстановлены в правах к моменту открытия наследства в связи со смертью сына (дочери);

граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения своих обязанностей по содержанию наследодателя, но они отстраняются от наследования только по решению суда, к которому обращается заинтересованное лицо.

Недостойные наследники не наследуют ни по закону, ни по завещанию, а если получили какую-то часть наследства, то должны ее вернуть наследникам.

Закон устанавливает жесткую санкцию за нарушение большого круга норм наследственного и семейного права. Наша жизнь, не говоря уже о судебной практике, знает много примеров криминальных и по-

лукриминальных интриг вокруг крупных наследств. Подделывались и уничтожались завещания, совершались убийства наследодателей и возможных наследников, использовались поддельные документы, «вдруг» появлялись у наследодателя внебрачные дети и т.д. В наше время стали обыденными случаи, когда взрослые дети забывают о своих престарелых родителях или родители забывают о своих несовершеннолетних детях.

Хотя понятие «недостойный» является скорее моральной оценкой безнравственного поведения, нежели правовой, в перечисленных выше случаях санкция, то есть отстранение от наследования, наступает в связи с правонарушающими действиями: в одном случае речь идет об умышленных противоправных действиях недостойного наследодателя, в другом – об умышленном злостном уклонении от обязанностей, возложенных на него законом. Особняком стоит случай с родителями, лишенными по закону родительских прав. Здесь само лишение родительских прав является санкцией за их противоправное поведение, за нарушение прав детей. Отстранение от наследства – логическое следствие этой санкции.

ГК РФ устанавливает два основания наследования: наследование по завещанию и наследование по закону.

## 10.2. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

Составление завещания – это единственный способ, которым наследодатель (завещатель) может распорядиться своим имуществом на случай своей смерти. Особенность завещания как документа состоит в том, что оно вступает в силу только тогда, когда завещатель уже не может подтвердить или отвергнуть то или иное его толкование и исполнение. Поэтому закон требует, чтобы в завещании с предельной ясностью была выражена последняя воля завещателя, чтобы не было никаких сомнений в том, что выраженное в завещании волеизъявление отражает истинную волю завещателя.

В момент составления завещания завещатель должен быть дееспособен, обладать ясным разумом и самостоятельной волей. Он должен лично составить завещание и лично подписать его. При этом недопустимы коллективные завещания (например, совместное мужа и жены), как недопустимо совершение завещания через представителя.

ГК РФ устанавливает свободу завещания\*. Гражданин может завещать свое имущество любому физическому лицу, юридическому лицу, словом, всем тем, кто был назван в качестве возможных наследников.

---

\* Свобода завещания является широко распространенным принципом завещательного права. Так, гражданка США Роджерс завещала все свое состояние советским космонавтам Ю. Гагарину и Г. Титову.

Он может завещать имущество одному или нескольким наследникам в любых долях. Если в завещании не указано, кому какая доля причитается, то имущество делится между наследниками в равных долях. Предусмотрено только одно ограничение свободы завещания: несовершеннолетние или нетрудоспособные дети, нетрудоспособный супруг, родители и другие иждивенцы не могут быть лишены своей обязательной доли, то есть они должны наследовать не менее половины той доли, которая досталась бы им, если бы наследование происходило по закону.

Завещание обязательно должно быть составлено в письменной форме и заверено нотариусом. В противном случае оно будет признано недействительным и никакие свидетельства и документы не смогут придать воле наследодателя юридическую силу. Вот случай из судебной практики. Одинокий ветеран войны, полковник в отставке жил в собственном благоустроенном доме, окруженном большим садом. Рядом размещался детский сад, с детьми и персоналом которого у полковника сложились дружеские отношения. Он неоднократно публично заявлял, что все свое имущество завещает детскому саду. Однако когда он неожиданно умер, оказалось, что завещание не оформлено. Единственными наследниками полковника оказались две его сестры, которые ни разу при его жизни не прислали ему помочь, а после смерти явились за наследством. И получили его. Получили, несмотря на возмущение общественности. Не будем никого винить, но ведь ничто не мешало полковнику своевременно оформить завещание, не было никаких внешних препятствий для выражения им своей воли. Вы можете сказать, что надо было объявить сестер недостойными наследницами. С точки зрения морали это так, но они не совершили никаких противоправных действий, они не были обязаны помогать брату, закон от них этого не требовал.

ГК РФ предусматривает несколько случаев, когда письменное завещание приравнивается к нотариально удостоверенному. Это завещания больных, раненых, престарелых, удостоверенные главными или дежурными врачами, начальниками госпиталей или директорами домов престарелых; завещания граждан, написанные ими во время плавания на судах под флагом Российской Федерации и удостоверенные капитаном судна; завещания граждан, находящихся в арктических или разведочных экспедициях, удостоверенные начальником экспедиции; завещания военнослужащих, а в местах, где нет нотариуса, и членов их семей, удостоверенные начальником части; завещания заключенных, удостоверенные начальником места лишения свободы. Такое завещание должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего его, этим лицом и свидетелем. При первой же возможности лицо, удостоверившее завещание, должно направить его нотариусу по месту жительства завещателя.

Свои особенности имеет завещательное распоряжение на денежные вклады в банке. Завещатель может оформить такое распоряжение

в том филиале банка, где находится его счет. Распоряжение удостоверяется служащим банка, имеющим на то полномочия.

И наконец, ГК РФ допускает завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Какой случай предусматривает законодатель? Если имеются в наличии два обстоятельства: гражданин находится в положении, угрожающем его жизни, и при этом чрезвычайные обстоятельства лишают его возможности нормально оформить завещание – он может собственноручно написать и подписать в присутствии двух свидетелей документ, из которого видно, что это завещание. Такое завещание теряет силу, если с завещателем в конечном счете ничего не случится и он в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не оформит завещание в обычном порядке.

Законодатель устанавливает еще один «фильтр» на пути исполнения такого завещания: по требованию заинтересованных лиц суд должен подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. И это требование должно быть заявлено до истечения срока принятия наследства.

Свобода завещания предполагает также свободу отмены и изменения завещания в любое время. Завещатель может составить новое завещание или частично изменить старое. Если в новом завещании нет прямого указания на то, что старое отменяется, то оно сохраняет силу в тех положениях, которых не касается завещатель в новом завещании. Если новое завещание будет признано недействительным, то действует старое. Отмена завещания и его изменение также требуют нотариального удостоверения.

Недействительным завещание может быть признано по двум основаниям: его ничтожность и его оспоримость. Недействительное завещание является разновидностью недействительной сделки. Оно признается судом ничтожным, если составлено с нарушением ГК РФ. Завещание может быть признано недействительным, если его оспорит заинтересованное лицо и суд признает его аргументы резонными.

Завещание исполняется обычно самими наследниками, но иногда завещатель может специально назначить исполнителя завещания. Это может быть один из наследников или иной гражданин. Исполнитель завещания должен выразить свое согласие выполнить возложенную на него миссию. ГК РФ предусматривает несколько способов формального выражения этого согласия. Один из них – собственноручная надпись на самом завещании.

Исполнитель обеспечивает переход к наследникам их доли имущества, принимает меры к охране имущества и управляет им в интересах наследников, получает причитающиеся наследодателю денежные средства и другое имущество для передачи наследникам. Он исполняет завещательный отказ и завещательное возложение и вправе требовать исполнения этих действий от обязанных наследников.

Исполнитель имеет право на возмещение расходов, необходимых для исполнения завещания, за счет наследства и может от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания.

Что такое завещательный отказ? Представьте себе, что в доме завещателя проживает его дальняя родственница, и завещатель, завещая дом сыну, возлагает на него обязанность передать во владение и пользование этой родственнице занимаемую ею комнату до конца ее дней. Это – *завещательный отказ*. Согласно ГК РФ предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю (в нашем случае дальней родственнице) входящей в наследство вещи в собственность, во владение, в пользование, передача имущественных прав (например, право получать часть гонорара за издание книги завещателя), выполнение для отказополучателя определенной работы (например, ремонт его квартиры) или оказание услуги и т.п. При этом завещательный отказ сохраняет силу, если даже изменится собственник имущества, которым пользуется отказополучатель. Так что дальняя родственница сохранит право на проживание в отказанной ей комнате, даже если дом будет продан другому лицу.

А что понимается под *завещательным возложением*? Наверное, вам приходилось слышать или читать, что тот или иной одинокий американский миллионер завещал все свое наследство любимой кошке (или собаке, или иному животному). Конечно, завещать имущество кошке или собаке невозможно, потому что они не являются субъектом права. Юридический речь идет именно о завещательном возложении. Завещатель может возложить на наследника или на исполнителя завещания обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели. Он вправе также возложить на них обязанность содержать домашних животных, принадлежавших завещателю, и обеспечить уход и надзор за ними. Такова «тайна» завещания миллионов любимой кошке или собаке: завещатель назначает исполнителя завещания, который за солидное вознаграждение, а может быть, и за большую часть наследства обеспечивает осиротевшему животному сладкую жизнь\*.

### 10.3. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

Если наследодатель не оставил завещания или оно оказалось недействительным либо наследник (наследники) по завещанию от него отказался или оказался недостойным наследником, порядок наследования определяется законом.

---

\* Вот пример завещательного возложения: подданная Англии завещала свое состояние своей сестре-москвичке с возложением на последнюю обязательства в течение 10 лет посетить Англию.

Наследники по закону – это родственники и супруг наследодателя. Они призываются к наследованию в порядке очередности. Сначала к наследованию, естественно, призываются наследники первой очереди. Если нет ни одного наследника первой очереди, к наследованию призываются наследники второй очереди, если нет наследников второй очереди, призываются наследники третьей... и так до восьмой очереди. Все наследство делится на равные доли между наследниками очереди, призванной к наследованию.

Наследниками первой очереди являются дети, супруг и родители наследодателя. Его внуки и их потомки наследуют по *праву представления*. Что означает это право? Оно возникает у внуков тогда, когда к моменту открытия наследства уже нет в живых их отца (матери), который был бы наследником за своим отцом (матерью), если бы был жив к моменту открытия наследства. Внуки получают ту долю имущества, которая досталась бы их родителю. Например, пожилые муж и жена воспитали троих детей, один из них умер, но у него остались двое детей, то есть внуков пожилой пары. Если умирает муж, то оставшееся после него наследство делится на четыре равные части: супруге и трем детям, но часть умершего сына передается его детям, то есть внукам наследодателя.

К наследникам второй очереди относятся полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его бабушка и дедушка со стороны отца и матери. Дети братьев и сестер, то есть племянники и племянницы наследодателя, наследуют по праву представления.

Наследниками третьей очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя, то есть его дяди и тети. Двоюродные братья и сестры наследуют по праву представления.

Наследники четвертой очереди – это родственники третьей степени родства, прадедушки и прабабушки наследодателя. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих наследодателя от наследников, не считая рождения самого наследодателя: первая степень – отец, мать, вторая степень – дедушка, бабушка, третья степень – прадедушка, прабабушка.

Наследниками пятой очереди являются родственники четвертой степени родства: дети родных племянников и племянниц, то есть двоюродные внуки и внучки, и родные братья и сестры его дедушек и бабушек, то есть двоюродные дедушки и бабушки.

К наследникам шестой очереди относятся родственники пятой степени родства – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Наконец, наследниками седьмой очереди являются отчим и мачеха, пасынки и падчерицы. Иными словами, в седьмую очередь входят уже

не кровные родственники. Видимо, только в редчайшем случае наследование по закону дойдет до наследников седьмой очереди. Можно утверждать, что в основу наследования по закону законодатель положил принцип кровного родства вплоть до пятой степени. И все же другие семейные связи не исключены из права на наследование. Во-первых, отчим и мачеха, пасынки и падчерицы включены в круг наследников по закону, в то время как родственники шестой и последующих степеней родства не фигурируют среди наследников по закону. О них можно сказать, что они «на седьмой воде кисель». Во-вторых, усыновленные и их потомство, усыновители и их родственники приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам), следовательно, наследуют друг за другом. В-третьих, граждане, которые не входят в круг наследников по закону, но не менее года перед смертью наследодателя проживали совместно с ним, являются наследниками по закону и призываются к наследованию на равных правах с той очередью наследников, которая получает наследство.

И еще одно исключение из правила, на этот раз касающееся очередности наследования по закону: нетрудоспособные граждане, которые входят в круг наследников по закону и не менее года находившиеся на иждивении наследодателя, независимо от очередности наследуют на равных правах с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Значит, если нетрудоспособная мачеха находилась на иждивении у пасынка-наследодателя, она призывается к наследству с первой очередью, если эта очередь получает наследство.

Улавливаете разницу? Если нетрудоспособный иждивенец не входит в круг наследников по закону, то он наследует при двух условиях: если находился на иждивении у наследодателя и не менее года перед его смертью проживал совместно с ним. Нетрудоспособному иждивенцу наследодателя, который входит в круг наследников по закону, не обязательно проживать совместно с наследодателем, чтобы получить право на наследование с той очередью, которая призывается к наследованию. Значит, нетрудоспособной мачехе-иждивенке вовсе не надо проживать совместно с пасынком-наследодателем, чтобы наследовать на равных с его наследниками любой очереди, которая призывается к наследованию.

Наконец, ГК РФ устанавливает еще одно преимущественное право несовершеннолетних детей, нетрудоспособных родителей и иждивенцев: независимо от содержания завещания они наследуют не менее половины доли, которая досталась бы им по наследству при наследовании по закону. Это – обязательная доля.

А что произойдет, если не окажется ни одного наследника из вышеперечисленных или никто из них не пожелает или не будет вправе его принять? Тогда наследство считается выморочным и поступает в собственность Российской Федерации (восьмая очередь).

## 10.4. ПРИОБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА

Для приобретения наследства наследник должен его принять. При этом достаточно принять какую-то часть причитающейся ему доли имущества, чтобы считалось, что он принял всю долю. Принятое наследство принадлежит наследнику с момента его открытия независимо от времени фактического принятия.

Принятие наследства может быть осуществлено несколькими способами. Во-первых, посредством подачи письменного заявления о принятии наследства нотариусу по месту открытия наследства либо заявления о выдаче свидетельства на право наследования. Это заявление можно подать и через представителя, специально уполномочив его на такие действия. Конечно, доверенность должна быть нотариально удостоверена.

Во-вторых, наследник признается принявшим наследство, если он совершил действия, об этом свидетельствующие, в частности:

вступил во владение или управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества и его защите от неправомерных посягательств;

произвел за свой счет расходы на содержание этого имущества;

оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от его должников причитавшиеся ему денежные средства.

Письменное оформление принятия наследства необходимо в тех случаях, когда вступление в право собственности наследуемым имуществом требует дальнейшего оформления, например регистрации недвижимости или перерегистрации в ГИБДД автомобиля. Свидетельство о праве наследования требуется и при получении вклада в банке и в других случаях, когда наследник не имеет прямого и непосредственного доступа к наследуемому имуществу.

ГК РФ устанавливает сроки принятия наследства. Оно может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Если дата открытия наследства установлена судебным решением о признании наследодателя умершим (в случаях предполагаемой его гибели), то шестимесячный срок начинает течь не с даты открытия наследства, а с даты судебного решения. Наследство может быть принято и по истечении шестимесячного срока, если на это согласны все остальные наследники и они выразили свое согласие в письменной форме, заверив документ у нотариуса.

При отсуживании такого согласия суд может восстановить пропущенный срок, но при условии, что наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил срок по другим уважительным причинам. Правда, наследник может восстановить свое право, если успеет обратиться в суд в течение шести месяцев после истечения срока принятия наследства.

Еще один случай удлинения срока принятия наследства имеет место при переходе права на принятие наследства, так называемой *наследственной трансмиссии*. Если наследник умер, не успев принять наследство, то право принятия наследства переходит наследнику этого наследника. И если до истечения срока принятия наследства умершим наследником осталось менее трех месяцев, то срок его принятия наследником умершего наследника удлиняется до трех месяцев.

Право наследования предполагает и право отказа от него. Наследник может отказаться от всего или части наследства, он может указать лиц, в пользу которых отказывается от наследства, а может не указывать. Правда, отказ от наследства в пользу других лиц ограничен. Он может быть адресован только наследникам по закону, но любой очереди. В пользу другого лица нельзя отказаться от обязательной доли в имуществе и в ряде других случаях. Отказ от наследства оформляется подачей заявления нотариусу по месту открытия наследства.

Если имущество переходит к нескольким наследникам в равных долях, то оно становится их общей долевой собственностью. Это имеет место при наследовании по закону, а также по завещанию, если завещатель не указал долю каждого наследника. Общая долевая собственность затем может быть разделена по правилам раздела долевой собственности.

ГК РФ устанавливает некоторые преимущественные права наследования для ряда наследников:

наследник, который имел вместе с наследодателем в общей собственности недвижимую вещь, имеет преимущественное перед другими наследниками право на получение этой вещи в счет своей имущественной доли (чаще всего имеется в виду переживший супруг, который имел в общей собственности с наследодателем квартиру или дом);

наследник, который постоянно пользовался недвижимой вещью, имеет преимущественное право получить ее в свою долю перед теми наследниками, которые этой вещью не пользовались;

наследник, совместно проживавший с наследодателем на день открытия наследства, имеет преимущественное право на получение в счет своей доли предметов обычной домашней обстановки и обихода (какое имущество относится к обычной домашней обстановке, а какое – к необычной, закон не разъясняет. Вопрос, видимо, должен решаться в каждом конкретном случае).

Кроме того, при наследовании предприятия преимущественное право на его получение в счет причитающейся доли имеют среди наследников индивидуальный частный предприниматель и коммерческая организация (она может наследовать по завещанию).

Наследник пая в любом потребительском кооперативе (жилищном, дачном и т.д.) имеет право стать членом этого кооператива либо получить пай в денежной форме.

ГК РФ регулирует также порядок наследования вещей, ограниченно оборотоспособных (оружия, ядов и т.д.), земельных участков, не выплаченных наследодателю денежных сумм (например, заработной платы) и даже государственных наград. Как вы думаете, государственные награды переходят по наследству? Прочитайте ст. 1185 ГК РФ.

### *Контрольные вопросы*

1. Какой главный принцип положен в основу права наследования по закону?
2. Чем отличается завещательный отказ от завещательного возложения?
3. Почему ГК РФ предъявляет очень жесткие требования к форме завещания?
4. Переходят ли к наследникам обязательства и долги наследодателя?
5. В каких случаях и у кого возникает право на обязательную долю в наследстве?



## Глава 11

# АВТОРСКОЕ ПРАВО

### 11.1. ПОНЯТИЕ И ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

Авторское право является частью, или институтом, гражданского права. Его нормами регулируются отношения, возникающие в процессе реализации и охраны интеллектуальной собственности авторов произведений науки, литературы, музыки, изобразительного искусства. Авторскому праву посвящен специальный раздел в Гражданском кодексе РСФСР. Кроме того, в России действуют нормы Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. в редакции 1971 г., а также законы РФ «Об авторском праве и смежных правах» и «О средствах массовой информации» (в последнем также имеются нормы, относящиеся к авторскому праву).

Объектом авторского права и субъективных авторских прав является нематериальный объект – произведение науки, литературы, музыки, искусства. Что такое произведение? Каковы его признаки? Основной признак всякого охраняемого авторским правом произведения является его оригинальность, определяемая творческим характером труда автора и его индивидуальностью. Произведение – результат творчества как особого вида интеллектуальной деятельности, создающей новые мыслительные или образные феномены. При этом не имеет значения качество произведения, его научные или художественные достоинства. Не имеет значения также и тот факт, опубликовано произведение или нет – в любом виде оно подлежит защите авторским правом. Даже обыкновенное письмо является объектом авторского права, в то время как бухгалтерский отчет не может претендовать на чье-либо авторство. Он составлен по чисто техническим правилам и не требует творческих усилий. Напротив, «творческие усилия» ему явно противопоказаны.

Другой признак объекта авторского права – его объективация, отделение от автора в виде книжного текста, клавира, картины, киноленты и т.д. Иными словами, произведение должно приобрести не-

кую завершённую форму, в которой оно существует независимо от автора.

Сама по себе идея произведения не является объектом авторского права. Поэтому А.С. Пушкин не является соавтором таких произведений Н.В. Гоголя, как «Ревизор» и «Мертвые души», хотя идея этих произведений принадлежит именно ему. Однако завершённую форму художественного произведения придал идеям Пушкина Гоголь, и только Гоголь.

В истории музыки произошел уникальный случай. Композитор А.П. Бородин не успел перед смертью записать увертюру к опере «Князь Игорь», он только исполнил ее на фортепьяно в присутствии друзей. Этого оказалось достаточно, чтобы молодой в то время композитор А.К. Глазунов запомнил мелодию. Он и положил ее на ноты после смерти Бородина. Звучание мелодии, восприятие ее другими людьми явилось формой объективации произведения. Глазунов выполнил только «писарские», «секретарские» функции.

Помимо оригинальных произведений объектами авторского права являются также творческие переработки этих произведений: переводы с других языков, инсценировки и киносценарии по прозаическим или поэтическим произведениям.

Переводы с другого языка не могут сводиться к простой технической работе, буквальный перевод (подстрочник) может даже исказить содержание переводимого произведения. Это наглядно видно на примере переводов поэзии. Работа переводчика носит творческий характер и охраняется авторским правом.

Точно так же творческий характер носят инсценировки и сценарии произведений литературы других жанров. Достаточно напомнить, что две великие трагедии Шекспира «Отелло» и «Ромео и Джульетта» были «инсценировками» новелл средневековых писателей Матео Бандео и Джана Батиста Чинтио. «Инсценировки» живут века, а имена авторов оригиналов известны лишь специалистам.

Объектами авторского права являются также музыкально-драматические произведения, кино-, теле- и видеопроизведения, произведения фотографии, картографии, хореографии и пантомимы, программы для ЭВМ и базы данных, сборники. Остановимся на двух последних объектах.

Программы для ЭВМ можно было по аналогии сравнить с книгами, только программы – книги для чтения компьютером. И так же как по одному предмету может быть несколько учебников, одна и та же программа может по-разному разрабатываться различными программистами на основе творческого подхода. И база данных также формируется на основе выбора различных комбинаций данных, которые избирает автор.

А что является объектом авторского права в сборниках? Помимо прав авторов текстов (если эти права не прекратились с истечением

срока) составитель сборника имеет авторское право на схему и порядок расположения материалов и выбор текстов.

Некоторые виды искусства могут быть в одних случаях чистой техникой, в других – творчеством. Например, аранжировка музыкальных произведений в одних случаях является совокупностью технических приемов, которыми владеет профессионал-«ремесленник». Такими профессионалами пользуются некоторые композиторы-песенники, творчество которых ограничивается написанием мелодии. Аранжировщик не приобретает никаких авторских прав и не имеет к этому оснований. В других случаях аранжировка носит творческий характер, украшает, более ярко выявляет основную музыкальную тему. Так, Н.А. Римский-Корсаков аранжировал оперу М.П. Мусоргского «Хованщина». И эта опера шла с указанием в афишах не только автора оперы, но и автора аранжировки.

Такую же двойственную интерпретацию может получить и исполнение артистом той или иной роли. Долгое время артистам вообще отказывали в признании их авторства на трактовку исполняемых ролей, потому что это исполнение не могло объективироваться, отделиться от автора, то есть исполнителя. С появлением кино-, теле- и видеосредств воспроизведения образа эта проблема была решена: мы и сегодня наслаждаемся игрой Папанова, Миронова, Смоктуновского, хотя эти артисты ушли из жизни.

Казалось бы, авторство на исполнительную трактовку роли может быть признано не за каждым исполнителем, а лишь за тем, кто дает личностную, творческую окраску роли. Однако в силу того, что нет четкого критерия, с помощью которого можно было бы отличить технику от творчества, законодательное закрепление авторских прав в этих случаях пошло по пути признания таких прав за всеми исполнителями.

Не является объектом авторского права редакторская работа. Хотя это очень сложный и квалифицированный труд, он подчинен определенным правилам стилистики, грамматики, логики. Из судебной практики известен спор музыковеда Ламма с Большим театром. Ламм восстановил по автографам первоначальную редакцию оперы М.П. Мусоргского «Борис Годунов» и полагал, что имеет авторское право на эту редакцию оперы. Верховный Суд СССР, рассматривавший этот спор, отказал Ламму в иске. Суд указал, что, хотя работа истца была высококвалифицированной и сложной и заслуживает высокой оплаты, она не порождает объекта авторского права, потому что Ламм лишь восстановил то, что создал Мусоргский. Труд истца можно сравнить с работой реставратора картины, который при всей сложности его работы не становится соавтором шедевра.

Не охраняются авторским правом некоторые результаты творческой деятельности: произведения народного творчества, авторы кото-

рых неизвестны, тексты официальных документов, нормативных актов, символы государственной власти. Закон исключает их из числа объектов авторского права.

## 11.2. СУБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА И СУБЪЕКТИВНЫЕ АВТОРСКИЕ ПРАВА

Субъектами авторского права являются авторы произведений, охраняемых авторским правом. Юридические лица также могут приобретать авторские права. Киностудии, например, являются субъектами авторских прав на киноленты, а видео- и аудиостудии – на кассетные записи. Кроме того, если произведение создано автором в порядке служебного задания как служащим научного учреждения, которое ему выплачивает за эту работу заработную плату, то это учреждение приобретает право использования произведения в течение трех лет. По истечении этого срока право автора восстанавливается в полном объеме.

В научном и художественном творчестве широко распространено соавторство – совместная деятельность нескольких лиц. Соавторство может быть долевым или совместным. При долевым соавторстве каждый из авторов создает часть произведения, например отдельную главу в вузовском учебнике; драматург пишет либретто оперы, а композитор – музыку. При совместном соавторстве произведение является нераздельным результатом творчества соавторов. Так были написаны «Двенадцать стульев» и «Золотой теленок» И. Ильфа и Е. Петрова, так работали знаменитые карикатуристы Кукрыниксы – М. Куприянов, П. Крылов, Н. Соколов.

При долевым соавторстве каждый из соавторов сам распоряжается авторским правом на свою часть, он может ее переиздать без согласия остальных. При совместном соавторстве авторы распоряжаются произведением совместно, с общего согласия, а при отсутствии такого согласия спор решает суд.

Субъективные авторские права подразделяются на личные неимущественные и имущественные. Личные неимущественные права являются неотчуждаемыми и абсолютными. Благодаря этим качествам и возникло само понятие интеллектуальной собственности: по аналогии с правом собственности как наиболее полным правом на вещь. К личным неимущественным правам относятся право на авторство, право на имя, право на неприкосновенность произведения, право на опубликование произведения, право на его использование.

Право на авторство означает, что автор может требовать признания своего авторства на произведение и извлекать из этого законные выгоды, что никто другой не может объявить себя автором данного произведения. Незаконное присвоение авторства на чужое произведение называется плагиатом и является правонарушением, преследуемым законом.

Право на имя означает, что автор может опубликовать произведение под своим именем, под вымышленным именем (псевдоним) или вовсе без имени (аноним). Псевдоним практикуется в литературно-художественной, публицистической и научной литературе. Причины избрания псевдонима могут быть как политическими (чтобы избежать преследования властей), так и личными. В любом случае право публикации произведения под псевдонимом и анонимно является элементом свободы печати.

Право на защиту (неприкосновенность) произведения означает, что никто, кроме автора, не может вносить в произведение изменения, сокращения или дополнения. неприкосновенность произведения означает, что оно не может подвергаться цензуре или издательскому произволу. Элементом права на неприкосновенность произведения является право автора литературного произведения разрешать или не разрешать его иллюстрирование, а также одобрять или не одобрять иллюстрации. И это понятно: ведь иллюстрация может сделать более ярким представление читателя о героях книги, а может и исказить это представление. Вообразим, что художник-иллюстратор «Тихого Дона» изобразил бы Григория Мелехова низеньким, толстеньким и на кривых ногах.

Право на обнародование произведения означает, что только автор может разрешить публикацию произведения. В истории литературы известно немало случаев, когда писатель не публиковал свое произведение, завещая опубликовать его через определенное количество лет после его смерти. Никто, кроме автора, не может решить, закончено произведение или нет, готов ли автор представить его на суд читателя. Особенно сложные проблемы возникают при публикации писем, дневников, авторы которых не рассчитывали на их опубликование. Очень часто в этих случаях мы сталкиваемся с нарушениями авторского права, не говоря уже о вмешательстве в частную жизнь.

Право на использование произведения означает, что автор выбирает, каким способом может быть использовано произведение: опубликовано в виде книги или в журнале, записано на радио, на видеокассету, показано по телевидению или в театре и т.д. Только с разрешения автора допускаются: перевод произведения на иностранный язык, инсценировка прозаического произведения для театра или сценарий для съемки фильма. Так как инсценировка или фильм будут конкурировать с книгой автора, он сам должен решить, выгодно ли ему перерабатывать свое произведение для театра, кино или телевидения. Впрочем, практика показала, что это выгодно, и многие авторы преуспели в подобных переработках.

Вместе с тем из права на использование произведения есть исключения, допускающие использование произведения или его части без согласия автора. Это прежде всего цитирование, то есть воспроизведение отдельных фрагментов произведения в научных, критических,

учебных целях. Цитирование допустимо в пределах, установленных законодательством, и должно сопровождаться ссылкой на автора. Не требуют разрешения передача по радио и телевидению, публикация в газетах публично произнесенных речей и докладов, а также выпущенных в свет общественно-политических произведений, если автор не наложил запрета; воспроизведение произведений специальным шрифтом для незрячих читателей; воспроизведение единичных экземпляров произведения (на ксероксе, например) для научных, учебных и просветительских целей. Воспроизведение единичного экземпляра произведения для личных целей вообще не считается использованием произведения с точки зрения авторского права.

Право на вознаграждение – имущественное право автора – предполагает денежное вознаграждение автора за разрешение опубликовать его произведение. Это вознаграждение называется гонораром и фактически является формой оплаты труда автора. Гонорар выплачивается автору также за все переработки его произведения, на которые требуется его согласие, – переводы, инсценировки, сценарии, независимо от того, является ли автор также и автором этих переработок.

Российские граждане могут передавать использование своих авторских прав другим гражданам и юридическим лицам, как российским, так и иностранным, как на территории России, так и на территории других государств. Иными словами, нет никаких препятствий для российских литераторов заключать договоры с иностранными издательствами, а для художников – продавать картины за рубежом.

Авторские права действуют при жизни автора бессрочно, а после его смерти – в течение 50 лет. Они переходят к его наследникам и другим правопреемникам (например, издательству по неистекшему договору). Наследники приобретают право на охрану неприкосновенности произведения, право на его опубликование и использование, право на вознаграждение за разрешение использования произведения. К другим правопреемникам может перейти только право на использование произведения.

Закон регулирует также права артистов-исполнителей, создателей звуко- и видеозаписей, организаций эфирного вещания.

Артисты-исполнители, в том числе режиссеры-постановщики, дирижеры, артисты эстрады, цирка, кукольники, имеют право на имя, право на защиту их исполнения от искажения, право разрешать использование исполнения и право получать за это оплату. Запись исполнения, трансляция самого исполнения по радио или телевидению, а также трансляция записи могут производиться только с согласия исполнителя. При этом, поскольку требуется согласие, исполнитель может в качестве условия требовать оплату трансляции.

Производители звуко- и видеозаписей имеют право на воспроизведение и распространение произведенных ими записей. Другие лица

могут воспроизводить запись для коммерческих целей только с разрешения производителя записи. Даже если право собственности на экземпляр звуко- и видеозаписи принадлежит не ее производителю, он сохраняет исключительное право ее коммерческого проката.

Вопреки этим нормам в России в настоящее время широко распространено видеопиратство: десятки и сотни видеокассет «прокручиваются» в платных видеосалонах без разрешения видеопроизводителей и отчислений денег за прокат.

### 11.3. АВТОРСКИЕ ДОГОВОРЫ

Как правило, автор не может сам издать книгу, поставить спектакль, исполнить симфонию. Использование своего произведения он осуществляет с помощью издательств и других творческих исполнительских организаций. Отношения с этими организациями строятся на основе договора, который является юридической формой использования автором своего произведения. Имеются три основных вида авторских договоров: издательский, постановочный и сценарный.

Все три вида этих договоров существуют в двух формах: в форме договора на готовое произведение и в форме договора литературного заказа. Договор на готовое произведение заключается, когда автор передает пользователю завершенное произведение. Этот договор является реальным. По договору литературного заказа автор берет на себя обязательство представить в определенный срок готовое произведение в соответствии с заявкой, которую одобрил пользователь. Этот договор является консенсуальным, в момент его заключения произведение еще не готово, но автор имеет гарантии использования произведения.

Рассмотрим более подробно основные условия издательского и постановочного договоров.

Согласно *издательскому договору* автор передает (обязуется передать) рукопись своего произведения издательству, а издательство обязуется выпустить произведение в свет в течение срока действия договора и выплатить автору вознаграждение (гонорар).

Срок договора определяется сторонами, но обычно он составляет пять лет.

Автор обязан не передавать свое произведение другим издательствам в течение срока действия договора без разрешения издательства. По договору это положение может распространяться и на передачу рукописи для перевода иностранным издательствам.

Издательство имеет право делать автору замечания, а также редакторскую правку текста. Автор может их принимать или не принимать, он обязан официальной справкой сообщить свою точку зрения по каждому замечанию, если он их не приемлет. По договору на готовое произведение отказ автора учесть замечания издательства не является ос-

нованием для расторжения договора, потому что перед заключением договора издательство имело два месяца для ознакомления с произведением: такой срок предоставляется издательству для решения вопроса о пригодности рукописи и возможности заключения договора.

По договору литературного заказа несогласие автора с принципиальными замечаниями издательства может явиться основанием для расторжения договора.

Издательство обязано выпустить произведение в свет в течение срока действия договора. При этом оно может выпустить несколько тиражей произведения в зависимости от читательского спроса.

Издательство обязано также выплатить автору вознаграждение. Его размер определяется соглашением сторон. Сумма вознаграждения может определяться двумя способами: либо за каждый печатный лист (16 страниц, или 40 тыс. знаков) по определенным ставкам, согласованным сторонами, либо в проценте от продажной оптовой цены экземпляра книги.

Если размер вознаграждения устанавливается в фиксированной сумме за печатный лист, в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения. В этом случае при превышении тиража, установленного договором, издательство обязано выплатить дополнительные суммы гонорара по тем же или новым ставкам.

По договору на готовое произведение вознаграждение выплачивается двумя частями: аванс – при заключении договора и полный расчет – при выпуске произведения в свет. По договору литературного заказа – тремя частями: при заключении договора – первый аванс, при сдаче готовой рукописи – второй аванс, при выпуске произведения в свет – полный расчет. Первый аванс имеет назначение обеспечить автора материально во время работы над рукописью.

Если издательство в установленный срок не выпустит произведение в свет, оно обязано полностью рассчитаться с автором. По договору литературного заказа, если автор не справится со своим обязательством, не представит рукопись, отвечающую предъявляемым требованиям, издательство может расторгнуть договор. Однако потребовать возвращения первого аванса оно может, лишь доказав, что автор отнесся к работе недобросовестно.

*Постановочный договор* заключается между автором и зрелищным предприятием (театром, цирком, филармонией). По этому договору автор передает (или обязуется передать) зрелищному предприятию свое произведение, а зрелищное предприятие обязуется его публично исполнить и выплатить автору вознаграждение.

Права и обязанности сторон по этому договору в основном аналогичны обязательствам сторон по издательскому договору. Главные особенности этого договора следующие:

вознаграждение определяется аккордно фиксированной суммой;

после первого публичного исполнения в зрелищном предприятии, заключившем договор, любое зрелищное предприятие может публично исполнять данное произведение без договора с автором и разрешения первого публичного исполнителя;

за каждое публичное исполнение произведения в любом зрелищном предприятии автор получает так называемый поспектакльный сбор в определенном проценте от суммы сбора спектакля. Эти отчисления часто являются основным источником дохода автора произведения для зрелищного предприятия.

#### *Контрольные вопросы*

1. Какие произведения защищаются авторским правом?
2. Надо ли выполнять какие-либо формальности для защиты авторского права?
3. Может ли авторское право принадлежать юридическим лицам?
4. Какие авторские права являются абсолютными и неотчуждаемыми?
5. Каким образом реализуются имущественные права автора?
6. Чем постановочный договор отличается от издательского?
7. Для каких целей и с какими ограничениями произведения могут использоваться без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения?



## Глава 12

# ПАТЕНТНОЕ (ИЗОБРЕТАТЕЛЬСКОЕ) ПРАВО

### 12.1. ПОНЯТИЕ И ОБЪЕКТЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

Патентное право является частью гражданского права, регулирующей отношения, возникающие в процессе использования объекта интеллектуальной собственности в народном хозяйстве, культуре, здравоохранении, обороне. Этими объектами, согласно Патентному закону РФ от 12 сентября 1992 г., являются изобретения, полезные модели или «малые изобретения», промышленные образцы\*. Речь идет, таким образом, о результатах творческой деятельности в области науки и техники. К этим результатам относятся и научные открытия, которые ранее охранялись правом на открытие. Это был редкий случай в мировой практике охраны авторских прав, потому что, во-первых, автор открытия закрепляет свое авторство в публикациях, где он описывает открытие, во-вторых, использование открытия не может быть ограничено, запрещено или разрешено. Открытия – это обнаруженные не известные ранее явления или закономерности природы, а действие законов природы не зависит от воли человека, автора открытия. Поэтому законодатель отказался от охраны права на открытие как особый объект интеллектуальной собственности.

Наиболее важным объектом патентного права является *изобретение*. Изобретением называется техническое решение задачи, обладающее новизной, изобретательским уровнем и возможностью промышленного применения.

Итак, как *техническое решение* изобретение должно иметь не теоретический, а прикладной характер, который наиболее полно раскрывается в его признаках; перечисленных в определении изобретения:

изобретение является новым, если оно не известно на современном уровне развития техники. Реактивный двигатель на самолете или подводные крылья на корабле не были известны мировой технической мысли в момент их конструирования, это был новый шаг в развитии техники;

---

\* См.: СЗ РФ. 1995. № 23. Ст. 2170.

изобретение имеет изобретательский уровень, если до даты установления приоритета на это изобретение (то есть до даты поступления заявки на это изобретение в компетентный орган) о нем невозможно было почерпнуть общедоступных сведений ни в России, ни в других странах. В 50-х годах прошлого века произошел поучительный инцидент с одним нашим изобретением – форкамерным зажиганием автомобильного двигателя. Изобретатель был приглашен в ФРГ, страну, выпускавшую тогда самое большое число легковых автомобилей, и там прочитал несколько публичных лекций и опубликовал ряд статей в специальных журналах об изобретенном им устройстве. Очевидно, он полагал, что это послужит хорошей рекламой для патентования. Однако патентные органы ФРГ отказали изобретателю в признании его изобретения, потому что о нем еще до заявки на патент можно было узнать все необходимое из общедоступных журналов;

изобретение считается *промышленно применимым*, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях народного хозяйства, и использовано именно сейчас, а не в будущем. Так, в свое время была отклонена заявка на изобретение моста через Берингов пролив, хотя она содержала остроумные технические решения. Но кто и когда сможет построить этот мост? Да и будут ли строить вообще?

Объектами изобретений могут быть:

- устройства (например, реактивный двигатель);
- способы (например, технология изготовления пластмасс);
- штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных;
- применение известных ранее изобретений по новому назначению (например, конструирование аэросаней для передвижения по Арктике – установка на них авиационного двигателя).

В качестве отдельного вида объектов изобретательского нрава Патентный закон называет *полезные модели*, или «*малые изобретения*». Полезными моделями являются конструкции средств производства и предметов потребления, обладающие теми же качествами, что и изобретения.

Изобретение не следует смешивать с открытием. В открытии не создается ничего нового, а лишь описывается ранее не известное явление или свойство объективного мира, например всемирное тяготение или радиационные пояса вокруг Земли. Они существовали всегда, но не были известны. Открытие делает их известными человечеству.

Изобретение отличается также от рационализаторского предложения, которое не обладает признаками новизны и изобретательского уровня. Рационализаторское предложение является новым лишь в рамках того предприятия, где оно внедряется, и только на этом предприятии рационализатор получает вознаграждение.

Рационализаторское предложение является объектом правовой защиты и правового признания, но не в рамках Патентного закона, а в соответствии с другими законами.

К объектам изобретательского права относится также *промышленный образец*. Промышленным образцом называется художественно-конструкторское решение внешнего вида изделия. Промышленный образец – это модель внешнего вида, дизайна изделия. Он тоже должен обладать качествами новизны, оригинальности и промышленной применимости, сочетать технические, конструктивные и эстетические элементы. Его новизна, так же как новизна изобретения, выражается в том, что особенности дизайна изделия не стали известны из общедоступных источников до даты приоритета (или раньше чем за шесть месяцев до этой даты).

## 12.2. СУБЪЕКТЫ ПАТЕНТНОГО ПРАВА

Субъектами патентного права являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов. В технике широко распространено соавторство, технические проекты обычно выполняются большими коллективами, где у каждого члена коллектива своя функция. Авторами изобретения или иного объекта изобретательского права могут считаться только лица, чей труд в создании изобретения носил творческий характер. Технические работники, выполнявшие расчетные, чертежные, экспериментальные работы, не могут претендовать на авторство изобретений и других объектов патентного права.

Авторами вышеуказанных объектов могут быть не только граждане России, но и иностранцы.

Субъектами патентного права могут быть также и не авторы, а иные лица, физические и юридические, которые приобрели некоторые права на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Прежде всего приобретаются права использования объекта, которые автор передает по договору. Кроме того, это может быть правопреемство по закону, например лиц, наследующих признанное за автором право на объект. И приобретатели прав по договору, и наследники (правопреемники) являются субъектами патентного права.

К числу субъектов патентного права относится также предприятие-работодатель, если автор создает объект в порядке служебного задания и заранее уступил права на этот объект работодателю.

Единственным документом, который удостоверяет право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, является *патент*.

Патент выдается Патентным ведомством на основе заявки, которую подает автор (или работодатель автора). Заявка должна содержать формулу изобретения, то есть краткое выражение его сущности, а так-

же подробное описание изобретения с необходимыми чертежами. Заявка на изобретение подвергается экспертизе по формальным и существенным признакам. С формальной стороны выявляется, подлежит ли правовой защите предложение, содержащееся в заявке. Экспертиза, по существу, устанавливает патентоспособность предложения, то есть его новизну и изобретательский уровень. Если в результате экспертизы будет установлено, что предложение патентоспособно, Патентное ведомство выносит решение о выдаче патента. Согласно Евразийской патентной конвенции, ратифицированной Россией в 1995 г., учреждено Евразийское патентное ведомство, которое выдает единый патент для всех стран СНГ – членов этой Конвенции.

Автор патентного права обладает:

правом на авторство: (он может указывать себя как автора данного изобретения или иного объекта патентного права). Никто не может присваивать себе авторство, оно является исключительным и абсолютным правом того, кто указан как автор патента.

правом на имя (он может присвоить изобретению любое имя или наименование).

Автор может запатентовать изобретение, полезную модель и промышленный образец за рубежом. Это необходимо также для экспорта продукции, произведенной на основе или с использованием этих объектов. Патентование изобретения и других объектов в данной стране гарантирует патентную чистоту продукции, которая означает, что данная продукция не содержит элементов конструкции, дизайна и т.д., уже запатентованных в этой стране.

Автор вправе извлекать материальную выгоду из своего изобретения и других объектов. Он может продать изобретение или выдать на него лицензию, то есть разрешение на право использования в течение определенного времени. Выдача лицензии оформляется договором, согласно которому автор (и другой патентообладатель) – лицензиар – передает право пользования изобретением лицензиату – лицу, заинтересованному в эксплуатации изобретения, а лицензиат обязуется уплачивать лицензиару вознаграждение в течение срока пользования изобретением. Лицензионный договор регистрируется в Патентном ведомстве.

К обязанности автора относится уплата патентной пошлины за получение патента и за его поддержание (ежегодно). При неуплате пошлины патент может быть аннулирован.

Споры, возникающие при реализации прав на объекты патентного права, разрешаются в судебном или административном порядке. В судебном порядке разрешаются споры об авторстве, о выплате и размерах вознаграждения, о нарушении исключительного права на использование охраняемого объекта патентного права и другие имущественные споры. Жалобы на отказ в выдаче патента рассматриваются апелляционной палатой Патентного ведомства.

**Охрана селекционных достижений.** Под селекционными достижениями понимается выведение новых пород животных или новых сортов растений. В настоящее время их охрана должна осуществляться специальным законодательством, которого пока еще нет.

**Охрана ноу-хау.** Под термином «ноу-хау» понимается информация производственного, технического и иного хозяйственного характера, владелец которой на законных основаниях охраняет ее от разглашения. Эта информация, однако, не подпадает под категорию объектов патентного права. И все же если такая информация представляет для ее владельца коммерческую ценность, он может требовать возмещения убытков с того лица, которое добыло эту информацию у владельца незаконным путем.

Если такая же информация была добросовестно добыта из других источников, никаких ограничений к ее использованию нет.

### *Контрольные вопросы*

1. Чем изобретение отличается от открытия и рационализаторского предложения?
2. Что означает патентная чистота изобретения?
3. Может ли быть изобретением теоретическое решение задачи?
4. Кто может иметь права патентообладателя?
5. Что такое лицензия?
6. Каковы виды объектов интеллектуальной (промышленной) собственности, защищаемых патентами?



## Глава 13

# МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

### 13.1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ\*

В третью часть ГК РФ включен раздел о международном частном праве (МЧП), который содержит коллизионные нормы (см. 1.2) и правила их применения в случаях, когда гражданское правоотношение между российскими физическими или юридическими лицами и иностранными не урегулировано международным договором РФ со страной, гражданин которой является участником данного правоотношения, а также если это правоотношение осложнено иным иностранным моментом, например, имущество – объект правоотношения находится на иностранной территории. Например, по договору купли-продажи возник спор между продавцом из Германии и покупателем из России. Какое право применять к этому спору: немецкое или российское? Согласно МЧП – немецкое. Однако если между Германией и Россией заключен договор, в котором содержится иная норма по спорному вопросу, то применяется она, а не норма МЧП.

В случаях, предусмотренных МЧП, иностранное право применяется в России независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве российское право. Исключения составляют случаи, когда применение иностранного права предусмотрено на началах взаимности: «мы ваше право применяем, если вы применяете наше». При этом действует презумпция взаимности, то есть заранее предполагается, что такая взаимность существует: «мы применяем ваше право, потому что уверены, что вы применяете наше». И эта взаимность предполагается, пока не доказано обратное.

Правила, установленные в МЧП, не могут подменять действие тех императивных норм законодательства РФ, которые в силу их значимости или в некоторых других случаях регулируют спорное правоотношение независимо от подлежащих применению правил МЧП. При применении права какой-либо страны суд в аналогичных обстоятель-

---

\* ГК РФ, глава 66.

ствах может применять императивные нормы другой страны, если согласно праву этой страны соответствующие отношения должны регулироваться этими нормами.

МЧП устанавливает исключительный случай, когда его норма не применяется, поскольку это противоречило бы основам правопорядка Российской Федерации. Такой отказ суда от подлежащей применению нормы иностранного права называется *оговоркой о публичном порядке*. Так, по исламскому праву муж может без суда выгнать из дому свою жену. Очевидно, что такая юридическая форма расторжения брака не будет признана на территории России, даже если муж является гражданином той страны, где эта форма расторжения брака законна. Российский суд никогда не признает брак расторгнутым на основе этой нормы, потому что она противоречит основным правам человека и равноправию всех перед законом.

Правительство РФ может устанавливать ответные ограничения в отношении прав граждан тех стран, в которых имеются специальные ограничения прав российских граждан.

### **13.2. ПРАВО, ПОДЛЕЖАЩЕЕ ПРИМЕНЕНИЮ ПРИ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЛИЦ\***

МЧП формулирует понятие *личного закона* каждого гражданина. Его личным законом является право страны, гражданином которой он является. Если гражданин России имеет и другое гражданство, то его личным законом все равно является российское гражданство. Личным законом лица без гражданства (апатрида) является право страны, где оно проживает.

Гражданская правоспособность и дееспособность определяется по личному закону физического лица. Встречаются, однако, и такие случаи. Иностранец А., 20 лет, который в своей стране не является дееспособным (там дееспособность наступает с 21 года), совершил сделку в России, по законам которой, как мы уже знаем, лицо считается дееспособным при достижении 18 лет. Затем сделка ему не понравилась и он решил ее аннулировать. С этой целью А. обратился в суд с требованием о признании сделки недействительной, так как она совершена с недееспособным физическим лицом, то есть с ним. Согласно МЧП А. не может сослаться на недееспособность в своей стране, так как он дееспособен в месте совершения сделки, то есть в России. Другое дело, если он докажет, что его контрагент знал или заведомо должен был знать о недееспособности А. в его стране. Тогда вопрос будет решаться по личному закону А. и сделка будет признана недействительной.

По личному закону физических лиц определяется их право на имя, устанавливается и отменяется опека или попечительство над ними и

\* ГК РФ, глава 67.

возлагается обязанность опекуна или попечителя. Отношения между опекуном и опекаемым определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна или попечителя. Однако если опекаемое лицо имеет место жительства в России, то применяется российское право при условии, что оно более благоприятно для опекаемого.

Юридические лица тоже имеют свой личный закон. Им является право страны, где учреждено юридическое лицо. На основе закона юридического лица определяются:

- статус организации в качестве юридического лица;
- организационно-правовая форма юридического лица (ООО, ОА и т.д.);
- требования к наименованию юридического лица;
- вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридических лиц, в том числе вопросы правопреемства;
- содержание правоспособности юридического лица;
- порядок приобретения гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- способность юридического лица отвечать по своим обязательствам.

Такой подробный перечень параметров юридического лица, определяемых его личным законом, не случаен. Юридические лица разных стран отличаются и по своему правовому статусу, и по организационно-правовым формам, и по другим признакам. Так, в российском гражданском праве нет деления на юридических лиц публичного права (государство, государственные учреждения, административно-территориальные единицы и др.) и юридических лиц частного права, но такое деление юридических лиц существует во многих странах. Точно так же различаются и организационно-правовые формы юридических лиц. В Германии юридические лица частного права делятся на союзы и учреждения, во Франции – на товарищества и ассоциации, а также группы экономических интересов, но там признан такой вид юридического лица, как учреждение. Поэтому вполне вероятно, что некая коммерческая организация иного государства, заключившая сделку с российской организацией, не подпадает под признаки российского юридического лица, но это не значит, что она не является юридическим лицом по своему личному закону.

### **13.3. ПРАВО, ПОДЛЕЖАЩЕ ПРИМЕНЕНИЮ К ИМУЩЕСТВЕННЫМ И ЛИЧНЫМ НЕИМУЩЕСТВЕННЫМ ОТНОШЕНИЯМ**

К *вещным правам* по общему правилу применяется право страны, где находится имущество – объект вещного права. Это касается содержания права собственности и иных вещных прав, их осуществления и

защиты. Точно так же принадлежность имущества к движимым или недвижимым вещам определяется по праву страны, где это имущество находится. Возникновение и прекращение права собственности и других вещных прав на имущество определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент совершения действий или иных обстоятельств, которые явились основанием для возникновения или прекращения этих прав, а к праву собственности и иным вещным правам на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации и защите, применяется право страны, где эти суда и объекты зарегистрированы.

*Исковая давность* определяется по праву страны, которое должно быть применено к соответствующему правоотношению. Например, к спорам о возникновении права собственности будет применяться норма об исковой давности страны, где находилось имущество в момент возникновения на него спорного права собственности.

*Форма сделки* подчиняется праву места ее совершения. Сделка, совершенная за границей, не может быть признана российским судом недействительной по факту несоответствия ее формы требованиям права страны, где была заключена сделка, если ее форма отвечает требованиям российского права. Например, в стране А. совершена сделка, стороной в которой является российский гражданин. Сделка совершена в простой письменной форме, хотя по закону этой страны она должна быть совершена с нотариальным удостоверением. Затем гражданин страны А., контрагент по сделке, предъявляет российскому гражданину в России иск о расторжении сделки по основанию нарушения ее формы. В России же такая сделка может быть совершена в простой письменной форме. В этом случае российский суд признает сделку действительной.

Форма внешнеэкономических сделок, совершенных с участием российского юридического лица, подчиняется российскому праву. Это правило распространяется и на сделки, совершенные индивидуальными предпринимателями, личным законом которых является российское право.

Форма сделки о недвижимом имуществе подчиняется праву страны, где находится недвижимое имущество, но если это имущество занесено в государственный реестр в Российской Федерации, форма сделки подчиняется праву Российской Федерации. Например, частное рыболовецкое российское судно продается в порту Японии. Форма этой сделки должна соответствовать требованиям российского права. Это правило будет действовать и в отношении сделок с российской недвижимостью за рубежом (здания посольств и других заграничных учреждений).

При заключении договора между российскими и иностранными контрагентами стороны по соглашению между собой могут выбрать,

правом какой страны регулируются их права и обязанности по этому договору. Это право применяется и к праву собственности на движимые вещи, но без ущерба для третьих лиц. Например, итальянец купил автомобиль, взяв кредит в банке под залог (ипотеку) этого автомобиля. Затем он перегнал автомобиль в Германию и там продал немецкому гражданину. При этом они договорились, что к договору применяется немецкое право. Итальянский банк, не получив вовремя возврат кредита, обратился с виндикационным иском к немецкому владельцу автомашины. Однако последний его не признал, сославшись на то, что германскому праву неизвестен институт ипотеки автомашин. Вот здесь и вступит в силу правило МЧП о том, что выбранное сторонами право не может использоваться в ущерб третьим лицам, в данном случае в ущерб банку. Автомобиль будет виндицирован.

Если же стороны не достигли согласия по этому вопросу, то применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. По общему правилу применяется право страны, где находится место жительства или место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение договора, имеющее решающее значение для его содержания. Такой стороной, в частности, является продавец – в договоре купли-продажи, даритель – в договоре дарения, арендодатель – в договоре аренды, подрядчик – в договоре подряда, перевозчик – в договоре перевозки, экспедитор – в договоре транспортной экспедиции, заимодавец – в договоре займа, банк – в договоре банковского вклада, хранитель – в договоре хранения, страховщик – в договоре страхования, финансовый агент – в договоре финансирования под уступку денежного требования (факторинг), поверенный – в договоре поручения, комиссионер – в договоре комиссии, правообладатель – в договоре коммерческой концессии, залогодатель – в договоре о залоге, лицензиар – в договоре лицензирования.

Вопрос о применяемом праве в отношении некоторых договоров решается по-иному:

по договору строительного подряда и подряда на выполнение проектных и изыскательских работ применяется право страны, где в основном создаются предусмотренные этим договором результаты, например где будет возведен объект, являющийся предметом договора;

по договору простого товарищества – право страны, где в основном осуществляется деятельность такого товарищества;

по договорам, заключенным на аукционе, по конкурсу или на бирже, – право страны, где проводился аукцион, конкурс или находится биржа.

Что касается защиты прав потребителя, то МЧП устанавливает правила, максимально защищающие его интересы. Как правило, к спорам с участием потребителя применяется право страны его местожительства.

МЧП содержит также коллизионные нормы, касающиеся обязательств, возникающих из договора простого товарищества, односторонних сделок, из причинения вреда, а также касающиеся отношений по наследованию и др.

## Тесты

**УКАЖИТЕ ПРАВИЛЬНЫЙ, ПО ВАШЕМУ МНЕНИЮ, ОТВЕТ:**

1. Гражданское право – это:
  - а) отрасль российского права;
  - б) основные права граждан;
  - в) право на гражданство;
  - г) отрасль публичного права.
2. Правоспособность – это:
  - а) способность иметь права;
  - б) способность осуществлять права;
  - в) право обращаться в суд;
  - г) право на образование.
3. Дееспособность – это:
  - а) способность действовать;
  - б) способность осуществлять права;
  - в) активность в личных делах;
  - г) активность в общественных делах.
4. Юридическое лицо – это:
  - а) прокурор;
  - б) суд;
  - в) организация, участвующая в гражданском обороте;
  - г) организация, имеющая не менее 50 участников.
5. Полное товарищество – это:
  - а) объединение людей по интересам (охота, рыболовство и т.д.);
  - б) хозяйственное общество, участники которого совместно ведут предпринимательскую деятельность и отвечают по долгам всем своим имуществом;
  - в) хозяйственное общество на семейной основе.
6. Исковая давность – это:
  - а) срок, в течение которого можно обратиться в суд с иском;
  - б) срок, по истечении которого можно обратиться в суд с иском;
  - в) срок, в течение которого суд может принудительно воздействовать на истца;

- г) срок, после которого лицо не может быть привлечено к ответственности за совершенное преступление.
7. Сделкой является:
- а) вступление в брак;
  - б) заключение брачного договора;
  - в) поступление на учебу в вуз;
  - г) участие в выборах Государственной Думы.
8. Гражданским правом регулируется:
- а) право на образование;
  - б) право на отдых;
  - в) право на социальное обеспечение в старости;
  - г) право свободно передвигаться и селиться на территории РФ.
9. Право собственности означает:
- а) право владения, пользования и распоряжения имуществом;
  - б) удержание собственником имущества в своих руках;
  - в) право отчуждать имущество;
  - г) право получать имущество по наследству.
10. Собственником имущества юридического лица (частного) является:
- а) юридическое лицо;
  - б) собрание участников юридического лица;
  - в) совет директоров;
  - г) каждый участник остается собственником своего имущественного вклада;
11. Виндикация – это:
- а) иск об истребовании вещи из чужого незаконного владения;
  - б) иск о возыскании собственником убытков, причиненных его имуществу;
  - в) иск о предоставлении вещи в пользование в соответствии с договором;
  - г) процесс вступления собственника во владение вещью.
12. Негаторный иск – это:
- а) иск о защите нарушенного права пользования;
  - б) иск о защите нарушенного права владения;
  - в) иск о защите нарушенного права распоряжения;
  - г) иск о возмещении убытков.
13. Обязательство – это:
- а) юридический факт;
  - б) правоотношение;
  - в) обязанность;
  - г) ответственность.

14. Неустойка – это:
- а) обязанность должника возместить вред;
  - б) денежная сумма, которую должник обязан передать кредитору в случае неисполнения обязательства;
  - в) сумма, которую должник заранее передаст кредитору для обеспечения обязательства;
  - г) обязательство, которое может быть изменено («неустойчивое»).
15. При определении вины должника за неисполнение обязательства действует:
- а) презумпция невиновности;
  - б) презумпция виновности;
  - в) презумпция риска;
  - г) презумпция здравого смысла.
16. Право собственности на вещь переходит от продавца к покупателю:
- а) в момент уплаты денег покупателем;
  - б) в момент передачи вещи продавцом покупателю;
  - в) после установления надлежащего качества вещи;
  - г) после составления акта сдачи-приемки.
17. Право собственности на недвижимость переходит:
- а) в момент заключения договора;
  - б) в момент уплаты денег покупателем;
  - в) в момент передачи вещи покупателем;
  - г) в момент регистрации вещи покупателем.
18. Если собственник квартиры продает ее, то совместно с ним проживающие члены семьи собственника:
- а) теряют право на жилплощадь;
  - б) не теряют права на жилплощадь;
  - в) имеют право воспрепятствовать продаже квартиры;
  - г) имеют право потребовать раздела жилплощади.
19. Лицо, имеющее земельный участок в бессрочном пользовании, имеет право:
- а) пользоваться участком по назначению;
  - б) пользоваться участком и передать его по наследству;
  - в) пользоваться участком, передавать его по наследству и сдавать в аренду;
  - г) пользоваться участком и сдавать в аренду.
20. Общим имуществом супругов считается:
- а) все имущество, приобретенное ими в период состояния в браке;
  - б) имущество общего пользования, приобретенное в период состояния в браке;
  - в) имущество общего пользования, приобретенное в период состояния в браке, кроме имущества, полученного одним из супругов по наследству;

- г) имущество общего пользования, приобретенное в период состояния в браке, кроме имущества, полученного каждым из супругов по наследству или в качестве подарков.
21. Физическое лицо не может (в единственном числе):
- а) учреждать индивидуальное частное предприятие;
  - б) учреждать общество с ограниченной ответственностью;
  - в) учреждать акционерное общество;
  - г) учреждать предприятие, действующее на основе права хозяйственного ведения.
22. Предмет договора имущественного найма:
- а) обладает родовыми признаками;
  - б) является потребляемым;
  - в) является делимым.
23. Должник в обязательстве считается виновным в его неисполнении, если:
- а) не докажет, что он невиновен;
  - б) кредитор докажет его вину.
24. Консенсуальный договор считается заключенным с момента:
- а) нотариального удостоверения договора;
  - б) передачи предмета договора одной стороной другой стороне;
  - в) достижения сторонами согласия по существенным условиям договора;
  - г) достижения сторонами согласия по всем условиям договора.
25. Реальный договор считается заключенным с момента:
- а) достижения сторонами согласия по существенным условиям договора;
  - б) достижения сторонами согласия по всем условиям договора;
  - в) передачи предмета договора одной стороной другой стороне;
  - г) нотариального удостоверения договора.
26. Оферта должна содержать:
- а) предложение о заключении договора;
  - б) объявление о поиске контрагента на определенный товар;
  - в) адресат и существенные условия договора;
  - г) согласие на заключение договора.
27. Акцептант – это:
- а) сторона, которой предложено заключить договор,
  - б) сторона, которая предлагает договор,
  - в) сторона, которая утверждает договор, заключенный другими лицами,
  - г) третье лицо в договоре в пользу третьего лица.

28. Третье лицо в договоре в пользу третьего лица – это:
- а) акцептант;
  - б) выгодоприобретатель;
  - в) посредник;
  - г) наблюдатель.
29. Договор купли-продажи отличается от договора аренды тем, что:
- а) по нему переходит право собственности на вещь;
  - б) по нему переходит право пользования и владения вещью;
  - в) он является консенсуальным;
  - г) он является двусторонним.
30. Договор поставки отличается от договора подряда тем, что:
- а) по нему переходит право собственности;
  - б) его предмет определен родовыми признаками;
  - в) он является консенсуальным;
  - г) он является двусторонним.
31. «Случай» отличается от непреодолимой силы тем, что он есть обстоятельство, которое:
- а) нельзя предвидеть;
  - б) нельзя предотвратить;
  - в) освобождает от ответственности;
  - г) исключает вину должника.
32. По договору займа к заемщику переходит:
- а) право собственности на предмет договора;
  - б) право пользования этим предметом;
  - в) право пользования и владения;
33. Односторонний договор отличается от односторонней сделки тем, что:
- а) в нем выражена воля одной стороны;
  - б) в нем одна сторона имеет только права, другая – только обязанности;
  - в) это незаконный договор.
34. Обязательства из причинения вреда – это:
- а) договорные обязательства;
  - б) внедоговорные обязательства;
  - в) преддоговорные обязательства.
35. Владелец источника повышенной опасности за вред, причиненный лицом, управлявшим этим источником:
- а) несет ответственность перед потерпевшим единолично;
  - б) не несет ответственности, так как не виноват;
  - в) несет солидарную ответственность с лицом, управлявшим источником.

36. В силу залога к залогодержателю переходит право:

- а) собственности на заложенную вещь;
- б) пользования этой вещью;
- в) владения этой вещью;
- г) пользования и владения.

37. Наследниками по закону не являются:

- а) дети;
- б) племянники;
- в) теща;
- г) тетя и дядя.

38. Наследниками по завещанию не могут быть:

- а) государство;
- б) сосед;
- в) любимая собака;
- г) бывшая жена.

## Литература

- Ансон В.** Договорное право: Пер. с англ. М., 1984.
- Богуславский М.М.** Международное частное право. М., 1993.
- Брагинский М.И. Витрянский В.В.** Договорное право. Книга первая. М., 2001.
- Братусь С.Н.** Субъекты гражданского права. М., 1950.
- Венедиктов А.В.** Государственная собственность. М., 1948.
- Гражданское право** / Под ред. Е.А. Суханова: В 2 т. М., 1993.
- Гражданское право.** Часть первая. Под ред. проф. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. М., 2001.
- Гражданское право.** Часть вторая. Под ред. проф. А.Г. Колпина. М., 2001.
- Гражданское и семейное право развивающихся стран** / Под ред. В.К. Пучинского и В.В. Безбега. М., 1989.
- Гражданское и торговое право капиталистических государств** / Под ред. Е.А. Васильева. М., 1993.
- Иоффе О.С.** Советское гражданское право. М., 1967.
- Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. М., 1997.
- Кох Х., Магнус П., Винклер фон Моренфельс.** Международное частное право и сравнительное правоведение. М., 2001.
- Новицкий И.Б., Лунц Л.А.** Общее учение об обязательстве. М., 1950.
- Цвейгерт К., Кетц Х.** Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: Пер. с нем. М., 1995.

### Ключи к тестам

1 - а, 2 - б, 3 - б, 4 - в, 5 - б, 6 - а, 7 - б, 8 - з, 9 - а, 10 - а, 11 - а, 12 - а, 13 - б, 14 - б, 15 - б, 16 - б, 17 - з, 18 - б, 19 - а, 20 - з, 21 - з, 22 - б, 23 - а, 24 - в, 25 - в, 26 - в, 27 - а, 28 - б, 29 - а, 30 - б, 31 - а, 32 - а, 33 - б, 34 - б, 35 - а, 36 - в, 37 - в, 38 - в.

**Мушинский Виктор Оскарович,**  
*доктор юридических наук, профессор*

## **ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

*Учебное пособие*

Редактор *Е.Ф. Варварина*  
Корректор *О.Н. Картамышева*  
Компьютерная верстка *А.Н. Каревой*  
Оформление серии *Б.А. Гомона*

Подписано в печать 03.04.2002.  
Формат 60х90/16. Усл. печ. л. 14,0.  
Тираж 6000 экз.  
Печать офсетная.  
Заказ 4204048.

ЛР № 071629 от 20.04.98  
Издательский Дом «ФОРУМ»  
101831, Москва – Центр, Колпачный пер., д. 9а  
Тел/факс: (095) 925-01-97  
E-mail: forum-books@mail.ru

ЛР № 070824 от 21.01.93  
Издательский Дом «ИНФРА-М»  
127214, Москва, Дмитровское ш., 107  
Тел.: (095) 485-70-63, 485-71-77  
Факс: (095) 485-53-18  
Робофакс: (095) 485-54-44  
E-mail: books@infra-m.ru  
Http://www.infra-m.ru

Отпечатано с готовых диапозитивов  
в ФГУИПП «Нижполиграф».  
603006, Нижний Новгород, ул. Варварская, 32.