ИНСТИТУТ СОЦИАЛЬНЫХ И ГУМАНИТАРНЫХ ЗНАНИЙ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ
КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

0075.03.02

Галимов М.М., Миннеханова С.Х.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ
для специальности 021100 «Юриспруденция»

3-е издание, пересмотренное

Казань
ЮНИВЕРСУМ
2013

УДК 347
ББК 67.404
Г16

Рецензент:
старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса ИСГЗ
Р.Ф. Гарипов

Галимов М.М.
Г16 Гражданское право (Особенная часть): Учебное пособие для специальности 021100 «Юриспруденция» / Галимов М.М., Миннеханова С.Х. — 3-е изд., пересмотр. — Казань: Изд-во «Юниверсум», 2013. — 245с.

Предлагаемое учебное пособие призвано оказывать практическую помощь преподавателям и студентам юридического факультета Института в изучении гражданского права.

Особенная часть курса «Гражданское право» посвящена исследованию договорных отношений, в частности, обязательств, возникающих из причинённого вреда.

УДК 347
ББК 67.404

© Галимов М.М., 2007
© Миннеханова С.Х., 2007
© Институт социальных и гуманитарных знаний, 2013
© Оформление. Издательство «Юниверсум», 2013

СОДЕРЖАНИЕ

Цели и задачи 4
Карта межпредметных связей 6
Рабочая программа 7
Краткий курс лекций 16
Планы семинарских занятий 134
Самостоятельная работа 160
Доклады 171
Курсовая работы 172
Контроль 176
Литература 184
Приложения. Программа курса в схемах и определениях 187

ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ
учебной дисциплины «Гражданское право» (Особенная часть)

Предлагаемое учебное пособие призвано оказывать практическую помощь преподавателям и студентам юридического факультета Института в изучении гражданского права.

В современных условиях необходимость изучения государственного и правового регулирования экономических отношений диктуется условиями развития государственных и правовых структур переходного периода, принятием новых основополагающих нормативных актов, в том числе нового Гражданского кодекса РФ. Необходимость знаний об этих процессах проистекает из того, что государство и право, равно как и иные атрибуты социальной жизни, в конечном итоге обусловлены глубинными экономическими отношениями, поскольку «Гражданское право», как фундаментальная учебная дисциплина, становится одной из краеугольных основ современного юридического образования.

Особенная часть курса «Гражданское право» посвящена исследованию договорных отношений, в частности, обязательств, возникающих из причинённого вреда.

Изучив гражданское право, студенты должны:

– **знать**, что договора выступают регуляторами хозяйственной и экономической деятельности предприятий. Способствуют повышению их эффективности;

– **усвоить** не только сами нормы, но и социально-экономическое содержание регулируемых этими нормами производственно-хозяйственных процессов с тем, чтобы целенаправленно использовать эти нормы для повышения эффективности производства, укрепления законности и правопорядка;

– **выработать умения** находить и применять положения гражданского законодательства и иных нормативных правовых актов к тем или иным конкретным жизненным ситуациям, имеющим гражданско-правовое значение;

– **научиться пользоваться** публикуемыми материалами судебной практики по гражданским делам, которые способствуют более глубокому усвоению теории гражданского права и выработке практических навыков.

При изучении курса студентам рекомендуется использовать учебники, учебные пособия и комментарии, сборники нормативных актов, которые регулярно печатаются рядом издательств, а также автоматизированные базы данных по действующему законодательству, которые распространяются среди пользователей специализированными формами.

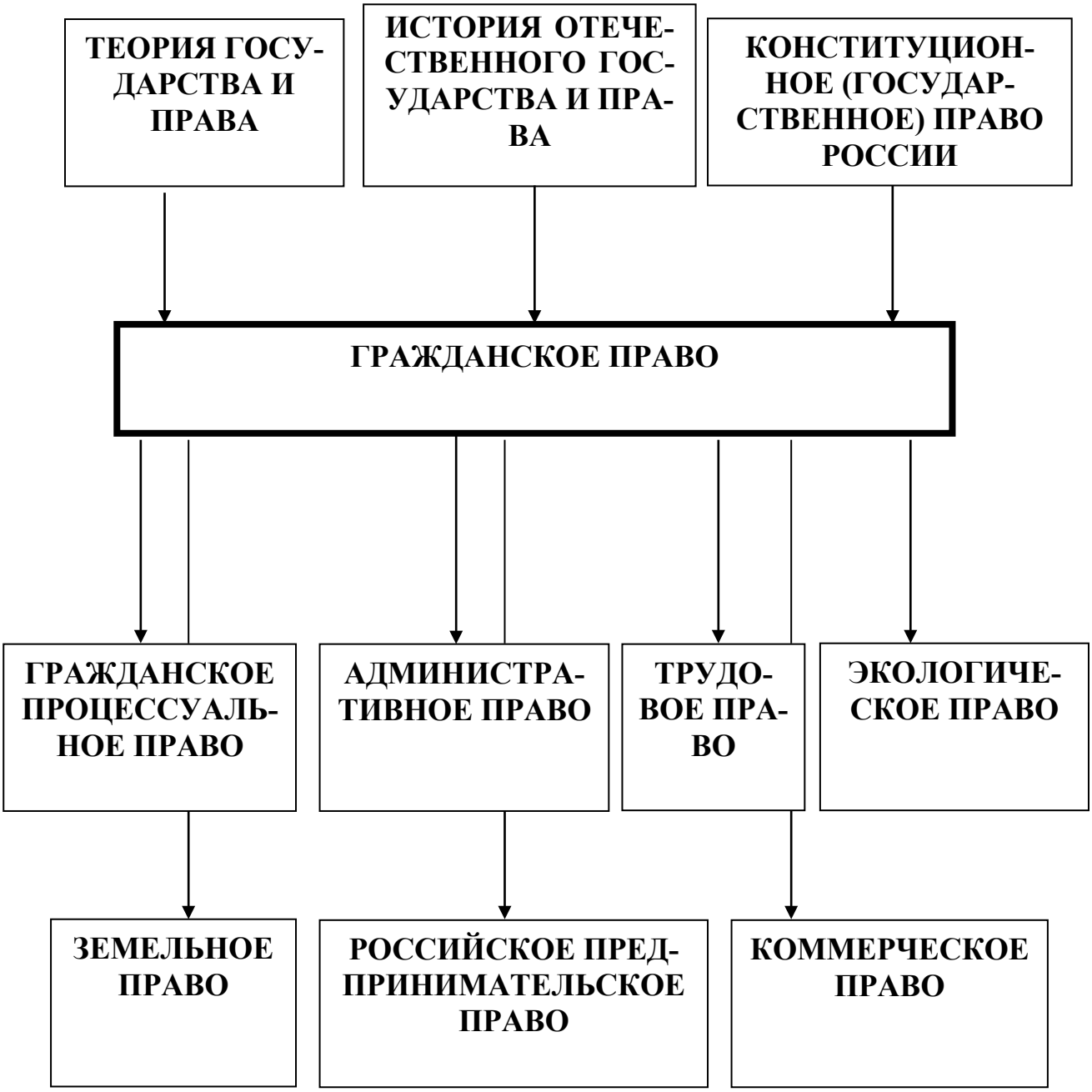
При изучении рекомендованных нормативных актов необходимо учитывать, что со времени их принятия в часть из них внесены изменения и дополнения.

Нормативный материал к курсу приведен в перечне нормативных актов к каждой теме. При пользовании этими перечнями следует иметь в виду, что они носят лишь примерный характер и не исключают обнаружения студентами других, в том числе более новых. Для этого можно обращаться к официальным изданиям («Собрание законодательства РФ», «Бюллетень Верховного Суда РФ»,

«Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ» и др.), а также следить за публикациями нормативных актов в периодической печати («Российские вести», «Экономика и жизнь» и др.).

Помощь в изучении новейшего законодательства может оказать знакомство с публикациями в юридических журналах («Государство и право», «Правоведение», «Хозяйство и право», «Российская юстиция», а также в средствах массовой информации РТ).

КАРТА МЕЖПРЕДМЕТНЫХ СВЯЗЕЙ



РАБОЧАЯ ПРОГРАММА
учебной дисциплины «Гражданское право» (Особенная часть)

Методические указания

В программе содержатся материалы, в соответствии с учебным курсом включающие отдельные виды договорных и иных обязательств:

– обязательства по передаче имущества в собственность и во временное пользование;
– обязательство по производству работ;
– обязательство по оказанию услуг;
– обязательство по совместной деятельности;
– обязательство из односторонних действий;
– внедоговорные обязательства;
– обязательство по возмещению причиненного вреда;
– обязательство по реализации результатов интеллектуальной деятельности;
– наследственные правонарушения.

Раздел I.
СОБСТВЕННОСТЬ И ЕЁ ПРАВОВЫЕ ФОРМЫ. ОБЯЗАТЕЛЬСТВО ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В СОБСТВЕННОСТЬ

Тема 1. Купля-продажа

Понятие, значение и виды договоров купли-продажи. Существенные и иные условия договора. Заключение договора. Переход права собственности на приобретателя товара. Риск случайной гибели товара. Право покупателя на информацию. Обязанности продавца передать товар, принадлежности и документы, относящиеся к товару. Обязанности сторон в случае предъявления иска об изъятии товара.

Условия договора о количестве (ассортименте), качестве, цене, гарантийном сроке, сроке годности (эксплуатации). Комплектность товара. Тара и упаковка. Оплата товара. Последствия продажи товара с недостатками.

Розничная купля-продажа. Продажа товара по образцам и с обязательством доставки. Продажа товара в кредит. Обмен товара.

Ответственность продавца и изготовителя.

Защита прав потребителей товаров.

Договор поставки. Государственный контракт на поставку товара (продукции) для государственных нужд и договор поставки.

Заключение договора. Особенности оформления отношений по поставкам для государственных нужд. Структура договорных отношений.

Условия договора. Условия о количестве и сроках поставки. Условие о количестве и комплектности. Условие о цене и оплате. Исполнение договора.

Доставка и выборка товара. Досрочная поставка и перепоставка. Приёмка товара по количеству и качеству.

Изменение и расторжение договора. Ответственность сторон.

Договор контрактации сельскохозяйственной продукции.

Особенности продажи недвижимости и предприятий.

Договор мены.

Тема 2. Договор дарения

Понятие, объекты, формы и содержание договора. Договор с обещанием дарения. Ограничение и запрещение дарения. Отмена дарения. Отказ дарителя от исполнения договора. Отказ одаряемого от принятия дара. Правопреемство по договору дарения. Последствия причинения вреда недостатками подаренной вещи. Пожертвование.

Тема 3. Рента и пожизненное содержание с иждивением

Договор ренты, понятие, форма и содержание. Обеспечение выплаты ренты. Постоянная рента. Право на выкуп постоянной ренты. Пожизненная рента. Пожизненное содержание с иждивением.

Раздел II.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В ПОЛЬЗОВАНИЕ

Тема 4. Аренда (Имущественный наём)

Понятие и виды договоров аренды (имущественного найма). Значение договора. Объекты аренды. Участники арендных отношений. Форма и государственная регистрация договора. Содержание договора. Значение сроков в договоре аренды. Обязанности сторон. Предоставление имущества и пользование им. Субаренда. Перемена лиц в договоре.

Досрочное расторжение договора. Перезаключение и возобновление договора на новый срок. Выкуп арендованного имущества. Возврат имущества.

Договор проката.

Аренда транспортных средств.

Аренда зданий и сооружений.

Аренда предприятий.

Лизинг.

Тема 5. Жилищные правоотношения

Право граждан на жилище. Основные направления государственной жилищной политики. Жилищные фонды. Жилищные фонды социального пользования. Рынок жилья. Приватизация жилых помещений. Жилищные кредиты и субсидии. Жилищные сертификаты.

Наем жилого помещения государственного и муниципального жилых фондов. Критерии нуждаемости в улучшении жилищных условий. Очерёдность на получение жилой площади. Нормы жилой площади, предоставление жилой площади. Договор социального найма жилого помещения. Права и обязанности нанимателя и членов его семьи. Последующие вселения в занятое по договору найма помещения. Сохранение жилой площади за временно отсутствующими лицами. Изменение договора. Обмен жилыми помещениями. Пользование жилыми помещениями в домах ЖК и ЖСК. Правовой режим служебных помещений и общежитий.

Выселение без предоставления жилой площади. Выселение с предоставлением благоустроенного помещения. Выселение с предоставлением другого жилого помещения.

Договор найма жилого помещения в домах иных фондов.

Раздел III.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ПРОИЗВОДСТВУ РАБОТ

Тема 6. Подряд

Понятие и виды договоров подряда. Бытовой подряд. Понятие, форма и содержание договора. Риск подрядчика. Сроки в договоре бытового подряда. Права и обязанности сторон. Исполнение договора. Основания и последствия досрочного прекращения договора. Ответственность сторон. Защита прав потребителей работ.

Строительный подряд. Подряд на выполнение проектных и изыскательных работ. Подрядные работы для государственных нужд. Основание и порядок заключения государственного контракта. Содержание и исполнение договора. Ответственность сторон.

Раздел IV.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ УСЛУГ

Тема 7. Перевозка

Транспортные обязательства, понятие и участники. Классификация перевозок. Договоры на организацию перевозок, их значение, порядок заключения, содержание и исполнение. Ответственность сторон.

Договоры перевозки грузов. Оформление договоров. Условия договора, права и обязанности сторон. Сдача-приёмка груза. Ответственность перевозчика за несохранность грузов и багажа. Последствия просрочки в доставке грузов. Претензии и иски по перевозкам грузов.

Особенности в правовом регулировании перевозок грузов автомобильным, железнодорожным, морским транспортом.

Тема 8. Договор поручения

Договор поручения. Содержание и исполнение обязательства, возникающего из договора поручения. Прекращение договора поручения. Случаи прекращения. Обязанности наследников и ликвидатора юридического лица, являющегося поверенным.

Тема 9. Договор комиссии

Договор комиссии. Отличие договора комиссии от договора поручения. Содержание договора комиссии. Субкомиссия. Исполнение и прекращение договора комиссии. Ответственность комиссионера и комитента. Отдельные виды договора комиссии. Комиссионная торговля предметами потребления.

Тема 10. Агентский договор

Агентский договор. Стороны агентского договора. Права и обязанность сторон агентского договора. Порядок заключения и прекращение агентского договора. Субагентский договор. Отличие агентского договора от договора поручения и комиссии.

Тема 11. Договор доверительного управления имуществом

Договор доверительного управления имуществом. Объект доверительного управления. Учредитель управления. Доверительный управляющий. Права и обязанности доверительного управляющего. Преимущественное право на продление прав по доверительному управлению. Существенные условия договора доверительного управления. Форма договора. Порядок заключения, исполнения и прекращения договора доверительного управления. Доверительное управление имуществом, по основаниям, допустимым законом.

Тема 12. Договор хранения

Договор хранения. Договоры хранения с участием профессионального хранителя. Форма и срок хранения. Вознаграждение за хранение. Возмещение расходов на хранение.

Ответственность хранителя за утрату, недостачу или повреждения имущества. Основания и размер ответственности.

Договор складского хранения. Форма приемки товара складом. Проверка товара при приеме товарным складом и при возвращении товаровладельцу.

Специальные виды хранения: хранение в ломбарде, в гардеробе, в банке, камерах хранениях, гостиницах. Ответственность сторон.

Раздел V.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ОКАЗАНИЮ ФИНАНСОВЫХ УСЛУГ

Тема 13. Заём и кредит

Договор займа. Форма договора. Проценты по договору. Оспаривание договора. Целевой заем. Государственный заем. Прекращение обязательства по договору. Ответственность сторон.

Особенности кредитного договора. Товарный и коммерческий кредит.

Тема 14. Договор банковского вклада

Понятие и субъекты договора. Форма договора. Виды вкладов. Содержание и исполнение договора. Обеспечение возврата вклада. Страхование как способ обеспечения возврата вклада. Третьи лица в отношениях по банковскому вкладу.

Тема 15. Договор банковского счёта

Кредитные организации. Банки как вид кредитных организаций. Банковские операции. Банковская система. Договор банковского счёта, понятие и содержание. Заключение договора. Права и обязанности сторон. Возмездность договора. Основание, порядок и очерёдность списания денежных средств со счёта. Банковская тайна. Ограничение распоряжения счётом банков.

Тема 16. Отношения по расчётам

Расчётные отношения как относительно самостоятельный институт гражданского права.

Формы (виды, способы) расчётов.

Безналичные расчёты. Правила безналичных расчётов. Расчеты платёжными поручениями. Аккредитивная форма расчётов. Расчёты на инкассо. Расчёты без согласия плательщика. Чеки. Вексель как средство расчёта и орудие кредита.

Тема 17. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)

Особенности договора факторинга. Стороны договора. Права и обязанности сторон. Порядок заключения, исполнения и прекращение договора факторинга. Содержание обычного договора факторинга. Особенности взаимоотношений финансового агента с должником клиента.

Тема 18. Страхование

Понятие, сущность и значение страхования. Законодательство о страховании. Страховое правоотношение. Виды страховых обязательств. Сострахование и перестрахование. Возникновение страхового обязательства. Договор страхования. Субъекты страхового обязательства. Содержание страхового обязательства. Страховой случай. Страховая стоимость. Определение страхового возмещения.

Исполнение страхового обязательства. Ответственность за нарушение страхового обязательства.

Добровольное имущественное страхование. Особенности страхования имущества. Страхование рисков. Договоры имущественного страхования в сфере предпринимательской деятельности.

Договоры личного страхования, их содержания и виды.

Обязательное имущественное и личное страхование.

Раздел VI.
ДОГОВОРЫ, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИЕ ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Тема 19. Действия в чужом интересе без поручения

Условия деятельности в интересах другого лица без поручения. Возмещение убытков лицу, действовавшему в чужом интересе. Значение одобрения заинтересованным лицом действий в его интересе. Последствия сделки в чужом интересе. Вознаграждение за действия в чужом интересе.

Тема 20. Договор поручительства

Договор поручительства как договоры, обеспечивающие исполнение обязательств. Круг субъектов-участников договора поручительства. Порядок возникновения и прекращения поручительства. Исполнение денежного обязательства за должника. Права и обязанности поручителя по договору поручительства.

Тема 21. Договор залога

Залог как способ обеспечения исполнения обязательства. Способы возникновения залогового правоотношения. Виды залога. Стороны договора залога. Права и обязанности сторон договора залога.

Содержание и сохранность заложенного имущества. Последствия утраты или повреждения заложенного имущества. Пользование и распоряжение предметом залога. Основания обращения взыскания на заложенное имущество. Порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

Реализация заложенного имущества. Прекращение залога. Особенности залога вещей: в ломбарде; товара в обороте; товара, используемого таможенными органами; особенности залога прав; недвижимости (договор ипотеки); закладная.

Раздел VII.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО СОВМЕСТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Тема 22. Простое товарищество

Договор простого товарищества. Цель. Содержание. Вклады товарищей и общее имущество товарищей. Права товарищей в договоре простого товарищества. Ответственность товарищей по общим обязательствам.

Прекращение договора простого товарищества. Отказ от бессрочного договора простого товарищества. Расторжение договора простого товарищества по требованию стороны. Последствия.

Раздел VIII.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ОДНОСТОРОННИХ СДЕЛОК

Тема 23. Публичное обещание награды

Условия возникновения и содержание обязанности выплатить награду. Отмена публичного обещания награды. Возмещение отозвавшим лицам расходов, понесённых ими от указанного в объявлении действия.

Тема 24. Публичный конкурс

Условия проведения публичного конкурса. Обязанности лица, объявившего публичный конкурс.

Изменение условий и отмена публичного конкурса. Награда в публичном конкурсе. Преимущественные права лица, объявившего публичный конкурс на использование произведений автора, выигравшего конкурс.

Тема 25. Проведение игр и пари

Договор между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других, основанных на риске игр и участниками игр.

Последствия неисполнения организаторами игр обязанности выплаты вознаграждения победившему участнику игр.

Раздел IX.
ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Тема 26. Обязательства вследствие причинения вреда

Общие основания ответственности за причинение вреда. Объем и способы возмещения вреда. Причинения вреда в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости.

Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями (бездействиями) государственных органов, а также должностных лиц при исполнении ими своих обязанностей

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными, ограниченно дееспособными, не способными понимать значение своих действий.

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

Ответственность при совместном причинении вреда. Учет вины потерпевшего имущественного положения лица, причинившего вред. Право регресса к: лицу, причинившему вред.

Основания и условия возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью граждан при исполнении договорных либо иных обязательств.

Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья. Возмещение вреда при повреждении здоровья лица, не достигшего совершеннолетия. Возмещение вреда, лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Последующие изменения размера возмещения вреда

Основания и условия возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы и услуги. Субъекты ответственности. Основания освобождения от ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы и услуги.

Основания и размер компенсации гражданину морального вреда. Способ и размеры компенсации морального вреда.

Тема 27. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Обязанность возвратить неосновательное обогащение. Возмещение стоимости неосновательного обогащения, а также возмещение потерпевшему неполученных доходов. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату. Последствия неосновательной передаче права другому лицу.

Раздел X.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО ИСПОЛЬЗОВАНИЮ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫХ ПРАВ

Тема 28. Право на результаты творческой деятельности

Роль гражданского права в организации творческой деятельности и использовании ее результатов. Исключительный характер прав авторов результатов творческой деятельности, его гражданско-правовое закрепление. Теория права интеллектуальной собственности и ее причина

Понятие и принципы авторского права. Законодательство об авторских правах. Объекты авторского права, их признаки и основные разновидности.

Субъекты авторского права. Авторы и соавторы. Правопреемники. Субъективное авторское право. Личные неимущественные и имущественные права авторов, их взаимосвязь. «Смежные» права Пределы авторского права и сроки его действия.

Понятие патентного (изобретательского права). Объекты патентного права. Понятия и признаки изобретения. Патентносубъектность, охраняемость изобретения. Объекты и виды изобретения. Оформление права на изобретение. Состав заявки. Формулы изобретения.

Полезные модели и промышленные образцы.

Понятие и виды товарного знака и знака обслуживания. Оформление и использование права на товарный знак. Правовая охрана места происхождения товара. Авторские договоры. Понятие и основные виды авторских договоров. Стороны, предмет, сроки и формы авторских договоров. Содержание авторских договоров. Исполнение авторских договоров. Ответственность сторон за нарушение их условий. Лицензионные договоры.

Осуществление и защита неимущественных прав.

Авторские договоры.

Лицензионные договоры.

Тема 29. Договор коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии (франчайзинг). Особенности договора. Порядок заключения, изменения и прекращения договора франчайзинга. Стороны договора. Права и обязанности сторон (правообладателя и пользователя). Существенные условия договора. Предмет и цена договора.

Содержание договора коммерческой концессии. Институт субконцессии.

Раздел XI.
ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЙ КОНТРАКТ

Тема 30. Форма и содержание внешнеэкономического контракта

Внешнеэкономические сделки Российской Федерации. История возникновения внешнеэкономической деятельности Российской Федерации. Формы и порядок совершения внешнеэкономического контракта. Содержание внешнеэкономического контракта. Условия, касающиеся предмета контракта. Условия о документах на товар. Условия о сроках исполнения обязательства. Условия, касающиеся цены товара. Условия, касающиеся платежей по контракту. Базисные условия контракта.

КРАТКИЙ КУРС ЛЕКЦИЙ

Тема 1. Купля-продажа

Институт купли-продажи устанавливает правило, согласно которому общие положения Гл. 30 Гражданского кодекса РФ о купле-продаже применяются постольку, поскольку иные положения не предусмотрены ГК для отдельных видов договоров купли-продажи, а при продаже имущественных прав — если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Следует отметить, что в соответствии с п. 3 ст. 454 ГК РФ особенности купли-продажи отдельных видов товаров могут определяться другими законами и иными правовыми актами лишь в случаях, предусмотренных ГК или иным законом.

Особыми условиями института купли-продажи является условие договора о товаре, о чем свидетельствует ст. 455 ГК РФ. Эта статья устанавливает самые общие правила, регулирующие куплю-продажу.

В соответствии с п. 1 данной статьи товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи кроме вещей, изъятых из оборота, и ограниченно оборотоспособных.

Согласно ст. 129 ГК виды объектов гражданских прав, изъятых из оборота, должны быть прямо указаны в законе, а виды ограниченно оборотоспособных объектов гражданских прав определяются в порядке, установленном законом.

Следует отметить, что хотя ст. 455 ГК признает товаром только вещи, товаром являются и имущественные права, ценные бумаги, валютные ценности (ст. 454 ГК).

Статья 456 ГК устанавливает основную обязанность продавца по договору купли-продажи — передать покупателю товар. При этом в соответствии с п. 2 данной статьи вместе с товаром продавец должен передать покупателю его принадлежности и относящиеся к нему документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором, если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Данное требование соответствует положению ст. 135 ГК, согласно которому вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежность), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Важным для данного института является также срок исполнения обязанности передать товар, момент исполнения. Эти нормы регулируются статьями 457 и 458 ГК, которые устанавливают порядок определения срока и момента исполнения обязательств по договору купли-продажи.

Как известно, обязательства, неисполненные в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении. Момент передачи товара определяется совершением продавцом определенных действий, зависящих от места исполнения

обязательства. Если договором предусмотрена обязанность продавца передать товар в месте его нахождения, то моментом исполнения продавцом своей обязанности является факт предоставления товара в распоряжение покупателя.

Рассматриваемый раздел основан на регулировании не только выше рассмотренных обязательств продавца. Эти нормы также регулируют и переход риска случайной гибели товара, его случайного повреждения и уничтожения (ст. 459 ГК); обязанности продавца в случае изъятия товара у покупателя (ст. 461–462 ГК); последствия неисполнения обязанности передать товар (ст. 463–464 ГК); нарушение количества товара, тары, упаковки и ассортимента (ст. 465–469 ГК).

Сроки годности, качество товара, замена ненадлежащего товара, все регламентировано как Гражданским кодексом, так и специальным Законом РФ «О защите прав потребителей» (в ред. 2006 г.).

Статья 476 ГК устанавливает пределы ответственности продавца за недостатки товара.

Содержание п. 1 данной статьи корреспондирует с положениями ст. 223 ГК о моменте перехода права собственности и ст. 211 и 459 ГК о переходе риска случайной гибели или случайного повреждения имущества.

В связи с тем, что недостатки товара выявляются покупателем уже после перехода к нему права собственности и риска случайной гибели или повреждения товара, на покупателе лежит и бремя доказывания того, что они возникли до передачи ему товара или по причинам, возникшим до этого момента.

Следует отметить, что данные правила распространяются и на существенные недостатки товара, возникшие в течение установленного на него срока годности и срока службы (ст. 472 ГК).

Общие положения купли-продажи лежат и в следующих договорах: розничная купля-продажа; поставка и поставка для государственных нужд; контрактации и энергоснабжения; продажа предприятия и продажа недвижимости. Эти договоры имеют общий порядок купли-продажи.

Статья 492–505 ГК регулирует договор розничной купли-продажи, отличающейся от договора поставки, прежде всего, использованием приобретаемого товара для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Сторонами договора являются продавец (субъект предпринимательской деятельности) и покупатель (физическое или юридическое лицо). Особым признаком договора розничной купли-продажи, помимо консенсуальности, возмездности и взаимности, является публичность, означающая обязательность предоставления работ (услуг) любому потребителю.

В отличие от договора поставки договор может быть заключен в устной, либо письменной форме. Письменная форма договора обязательна при продаже товаров, когда момент заключения и момент исполнения не совпадают (например, продажа товаров по образцам или в кредит). Так, правилами продажи товаров по образцам предусмотрено, что доставка товара покупателю оформляется квитанцией или иным документом установленной формы и содержания, которые подпадают под письменную форму договора.

Предметом договора поставки является товар, производимый или закупаемый поставщиком. Это всегда движимые вещи, обычно определяемые

родовыми признаками (мера объема, веса, метраж). Сторонами договора могут быть только субъекты хозяйствующего субъекта.

Форма договора — простая письменная.

По договору контрактации, в основе которой лежит общее положение о купли-родажи (ст. 535–538 ГК), передается сельскохозяйственная продукция, заключаемая между производителем и заготовителем. К договору применяются правила о поставки, в случаях закупки и поставки сельскохозяйственной продукции, продовольствия и сырья для государственных нужд — правила о поставке товара для государственных нужд.

Особенностью данного договора является ответственность сторон по договору. К ней относится, во-первых, обязанность заготовителя принять сельскохозяйственную продукцию и обеспечить ее вывоз, а производитель обязан передать заготовителю выращенную (произведенную) сельскохозяйственную продукцию в количестве и ассортименте, предусмотренных договором контрактации (ст. 537 ГК). Важным здесь законодатель обозначил то, что если производитель указанной продукции не исполнил обязательство, либо исполнил его ненадлежащим образом, то он несет ответственность лишь только при наличии вины (ст. 538 ГК). А заготовитель продукции освобождается от ответственности только при наличии непреодолимой силы (т.е. он отвечает и за случайный вред).

Регулируемый ГК договор энергоснабжения (ст. 539–548) заключается между энергоснабжающей организацией и потребителем (физическим или юридическим лицом).

Основой данного договора является наличие присоединенной сети. Договор энергоснабжения является разновидностью договора купли-продажи и по своей природе консенсуальный (для гражданина — реальный), двусторонний, возмездный, публичный.

Правила о договоре энергоснабжения применяются к отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью, нефтепродуктами, водой и другими товарами, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекают из существа обязательства.

Необычностью предмета договора является:

1) электроэнергию нельзя накапливать и хранить в значительных количествах;

2) потребление электроэнергии происходит одновременно с ее получением, а, следовательно, невозможен возврат электроэнергии;

3) непрерывность процесса производства электроэнергии;

4) возможность транспортировки электроэнергии только через присоединенную сеть.

Большое смысловое значение для института купли-продажи имеют продажа предприятия (ст. 559–566 ГК) и продажа недвижимости (ст. 549–558 ГК), так как оба объекта, по сути, являются недвижимым имуществом, но отличаются тем, что предприятие, в отличие от другой недвижимости, является неделимым имущественным комплексом. Это заложено в основу дробления одно типа имущества на два различных института.

На основании Закона РФ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997г. (вступил в силу с 31 января 1998г.), все сделки с недвижимым имуществом, как и с предприятием, подлежат государственной регистрации в Управлении Федеральной регистрационной службы. Лишь с момента госрегистрации осуществляется переход права собственности на покупателя.

По общему правилу передача объекта осуществляется по передаточному акту, подписываемому продавцом и покупателем объекта.

Особенностью продажи предприятия является то, что предприятие продается со всеми, входящими в его состав элементами: земельные участки; здания, сооружения; оборудование, инвентарь, сырье, продукция; права требования и долги; права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы, услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания); другие исключительные права.

Не входят в состав продаваемого предприятия и не подлежат передаче права, полученные на основании разрешения (лицензии) на занятие определенным видом деятельности.

В отличие от договора продажи недвижимости, сторонами договора продажи предприятия могут быть субъекты предпринимательской деятельности или иные хозяйствующие субъекты. Существенными условиями договора являются — условие о составе и стоимости продаваемого предприятия, т.е. точное определение элементов имущественного комплекса, осуществляемое на основе полной инвентаризации (правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК, не применяются).

Тема 2. Договор дарения

Статья 572 ГК дает нормативное определение договора дарения и устанавливает основные признаки, позволяющие разграничить договор дарения с другими договорами.

Важным моментом является признание договором дарения не только самого факта передачи другой стороне вещи, имущественного права (требования) к себе или к третьему лицу, освобождения ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом, но и обязательство или обещание совершить указанные действия.

Таким образом, момент заключения договора дарения может не совпадать с моментом перехода права собственности, имущественного права или освобождения от имущественной обязанности.

Поскольку дарение осуществляется на основании договора, т.е. в соответствии с ст. 154 ГК, для него необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка); дарение в виде освобождения одаряемого от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом следует отличать от прощения долга (ст. 415 ГК), которое является односторонней сделкой и, соответственно, согласия должника не требует.

Также следует отличать дарение от завещания, которое также является односторонней сделкой. Соответственно, в силу п. 3 ст. 572 ГК договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен.

Волеизъявление собственника (владельца) имущества о передаче имущества после своей смерти возможно только в виде завещания.

Безвозмездность — главный квалифицирующий признак договора дарения. Это, однако, не означает, что одаряемый вообще свободен от любых имущественных обязанностей. Так, передача дара может быть обусловлена его использованием в общеполезных целях. Возможно дарение имущества, обремененного правами третьих лиц, например, залогом, сервитутом. Возможно дарение с обременением передаваемого имущества в пользу самого дарителя.

Предметом договора дарения могут быть любые вещи, не изъятые из оборота, в том числе деньги, ценные бумаги. Дарение вещей, ограниченных в обороте (оружие), предполагает наличие у одаряемого полномочия на владение соответствующей вещью. Не могут быть предметом дарения исключительные права (право авторства).

Обещание подарить все свое имущество (по договору обещание дарения в будущем) или часть его без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождение от обязанности ничтожно.

Доверенность на совершение дарения, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, также ничтожна (ст. 576 ГК).

Договоры дарения можно классифицировать как по критерию момента заключения (реальный и консенсуальный), так и по критерию цели дарения (дарение в интересах одаряемого лица и пожертвование — дарение в интересах неопределенного круга лиц, преследующее общеполезные цели (ст. 582 ГК)).

Сторонами договора дарения (дарителем и одаряемым) могут быть граждане, юридические лица или государство.

Однако, государство может являться дарителем, а в качестве одаряемого лица оно может выступать лишь в договоре пожертвования.

Гражданин, выступающий в качестве дарителя, должен быть дееспособным. Недееспособный гражданин может заключать договоры дарения только через своего опекуна (п. 2 ст. 29 ГК). При этом от его имени можно производить дарение обычных подарков небольшой стоимости (не более 5 МРОТ). Право на получение подарков через опекуна не ограничено.

Лицо, признанное ограниченно дееспособным, вправе самостоятельно совершать договор дарения только в качестве одаряемого и только в том случае, если этот договор относится к мелким бытовым сделкам.

Малолетние (лица до 14 лет) и несовершеннолетние (лица от 14 до 18 лет) могут совершать сделки, направленные на получение дара, если соответствующие договоры не требуют нотариального удостоверения и государственной регистрации. Ответственность по договорам, заключенным малолетним, несут их законные представители. По договорам, заключенным несовершеннолетними, отвечают они сами. Кроме того, несовершеннолетние вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, в том числе путем их дарения. Во всех остальных случаях дарение осуществляется либо

с согласия законных представителей несовершеннолетних, либо через законных представителей малолетних, действующих от их имени.

Запрещено дарение (кроме подарков стоимостью до 5 МРОТ):

а) от имени малолетних и недееспособных — их законными представителями;

б) работникам лечебных, воспитательных и других подобных учреждений — гражданами, которые у них лечатся, или их родственниками;

в) государственным и муниципальным служащим в связи с их должностными обязанностями;

г) в отношениях между коммерческими организациями.

Дарение вещей, принадлежащих юридическому лицу на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может осуществляться только с согласия собственника вещи (п. 1 ст. 576 ГК). Это ограничение не распространяется на случаи пожертвования (п. 2 ст. 582 ГК) и на обычные подарки небольшой стоимости.

Форма договора дарения определяется его предметом, субъектным составом и ценой.

Все договоры дарения недвижимости должны заключаться в письменной форме и подлежат обязательной государственной регистрации (п. 3 ст. 574 ГК). В письменную форму должны облекаться все консенсуальные договоры дарения, а также реальные договоры на сумму более 5 МРОТ, в которых дарителем выступает юридическое лицо.

Все реальные договоры дарения могут заключаться в устной форме, в том числе и путем совершения сторонами конклюдентных действий.

Специальные требования к форме договора дарения прав по отношению к третьим лицам (уступка требования), а также дарения в виде освобождения от обязанности перед третьими лицами путем перевода долга установлены п. 1 и 2 ст. 389 и п. 2 ст. 391 ГК.

Согласно ст. 577 ГК даритель имеет право отказаться от исполнения консенсуального договора дарения (ст. 577 ГК) в двух случаях:

1) если после заключения договора его имущественное, семейное положение, либо состояние здоровья изменились настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни;

2) если одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя, членов его семьи или близкого родственника, либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

Отказ дарителя от исполнения договора дарения невозможен применительно к обычным подаркам небольшой стоимости (ст. 579 ГК).

Одаряемый, согласно нормам ГК, имеет право на получение дара и на отказ от него. Права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам, если иное не предусмотрено самим договором.

Если договор дарения заключен в письменной форме, то отказ от дара должен быть совершен в той же форме (письменной), а если договор дарения зарегистрирован, отказ также должен быть зарегистрирован.

В ряде случаев закон допускает отмену уже исполненного договора дарения. Подобные основания перечислены в ст. 578 ГК и п. 5 ст. 582 ГК.

Даритель вправе отменить или потребовать через суд отмены дарения (за исключением пожертвований — п. 6 ст. 582 ГК и обычных подарков небольшой стоимости — ст. 579 ГК) в случаях:

1) если одаряемый совершил покушение на жизнь дарителя, кого-либо из членов его семьи или близких родственников, либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения (в случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены договора принадлежит наследникам дарителя);

2) если одаряемый обращается с подаренной вещью (представляющей для дарителя большую неимущественную ценность) ненадлежащим образом, что создает угрозу ее утраты;

3) если даритель пережил одаряемого, при условии что такое основание отмены было предусмотрено договором.

В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре (п. 5 ст. 578 ГК). Также следует поступить и с имущественным правом.

Если одаряемый произвел отчуждение вещи или права с целью избежать их возврата, либо преднамеренно совершил иные действия, делающие возврат невозможным, к нему могут быть предъявлены требования о возмещении вреда по нормам главы 59 ГК.

Тема 3. Рента и пожизненное содержание с иждивением

Договор ренты — это договор, по которому одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты определенную денежную сумму, либо предоставить средства на его содержание в иной форме (ст. 583–605 ГК).

Рента может быть постоянной и пожизненной, при этом последняя устанавливается на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Гражданин может быть получателем постоянной и пожизненной ренты. Некоммерческие организации могут быть получателями постоянной ренты, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности. Плательщиком ренты может быть любое лицо.

Договор ренты относится к договорам длительным и алеаторным (рисковым). Это реальный договор.

Существенное условие любого договора ренты — срок рентных платежей. Именно по сроку рентных платежей постоянная рента (т.е. рента бессрочная) отличается от пожизненной ренты (ренты, установленной лишь на срок жизни одного или нескольких получателей ренты). Существенным условием является также способ обеспечения обязательств по уплате ренты.

Предметом договора ренты может быть любое имущество, движимое и недвижимое.

Договор ренты имеет обязательную письменную форму, а также нотариальное удостоверение и госрегистрации, если под выплату ренты предусматривается отчуждение недвижимого имущества.

Имущество, отчуждаемое под выплату ренты, может быть передано получателем ренты в собственность плательщика за плату или бесплатно (соответственно, когда договором ренты предусматривается передача имущества за плату, к условиям по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже, если имущество передается бесплатно — правила о договоре дарения). Соответственно имущество, переданное под ренту, может быть выкуплено (только в постоянной ренте), если выкупная цена равна сумме годовых рентных платежей при возмездной передаче имущества под выплату ренты или сумме годовых рентных платежей плюс цена передаваемого имущества при безвозмездной передаче имущества под выплату ренты.

Риск случайной гибели имущества несет получатель ренты (постоянная рента), но в случае безвозмездной передачи имущества под выплату ренты стороны могут договориться о другом распределении этого риска. При случайной утрате или случайном повреждении имущества, переданного за плату под выплату постоянной ренты, плательщик вправе требовать прекращения обязательства по выплате ренты или изменения условий договора (п. 2 ст. 595 ГК). При пожизненной ренте и пожизненном содержании с иждивением риск гибели несет плательщик ренты, что не прекращает рентные платежи, которые должны осуществляться до смерти рентополучателя.

Пожизненное содержание с иждивением (ст. 601-605 ГК) — разновидность договора пожизненной ренты, поэтому к нему применяются в субсидиарном порядке нормы о пожизненной ренте.

Особенностью договора пожизненного содержания с иждивением является субъективный состав (получателем может быть только гражданин), а объектом только недвижимость.

Предметом договора является содержание иждивенца — удовлетворение его потребностей в жилище, питании, одежде, уход за ним.

Пожизненное содержание может быть прекращено в случаях:

1) смерти получателя ренты;

2) существенного нарушения плательщиком ренты своих обязательств (в этом случае получатель ренты вправе требовать возврата переданного под выплату содержания недвижимого имущества, либо выплаты ему выкупной цены). При этом плательщик ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты (ст. 605 ГК).

К существенным нарушениям относятся:

1) распоряжение имуществом без согласия получателя;

2) плательщик допускает снижение стоимости имущества.

Отличие договора пожизненного содержания с иждивением от договора постоянной ренты:

а) распространяется только на определенный вид имущества — недвижимость;

б) предусматривает необходимость определения в договоре стоимости всего объема содержания с иждивением;

в) предполагает более высокий нижний предел ренты (не менее 2 МРОТ);

г) допускает предоставление содержания как в деньгах, так и в натуре;

д) ограничивает плательщика ренты на полученное им имущество.

Тема 4. Аренда (имущественный наем)

По договору аренды (имущественного найма арендодатель (наймодатель)) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное пользование и владение или во временное пользование (ст. 606–670 ГК).

По договору аренды происходит передача имущества во владение и пользование или пользование без перехода права собственности. Предметом аренды могут быть только индивидуально-определенные непотребляемые вещи (земельные участки, участки недр, другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и др.).

Аренда по своим признакам — консенсуальный, взаимный, возмездный, срочный договор. Сторонами договора аренды могут быть юридические и физические лица (арендатором), а арендодателем — лицо, имеющее титул собственника, а также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду (унитарные предприятия). В предпринимательских видах деятельности существует ряд видов аренды, например, договор проката, который является публичным предпринимательским договором аренды. В нем арендодатель всегда предприниматель. Только между предпринимателями может заключаться договор финансовой аренды (лизинг), аренды предприятия.

Особую важность как элемента договора аренды имеет его существенное условие, к которому относится условие о его предмете, т.е. о том имуществе, которое подлежит передаче арендатору.

Предмет аренды должен быть четко определен (наименование имущества; характеристика его качества; для недвижимого имущества — место нахождения и другие признаки, позволяющие точно установить соответствующий объект и его состояние). Если имущество нельзя определенно установить, условие о предмете считается несогласованным, а договор аренды — незаключенным.

Особую позицию занимает срок договора, несмотря на то, что срок не относится к существенным условиям. Однако, если срок аренды в договоре не определен, договор считается заключенным на неопределенный срок. Более того, в случае не согласования сторонами вопроса о продлении или отмене заключенного договора, договор также считается заключенным на неопределенный срок. Отказ от продления должен быть осуществлен предупреждением другой стороны: по движимому имуществу — за один месяц, а недвижимости — за три месяца. Другие сроки договора аренды могут быть установлены законом, например, договор проката, срок заключения которого не может превышать одного года (п. 1 ст. 627 ГК).

Арендатор имеет преимущественное право на продление договора на новый срок, однако условия договора арендодателем могут быть изменены. Если арендодатель отказал в заключении договора на новый срок, но в течение года заключил договор с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору требовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор, либо только возмещения указанных убытков.

Форма договора аренды должна быть письменной, если хотя бы одной из сторон выступает юридическое лицо. Письменная форма необходима, если аренда заключается на срок более одного года, независимо от того, кто является сторонами договора аренды. Устно может заключаться договор аренды только между гражданами на срок менее года.

Если объектом аренды является недвижимое имущество, то в случаях, предусмотренных законом, договор подлежит государственной регистрации.

Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества, являются его собственностью.

Передача имущества в аренду не влечет прекращения прав третьих лиц на него. Переход права собственности (право хозяйственного ведения, права оперативного управления) на арендованное имущество не влечет прекращения договора аренды.

Субаренда, залог, передача в безвозмездное пользование имущества, находящегося в аренде, а также внесение его в качестве вклада в уставный капитал допустимы только с согласия арендодателя.

Права и обязанности арендатора по договору могут переходить по наследству. Арендодатель вправе отказать наследнику умершего арендатора во вступлении в договор на оставшийся срок, только если предоставление имущества в аренду было обусловлено личными качествами арендатора.

Специфичность договора проката как разновидности договора аренды является предмет, так как предметом договора проката может быть движимое лицо. Форма договора — простая письменная.

Правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды (ст. 627 ГК) к договору проката не применяются.

Арендатор вправе в любое время расторгнуть договор, предупредив об этом письменно арендодателя не менее чем за 10 дней.

Разновидностью института аренды является аренда транспортных средств, как с экипажем, так и без экипажа. Договор аренды транспортного средства — это соглашение, по которому арендодатель за плату обязуется предоставить арендатору транспортное средство во временное владение и пользование.

Договор регламентируется ст. 632–649 ГК.

Договор заключается в письменной форме, независимо от его срока, к нему не применяются правила о регистрации договоров аренды.

Правила о возобновлении договора на неопределенный срок и правила преимущественного его продления арендатором к данному договору не применяются.

Исключением является также то, что арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать арендованное транспортное средство в субаренду, заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры.

Договор аренды зданий и сооружений (ст. 650–655 ГК) является консенсуальным, взаимным, возмездным. Сторонами договора могут быть любые физические и юридические лица, а также публично-правовые образования. Арендодателем может быть как собственник имущества, так и лицо, уполномоченное законом. Так, недвижимое федеральное имущество уполномочено сдавать в аренду Минимущество РФ и его территориальные органы. МПС РФ уполномочено сдавать в аренду закрепленное за ним недвижимое имущество (см.: ст. 4 Федерального закона от 20 июля 1995г. «О федеральном железнодорожном транспорте»).

Предметом аренды является здание или сооружение. Понятие «сооружение» является родовым по отношению к понятию «здание».

Сооружение — это любая значимая постройка, служащая для технических целей: колодцы, оранжереи, парники, навесы, трансформаторы, тепловые узлы, мосты и другие инженерные сооружения. Здание — это архитектурное сооружение (дом), предназначенное для постоянного нахождения в нем людей с целью проживания или работы.

Предметом аренды могут быть и части зданий (сооружений), если под ними могут быть выделены обособленные земельные участки.

Что касается размера арендной платы, то правила ее определения, предусмотренные п. 3 ст. 434 ГК, к рассматриваемому договору не применяются (т.е. размер платы может быть установлен исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы, услуги).

П. 4 ст. 614 ГК закрепил право арендатора требовать уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились. Причем такое право возникает не при всяком ухудшении, а лишь при существенном. Признаки существенного ухудшения следует трактовать по смыслу ст. 450 и ст. 451 ГК.

Договор аренды здания или сооружения заключается в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Заключение договора путем обмена документами невозможно. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность (п. 1 ст. 651 ГК).

Договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации (п. 2 ст. 651 ГК). С момента такой регистрации он считается заключенным. На этот счет Высший Арбитражный Суд РФ от 16 февраля 2001 г. №59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» указал, что положения ГК не предусматривают обязательной регистрации права аренды недвижимого имущества. Поэтому регистрация порождаемого договором аренды недвижимого имущества обременения вещных прав арендодателя на недвижимое имущество правами арендатора производится на основании ст. 26 Закона о государственной

регистрации только при регистрации самого договора аренды недвижимого имущества. Отсюда следует, что право аренды зданий и сооружений, заключенной на срок менее года, не подлежит регистрации. При регистрации же договора на срок год и более года он регистрируется вместе с правом аренды.

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору предприятие как единое целое за плату во временное владение и пользование, а арендатор обязуется уплачивать обусловленную арендную плату (ст. 656–664 ГК).

К аренде предприятия применяются также правила, касающиеся аренды здания или сооружения, за исключением специальных правил, предусмотренных ГК для аренды предприятия. Договор аренды предприятия — консенсуальный, взаимный, возмездный. Существенные условия — предмет и цена. По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору во временное владение и пользование, земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства.

Кроме того, по договору аренды арендодатель обязуется уступить арендатору права требования в соответствии с общими правилами о цессии и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

В соответствии с ГК передаче арендатору не подлежат права арендодателя, полученные им на основании лицензии на занятие соответствующей деятельностью, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Включение в состав передаваемого по договору предприятия обязательств, исполнение которых арендатором невозможно при отсутствии у него лицензии, не освобождает арендодателя от соответствующих обязательств перед кредиторами.

Договор аренды предприятия составляется в простой письменной форме путем составления одного документа и подлежит государственной регистрации. С момента регистрации договор считается заключенным.

На арендодателе лежит обязанность до передачи предприятия в аренду письменно уведомить всех кредиторов по обязательствам, включенным в состав предприятия, и о передаче предприятия в аренду. Кредитор, который письменно не сообщил арендодателю о своем согласии на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о передаче предприятия в аренду потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков.

Кредитор, который не был вообще уведомлен о передаче предприятия в аренду, может предъявить иск об удовлетворении его требований в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче имущества в аренду.

После передачи предприятия в аренду арендодатель и арендатор несут солидарную ответственность по включенным в состав предприятия долгам, которые были переведены на арендатора без согласия кредитора.

Порядок пользования имуществом арендованного предприятия и внесения арендатором улучшений в арендованное предприятие определяется договором аренды предприятия. Если этот порядок не определен, применяются правила ст. 660 и ст. 662 ГК.

В силу этих статей арендатор без согласия арендодателя вправе:

а) продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование либо взаймы материальные ценности, входящие в состав арендованного предприятия (но с условием, чтобы не уменьшалась стоимость предприятия);

б) сдавать материальные ценности и предприятие в целом в субаренду;

в) передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении материальных ценностей другим лицам. Перечисленные права осуществляются при условии, что это не влечет уменьшения стоимости предприятия и не нарушает других положений договора аренды предприятия (Положения, изложенные в пунктах «а», «б», «в», не применяются в отношении земли и других природных ресурсов, а также в иных случаях, предусмотренных законом);

г) вносить изменения в состав арендованного имущественного комплекса, проводить его реконструкцию, расширение, техническое перевооружение, увеличивающие его стоимость.

Арендатор вправе получить возмещение стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения. Последний может быть освобожден от указанной обязанности, если докажет, что издержки арендатора повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и (или) эксплуатационных свойств или при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности.

Рассматривая договор финансовой аренды (лизинг), необходимо рассмотреть понятие «лизинг», прежде чем перейти к основным признакам этого вида аренды.

Лизинг означает, с одной стороны, денежное вложение — инвестирование, а с другой — совокупность экономических и правовых отношений, возникающих в связи с реализацией договора, имеющего целью соответствующее инвестирование.

Договор лизинга — это соглашение, в силу которого арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

Для выполнения своих обязательств по договору лизинга субъекты лизинга заключают обязательные и сопутствующие договоры. К обязательным договорам относится договор купли-продажи, к сопутствующим — договор о привлечении средств, договор залога, договор гарантии, договор поручительства и др.

Договор лизинга может содержать норму о последующем переходе или без перехода на него права собственности на указанное имущество.

Договор лизинга регламентируется ст. 665-670 ГК. На финансовую аренду распространяются также общие положения ГК об аренде и нормы Федерального закона «О финансовой аренде (лизинге)» от 29 октября 1998 г. №164-ФЗ.

Формами лизинга являются: внутренний лизинг (участники договора резиденты РФ) и международный лизинг (не резиденты РФ).

Особенностью договора лизинга является то, что деятельность в этой области вправе осуществлять только коммерческие организации (в качестве лизингодателей), кроме лиц, обладающих имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. А лизингополучателем может быть любое юридическое или физическое лицо, обладающее статусом предпринимателя.

Существенными условиями договора являются предмет и указание на инвестирование средств лизингодателем. В качестве предмета могут быть любые непотребляемые (индивидуально-определенные) вещи, в том числе предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспорт, кроме земельных участков и других природных объектов.

Еще одной особенностью имущества, сдаваемого под лизинговые платежи является обязательность использования под лизинг нового имущества, а не использованное ранее.

Срок лизинга определяется в договоре и зависит от амортизации имущества (различают краткосрочный лизинг — до 1,5 лет; среднесрочный — от 1,5 до 3 лет; долгосрочный — от 3 лет и более).

В зависимости от соотношения службы оборудования и срока аренды различают две основные формы лизинговых операций — финансовый лизинг и оперативный лизинг.

При финансовом лизинге срок, на который оборудование передается во временное пользование, приближается по продолжительности к сроку его эксплуатации и амортизации всей или большей части стоимости оборудования. Разновидностью финансового лизинга является возвратный лизинг, при котором продавец предмета лизинга одновременно выступает и как лизингополучатель (абз. 3 п. 1 Закона «О финансовой аренде (лизинге)».

При оперативном лизинге срок аренды намного короче, чем экономический срок службы имущества. Чтобы вернуть стоимость оборудования, лизинговая компания вынуждена сдавать его во временное пользование несколько раз. Для нее возрастает риск по возмещению остаточной стоимости объекта лизинга при отсутствии спроса на него. В связи с этим размеры лизинговых платежей при оперативном лизинге выше, чем при финансовом лизинге.

Тема 5. Жилищные правоотношения

Новый Жилищный кодекс Российской Федерации, вступивший в силу с 1 марта 2005 г. на основании Федерального закона от 29 декабря 2004 г. №189-ФЗ «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации» установил целый ряд новых положений, не регламентированных в ЖК РСФСР (1982 г.). В частности, к ним могут быть отнесены права собственников жилых помещений на общее имущество в многоквартирном доме, правовое положение товариществ собственников жилья, порядок управления многоквартирным домом и другие вопросы. ЖК РФ (2005 г.) определяет долю в праве общей собственности на общее имущество в многоквартирном доме пропорционально размеру общей площади принадлежащего на праве собственности помещения в многоквартирном доме.

Согласно новому ЖК РФ упразднен ордер на занятие жилья, предоставляемого по договору социального найма, как основание для вселения в жилое помещение. ЖК РФ систематизирует особенности правового режима специализированных жилых помещений, в частности, регулирует вопросы, связанные с предоставлением жилья маневренного фонда для временного проживания граждан.

ЖК расширяет перечень случаев выселения без предоставления другого жилья и без каких-либо иных гарантий, а также с предоставлением неблагоустроенного жилья.

Согласно нормам ЖК РФ (Раздел III гл. 7 ЖК) изменен круг лиц, имеющих право на бесплатное предоставление жилого помещения по договору социального найма. Такое право предоставляется лишь малоимущим гражданам. Исключено первоочередное предоставление жилья.

Одним из условий осуществления гражданами права на жилище является, в соответствии с п. 3 ст. 2 ЖК РФ, предоставление гражданам жилых помещений по договорам социального найма или договорам найма жилых помещений государственного или муниципального жилищного фонда.

Договор найма жилого помещения — это договор, по которому собственник жилого помещения или управомоченное им лицо обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во временное владение и пользование для проживания в нем (ст. 671 ГК).

Переход права собственности на занимаемое по договору найма жилое помещение не влечет расторжения или изменения договора. Новый собственник становится наймодателем на условиях ранее заключенного договора найма.

Нанимателем жилого помещения может быть только физическое лицо. Юридическое лицо может получить в аренду жилое помещение только на условиях договора аренды.

Предметом договора является жилое помещение — помещение, конструктивно предназначенное и пригодное по санитарным и техническим требованиям для постоянного проживания в нем граждан.

Видами договора найма жилого помещения являются социальный и коммерческий найм.

Договор социального найма действует в сфере государственного и муниципального жилищного фонда, а коммерческий найм, в основном находится в собственности у наймодателя.

Различия между двумя видами найма:

1. Договор социального найма служит потребительскому, а договор коммерческого найма — коммерческому назначению;

2. Договор социального найма удовлетворяет постоянную потребность в жилье, а договор коммерческого найма — временную;

3. Договор социального найма бессрочный, а коммерческий найм — срочный;

4. Различие прав сторон. В договоре социального найма наниматель вправе сдавать имущество в поднайм, в коммерческом праве только с согласия собственника.

5. Квартирная плата по договору коммерческого найма жилья устанавливается соглашением сторон, а в отношениях по социальному найму — определяется нормативными актами.

В отличие от ст. 676 ГК, в ст. 65 ЖК отсутствует обязанность передать жилое помещение в состоянии, пригодном для проживания. В п. 1 предусматривается лишь требование о том, чтобы помещение было свободным от прав третьих лиц, т.е. не должно быть занято по договору социального найма, найма, поднайма. Таким образом, наймодатель вправе предоставить жилое помещение без отделки, сантехники и пр. В ЖК отсутствует обязанность наймодателя обеспечивать проведение ремонта общего имущества. Эта обязанность возложена на нанимателей, а наймодатель лишь принимает участие в надлежащем содержании и в ремонте общего имущества в многоквартирном доме.

Одной из основных обязанностей наймодателя является капитальный ремонт помещения. Согласно п. 2.4.2. постановления Госстроя РФ от 27 сентября 2003 г. №170 «Об утверждении Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» при капитальном ремонте следует производить комплексное устранение неисправностей всех изношенных элементов здания и оборудования, смену, восстановление или замену их на более долговечные и экономичные, улучшение эксплуатационных показателей жилищного фонда, осуществление технически возможной и экономически целесообразности модернизации жилых зданий с установкой приборов учета тепла, воды, газа, электроэнергии и обеспечения рационального энергопотребления. Примерный перечень работ, производимых при капитальном ремонте жилищного фонда, утвержден постановлением Госстроя РФ от 27 сентября 2003 г. №170.

Новое ЖК регламентирует право нанимателя из договора социального найма — право пользования жилым помещением, а также общим имуществом в многоквартирном доме. Данное правило включает в себя возможность проживания в жилом помещении самого нанимателя, а также членов его семьи, временных жильцов (ст. 80 ЖК).

Право пользования нанимателя имеет определенные ограничения, в частности:

– наниматель вправе использовать жилое помещение по назначению (для проживания) и в пределах, которые установлены настоящим Кодексом;

– обеспечивать сохранность жилого помещения;

– поддерживать надлежащее состояние жилого помещения;

– проводить текущий ремонт жилого помещения.

– право обменивать на другое жилое помещение государственного и муниципального фонда (без права на отчуждение).

Специальные статьи ЖК посвящены праву нанимателя вселять в занимаемое жилое помещение иных лиц (ст. 70 ЖК), праву нанимателя сдавать жилое помещение в поднаем (ст. 76–79 ЖК), праву осуществлять обмен занимаемого жилого помещения (ст. 72–75 ЖК), праву осуществлять замену занимаемого жилого помещения (ст. 81 ЖК).

Наниматель обязан вносить квартирную плату, а также плату за коммунальные услуги (водоснабжение, газ, электрическую и тепловую энергию и др.).

В случае нарушения этих обязанности согласно ч. 4 ст. 83 ЖК договор соцнайма может быть расторгнут в судебном порядке, а именно в случаях:

– невнесения платы в течение более шести месяцев;

– разрушения или повреждения жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает (поднаниматели, временные жильцы);

– систематического нарушения прав и законных интересов соседей, которое делает невозможным совместное проживание в одном жилом помещении;

– использование жилого помещения не по назначению.

Административная ответственность за неисполнение обязанностей нанимателя предусмотрена также ст. 7.21. КоАП РФ, в соответствии с которой порча жилых домов, жилых помещений, а равно порча их оборудования, самовольное переоборудование, переустройство (перепланировка) жилых помещений — влечет предупреждение или наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти до пятнадцати минимальных размеров оплаты труда.

Согласно ч. 4 ст. 3 ЖК никто не может быть выселен из жилища, иначе как по основаниям и в порядке, которые предусмотрены настоящим Кодексом, другими федеральными законами, что соответствует ч. 1 ст. 40 Конституции РФ.

Такие основания предусмотрены ст. 85, 90, 91 ЖК РФ. Порядок выселения в принудительном порядке регулируется ст. 75 Федерального закона от 21 июля 1997 г. №119-ФЗ «Об исполнительном производстве».

Ст. 84 ЖК предусматривает выселение:

– с предоставлением других благоустроенных жилых помещений по договорам социального найма;

– с предоставлением других жилых помещений по договорам социального найма;

– без предоставления других жилых помещений.

В соответствии с ч. 1 ст. 89 ЖК благоустроенное жилое помещение должно удовлетворять следующим признакам:

1) помещение должно быть благоустроенным применительно к условиям данного населенного пункта (водопровод, центральное отопление, газ и т.д.);

2) благоустроенное жилое помещение должно соответствовать установленным требованиям, а именно: санитарным и техническим, в том числе установленным Федеральным законом от 30 марта 1999 г. №52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», правилами СанПи 2.2.1/2.1.1.1076-01 «Гигиенические требования к инсоляции и солнцезащите помещений …»;

3) жилое помещение должно быть равнозначным по общей площади ранее занимаемому;

4) жилое помещение должно находиться в черте данного населенного пункта.

Выселение с предоставлением других благоустроенных жилых помещений по договорам соцнайма производится в следующих случаях, если:

1) дом, в котором находится жилое помещение, подлежит сносу;

2) жилое помещение подлежит переводу в нежилое;

3) жилое помещение признано непригодным для проживания;

4) в результате проведения капитального ремонта или реконструкции дома жилое помещение не может быть сохранено или его общая площадь уменьшится, в результате чего проживающие в нем наниматель и члены его семьи могут быть признаны нуждающимися, либо размеры этого жилого помещения увеличатся.

Выселение нанимателя из жилого помещения с предоставлением другого жилого помещения по договору соцнайма предусмотрено ст. 90 ЖК. При этом предоставляемое жилое помещение не обязательно должно быть благоустроенным, а лишь соответствовать ч. 2 ст. 15 ЖК — быть пригодным для постоянного проживания и составлять не менее 6 кв.м. на одного проживающего. Кроме того, данное помещение может быть расположено за пределами населенного пункта, где проживал наниматель. Эта же норма применяется в случае нарушения оплаты коммунальных услуг с просрочкой более чем на 6 месяцев.

К основаниям выселения согласно ст. 91 ЖК также относится:

– использование жилого помещения не по назначению;

– систематическое нарушение прав и законных интересов соседей;

– бесхозяйственное обращение с жилым помещением, допускающее его разрушение;

– лишение родительских прав, если совместное проживание этих граждан с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано судом невозможным.

Тема 6. Подряд

Данная тема рассматривает обязательства по производству работ. К ним относится и подряд, и строительный подряд, бытовой подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд. Общие положения о договоре подряда предусмотрены ст. 702–729 ГК. Нормы, регламентирующие подрядные работы, содержатся также в Законе РФ «О защите прав потребителей».

Сторонами договора являются заказчик и подрядчик, которыми могут быть граждане и юридические лица.

Осуществление функций подрядчика юридическим лицом зависит от того, какой правоспособностью данное юридическое лицо наделено — общей или специальной. Если юридическое лицо наделено общей правоспособностью, то оно может заниматься любой хозяйственной деятельностью, в том числе и выступать в качестве подрядчика, но для занятия многими видами указанной деятельности (например, в области проектных и изыскательских работ) необходимо иметь лицензию. Если же юридическое лицо наделено лишь специальной правоспособностью, то оно может выполнять функции подрядчика в соответствии с теми видами деятельности, которые предусмотрены в его уставе или относящемся к нему положении, что особенно важно учитывать, когда речь идет о некоммерческих организациях.

Если говорить о заказчике, то необходимо различать фигуру собственно заказчика и инвестора. Инвестором является лицо, которое осуществляет вложение своих собственных или привлеченных средств в подрядные работы.

Инвестор может как сам выступать в роли заказчика, так и привлекать для этого других лиц, которые располагают квалифицированными специалистами. Это же норма касается подрядчика, когда подрядчик вправе работу выполнить самостоятельно, так и с привлечением к исполнению других лиц (субподрядчика), если иное не установлено законом или договором. В этом случае подрядчик выступает в роли генподрядчика с сохранением полноты ответственности за субподрядчика перед заказчиком.

Соответственно заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования минуя генподрядчика.

Однако согласно п. 3 ст. 706 ГК предполагает, что договором может быть предусмотрена возможность предъявления заказчиком каких-либо требований непосредственно к субподрядчику и субподрядчиком заказчику, в особенности при выполнении сложных работ, строительстве крупных объектов, в возведении которых принимают участие различные строительные и монтажные организации.

Существенным условием договора являются условия о предмете и сроках.

Предмет договора — определенная работа по изготовлению вещей, переработке вещей, их обработке, ремонту и т.п. Здесь важно подчеркнуть, что у работы должен быть результат, который должен быть передаваемым заказчику.

Следует отметить, что предмет договора подряда — работа — выполняется из материала подрядчика, его силами и средствами, т.е. своим иждивением, если иное не предусмотрено договором. Способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком. Соответственно подрядчик рискует не получить вознаграждение за выполненную работу при случайной гибели или повреждении ее результата, в то время как по трудовому договору работнику вознаграждение должно быть выплачено, даже если выполненная им работа не привела ни к какому положительному результату, ибо оплате подлежит сам процесс выполнения работы. Отсюда вытекает, что риск случайной гибели материалов лежит на его собственнике, а результатов работы до передачи их заказчику лежит на подрядчике.

Договор строительного подряда, как разновидность института подряда, — это соглашение, в силу которого подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект, либо выполнить иные строительные работы (ст. 740–757 ГК). К источникам регулирования строительного подряда помимо Гражданского кодекса относятся и некоторые специальные законы, например, Федеральный закон «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» от 17 ноября 1995 г. №169-ФЗ; Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. и др.

Как правило, по заданию заказчика специализированная организация готовит технико-экономическое обоснование строительства объекта (ТЭО) и составляет проектную документацию. В зависимости от сложности объекта применяется либо одностадийное, либо двухстадийное проектирование.

При двухстадийном проектировании сначала разрабатывается сам проект. Одностадийное проектирование применяется при строительстве типовых, несложных объектов, где не требуется развитие технического проекта в рабочей документации.

Договор строительного подряда заключается как в обычном порядке, так и посредством проведения специальных подрядных торгов (см.: Положение о подрядных торгах в РФ, утвержденное распоряжением Минимущества РФ и Госстроя РФ от 13 апреля 1993 г). Под подрядными торгами понимается форма размещения заказов на строительство, предусматривающая выбор подрядчика. Конкурс проводится в виде тендера, представляющего собой соревнование представленных претендентами оферт (предложений).

В зависимости от проведения торгов предварительного отбора различаются торги с предварительной квалификацией и торги без предварительной квалификацией; в зависимости от количества проведенных торгов: торги первичные, вторичные, а также прочие торги: гласные, негласные, открытые, закрытые, с участием иностранного оферента, без участия иностранного оферента.

Ответственность по договору строительного подряда наступает в соответствии с общими положениями о гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. Должник обязан возместить кредитору:

– убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств;

– неустойку (штраф, пени), если это предусмотрено законом или договором строительного подряда.

Поскольку стороны договора в основном являются предпринимателями, ответственность наступает независимо от наличия вины сторон (ст. 401 ГК).

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения бытовых или других личных потребностей заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (ст. 730–739 ГК).

Подрядчиком по этому договору может быть только предприниматель, заказчиком — только гражданин (потребитель). Существенные условия — предмет и срок.

Если работа выполняется из материалов подрядчика, материал оплачивается заказчиком при заключении договора полностью или частично. Если работа выполняется из материалов заказчика, то при их утрате подрядчик должен возместить материалы, а при невозможности — выплатить двукратный размер их стоимости.

Заказчик по требованию подрядчика должен явиться для приемки произведенных работ. В случае неявки заказчика в течение двух месяцев подрядчик вправе после предупреждения продать результат работы по разумной цене и внести выручку (за вычетом причитающихся ему платежей) на имя заказчика в депозит нотариуса или суда.

Изменение после заключения договора цены материала, предоставленного подрядчиком, не влечет перерасчета сметы.

При обнаружении недостатков заказчик может предоставить подрядчику возможность исправить их в разумный срок. При нарушении сроков устранения недостатков подрядчик уплачивает заказчику неустойку в размере 3% от цены работы за каждый день просрочки.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (ст. 758–762 ГК) связан с проектировкой и разработкой технической документации и (или) выполнение изыскательских работ подрядчиком.

Предметом договора является разработка технической документации, а также выполнение изыскательских работ (проекты зданий, сооружений или изучение местности, ее рельефа, грунтов по которым будет вестись строительство).

Срок договора определяется началом и окончанием проектных и изыскательских работ. Форма договора — простая письменная. Цена договора определяется на основе сметы, содержащей постатейный перечень затрат подрядчика на выполнение работ.

Договор на выполнение подрядных работ для государственных и муниципальных нужд связан со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера (ст. 763–768 ГК).

Отношения, связанные этим видом договора, регламентируются также: ФЗ от 27 декабря 1995 г. №213-ФЗ (с изм. от 6.05.1999 г.) «О государственном оборонном заказе»; ФЗ от 21.07.2005 г. №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»; Постановлением Правительства РФ от 14.08.1993 г. №812 «Об утверждении Основных положений подряда заключения и исполнения государственных контрактов» (с изм. на 18.02.1998 г.); Постановлением Правительства РФ от 27.12.2000 г. №1008 «О порядке проведения государственной экспертизы и утверждения градостроительной, предпроектной и проектной документации».

Особенность договора: контракт — консенсуальный, возмездный, взаимный.

Существенные условия — условие об объеме и стоимости работ, условие о сроках начала и окончания работ, условие о размере и порядке финансирования и оплаты работ, а также о способах обеспечения исполнения обязательств контрагентов.

Специфический характер финансирования работ, выполняемых по государственным (муниципальным) контрактам, обусловил включение специального правила об обязанности сторон изменить условия контракта, если уменьшился объем средств, выделяемых из соответствующего бюджета для финансирования данного заказа. В этих случаях следует изменять сроки, а при необходимости — иные условия контракта. При этом подрядчик может требовать от заказчика возмещения лишь тех убытков, которые возникли в связи с изменением срока выполнения работ.

За нарушение заказчиком других условий контракта подрядчик вправе требовать уплаты неустойки в размере одной трехсотой ставки рефинансирования ЦБ за каждый день просрочки в исполнении заказчиком взятых на себя обязательств.

Тема 7. Перевозка

Рассматриваемая тема основана на обязательствах по оказанию услуг. В частности, об этом говорит договор возмездного оказания услуг; договор перевозки грузов; договор перевозки пассажиров; договор транспортной экспедиции и др.

Для института услуг законодательство устанавливает специальные правила. Так, деятельность по оказанию услуг связи, аудиторских, правовых и некоторых иных подлежит обязательному лицензированию. Может иметь значение и наличие специального образования, например, как это требовалось при лицензировании оценочной деятельности (лицензирование оценщиков отменено).

Сторонами являются исполнитель (услугодатель) и заказчик (услугополучатель). Ими могут быть любые физические и юридические лица. Чаще всего на стороне исполнителя выступает коммерческая организация или индивидуальный предприниматель.

Существенными условиями договора являются предмет — нематериальные услуги (продаются не результаты деятельности, а сами действия, которые к нему приводят) и срок.

В качестве общего правила в ст. 780 ГК предусмотрена обязанность личного исполнения обязательства по оказанию услуг, если иное не предусмотрено договором. Однако никаких лично-доверительных отношений здесь не может быть. Заказчика интересует не услуга как таковая, а услуга, оказываемая именно данным конкретным специалистом. Однако существуют обязательства, в которых личное исполнение не имеет значения. Так, деятельность музея не может быть сведена к личному исполнению, поскольку услуга предоставляется в виде деятельности организации в целом, а не отдельного работника.

Перевод долга (обязанности) либо иной способ перемены лиц на стороне исполнителя в обязательствах возмездного оказания услуг, по общему правилу, не допускается.

Рассматриваемый договор перевозки обязывает перевозчика доставить груз получателю, а отправитель обязуется оплатить перевозку (ст. 784–785; 787–794; 796, 798, 799 ГК).

К видам перевозки относятся: перевозка железнодорожным транспортом; внутриводным транспортом; воздушным транспортом; морским транспортом; автомобильным. Это может быть перевозка груза, пассажира, багажа; линейные перевозки (осуществляются на определенные направления по твердому расписанию); трамповые (нерегулярные) перевозки (осуществляются на основе свободного соглашения сторон, например, фрахтование (чартер), буксировка, тайм-чартер).

Договор перевозки грузов является реальным, публичным, взаимным и возмездным. Обязанности по предоставлению транспорта (у перевозчика) и по передаче груза (у грузоотправителя) обычно возникают из договора об организации работ по обеспечению перевозок грузов.

В договоре перевозки может быть третье лицо (получатель груза), которое не участвует в заключении договора, однако наделяется правом требовать от

перевозчика выдачи груза и обязанностями принять груз. При этом грузополучателем может быть и грузоотправитель или его экспедитор.

Важным элементом договора перевозки груза является его существенное условие — предмет: услуги по доставке, хранению, выдаче, погрузке-выгрузке и др.

Факт заключения договора должен быть подтвержден транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз — ст. 785 ГК), выдаваемой отправителю.

Система накладных используется для оформления договоров перевозки грузов. В отличие от накладных существует система актов замера (взвешивания), используемая на автомобильном транспорте, в случаях, когда груз не имеет товарного характера (грунт, снег). По таким грузам не ведется складской учет, а автотранспортные организации освобождены от обязанности сдавать груз грузополучателям. Система коносамента применяется для оформления договоров морской перевозки груза в том случае, если груз не оформляется накладными. Коносамент является ценной товарораспорядительной бумагой.

Провозная плата жестко регулируется тарифами, установленными нормативно-правовыми актами. В ряде случаев устанавливаются льготы (законом). Расходы по льготам несут транспортные организации, которым возмещается за счет средств соответствующих бюджетов.

Сроки исполнения договора подразделяются на: сроки погрузки, сроки доставки и сроки окончания перевозки грузов. Например, сроки погрузки (выгрузки) и доставки грузов устанавливаются транспортными уставами (кодексами) и правилами, либо договором, если они не установлены кодексами. В тех случаях, когда обязанности по погрузке (выгрузке) возлагаются на перевозчика, то срок погрузки (выгрузки) включается в срок доставки. Если срок доставки груза не установлен кодексами либо договором, то перевозчик должен доставить груз в разумный срок (ст. 792 ГК). Окончание срока перевозки определяется моментом, когда выдача груза считается завершенной. В случаях, когда выгрузка груза является обязанностью грузополучателя, выдача груза завершается подачей вагона на соответствующий путь и росписью грузополучателя в приемке груза.

Перевозчик несет ответственность за несохранность груза. Размер возмещаемого ущерба при утрате груза устанавливается равным стоимости утраченного груза, которая определяется исходя из цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии этих сведений исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

В случае повреждения (порчи) груза ущерб возмещается в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления утраченного груза — в размере его стоимости. Если груз был сдан к перевозке с объявленной ценностью, то — в размере объявленной ценности. Если производилась морская перевозка, то при отсутствии документов, подтверждающих их стоимость или при наличии серьезных сомнений в реальной цене груза, она определяется по цене на товарной бирже или по рыночной цене,

а при отсутствии той и другой — исходя из обычной стоимости, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за товары того же рода и качества. Упущенную выгоду перевозчик не возмещает. Перевозчик несет ответственность за несохранность груза только при наличии вины.

Перевозчик также несет ответственность за просрочку доставки груза. Это нарушение сроков перевозки (определенных законом или в разумный срок). Ответственность устанавливается в виде неустойки, исчисляемой в процентном отношении к провозной плате в зависимости от длительности допущенной перевозчиком просрочки в доставке груза.

Договор перевозки пассажиров является соглашением по перевозке пассажира в пункт назначения (ст. 786, 790, 792, 796, 800 ГК).

Договор перевозки пассажира является взаимным, возмездным, реальным (городским транспортом) или консенсуальным (железнодорожным транспортом, воздушным, морским), публичным, когда используется транспорт общего пользования.

Предметом договора является услуга. Заключение договора перевозки и факт оплаты проезда подтверждается выдачей пассажиру билета, а сдача багажа — багажной квитанцией. Утерянный билет не возобновляется. Особенностью договора является возможность пассажира продлить срок годности билета вследствие болезни, возвратить перевозчику билет с получением назад его стоимости, за вычетом установленного сбора.

Договор транспортной экспедиции регулирует отношения между экспедитором, выполняющим обязанности за вознаграждение за счет другой стороны (клиента — грузоотправителя или грузополучателя). Договор, помимо норм Гражданского кодекса (ст. 801-806 ГК), регламентируется нормами Федерального закона от 30 июня 2003 г. №87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности».

Такой договор, помимо перевозки груза, может предусматривать: обеспечение отправки груза; получение требуемых документов (сертификатов, санитарных свидетельств); проверки качества и состояния груза; выполнение таможенных формальностей; сопровождение груза в пути; уплата пошлин; хранение груза и т.д. Поэтому предметом договора транспортной экспедиции является услуга, связанная с перевозкой груза. Соответственно договор может быть заключен на полное или частичное транспортно-экспедиционное обслуживание.

В виду того, что данная сделка является разновидностью сделки о представительстве, экспедитор может обладать доверенностью от клиента.

Экспедитор вправе:

1) отступить от указаний клиента, если это необходимо в его интересах и экспедитор по не зависящим от него обстоятельствам не смог предварительно запросить согласие клиента или получить ответ на свой запрос в течение суток;

2) удерживать находящийся в распоряжении экспедитора груз до уплаты вознаграждения;

3) выбрать или изменить вид транспорта, маршрут перевозки груза, исходя из интересов клиента.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей, предусмотренных договором, клиент и экспедитор несут ответственность по основаниям и в размере, которые определяются в соответствии с гл. 25 ГК и гл. 3 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности».

Если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договора перевозки, ответственность экспедитора перед клиентом определяется по тем же правилам, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик.

Тема 8. Договор поручения

Договор поручения является консенсуальным и взаимным договором, регулируемым ст. 971–979 ГК, а также нормами, содержащимися в гл. 10 ГК «Представительство и доверенность».

По общему правилу договор поручения является безвозмездным, если законом, иными правовыми актами или соглашением сторон не установлено иное. Так, в тех случаях, когда поручение связано с осуществлением сторонами или хотя бы одной из сторон предпринимательской деятельности, он является возмездным. Размер вознаграждения определяется соглашением сторон, а если он не установлен, регулируется правилами ст. 424 ГК, т.е. оно выплачивается в сумме, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги. Не является вознаграждением возмещение поверенному необходимых затрат, понесенных им в интересах доверителя, так как поверенный (одна сторона договора) действует от имени и за счет доверителя (другой стороны) выполняет определенные юридические действия.

Если поверенный использовал собственные средства, он вправе не только требовать возмещения издержек, но и уплаты процентов за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК). При этом возмещение расходов поверенного производится независимо от того, достиг он нужного результата путем произведенных расходов или не достиг.

Если договор поручения заключается с лицом, профессионально занимающимся представлением интересов предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности, то возникают так называемые отношения коммерческого представительства. В качестве поверенных в данном случае могут выступать только граждане-предприниматели (торговые и финансовые брокеры, маклеры) и коммерческие юридические лица.

Поверенный не вправе совершать сделки от имени доверителя ни в отношении самого себя, ни в отношении третьих лиц, представителем которых он одновременно является (например, представитель не может сам купить имущество, которое поручил ему продать представляемый). Данное требование не относится к коммерческим представителям при условии, что стороны выразили согласие на одновременное представительство их интересов и зафиксировали это согласие в соответствующем договоре.

Поверенный не становится стороной сделки, заключаемой им для доверителя. Права и обязанности, возникающие в ходе исполнения поручения поверенным, приобретаются непосредственно доверителем. Поэтому полученные поверенным для доверителя вещи, деньги, документы принадлежат доверителю с того момента, когда они были вручены поверенному.

Предметом рассматриваемого договора является оказание нематериальных услуг посреднического характера, влекущих приобретение доверителем каких-либо прав и обязанностей или осуществление уже имеющихся. К первым, например, могут относиться сделки по совершению купли-продажи, найма, мены, иные юридические действия — предъявление претензии, иска, представительство в суде и др. Ко вторым, например, относятся действия по осуществлению контрольно-инспекционных функций на строящемся объекте.

Нематериальный характер посреднических услуг означает, что поверенный не может гарантировать достижение результата, на который рассчитывает доверитель.

Следует отметить, что предметом договора могут быть только юридические действия поверенного. Его фактические действия (поиск контрагентов, осмотр товаров, наведение справок и т.п.) не имеют самостоятельного значения.

Не все юридические действия могут стать предметом договора поручения. Это касается случаев, когда закон требует совершения определенных юридических действий лично субъектом. Нельзя, например, через поверенного составить завещание, вступить в брак, усыновить ребенка, заключить договор пожизненного содержания с иждивением.

Форма договора определяется в соответствии с общими правилами о форме сделок (ст. 158–165 ГК). Он может быть заключен как в устной, так и в письменной форме. При этом несоблюдение письменной формы договора не влечет признания его недействительным. Правовые последствия несоблюдения данного правила наступают в соответствии с п. 1 ст. 162 ГК: стороны в случае спора лишаются права ссылаться на свидетельские показания.

Следует разграничить случаи, когда для совершения порученных юридических действий достаточно сослаться на договор, а когда требуется еще и доверенность.

Договор поручения служит основанием для представительства поверенного перед третьими лицами при одновременном соблюдении двух условий: а) поверенный действует в качестве коммерческого представителя (все субъекты договора должны быть хозяйствующими субъектами); б) наличие в договоре поручения указаний на полномочия представителя.

Доверенность необходима поверенному в тех случаях, когда ее наличие является условием исполнения договора поручения.

Так, для заключения договоров и совершения действий с товарными ценностями, деньгами, а также для оформления ценных бумаг предъявление доверенности строго обязательно. Доверенность необходима работникам организации, выступающей в качестве поверенного, для подтверждения своих полномочий на совершение действий от имени доверителя. Она нужна и тогда, когда возникает потребность уточнить полномочия поверенного.

При этом доверенность нельзя рассматривать в качестве письменной формы договора, так как она подписывается только доверителем. В то же время доверенность доказывает факт заключения договора и его условия.

Наряду с договором и доверенностью права и обязанности поверенного определяют также указания доверителя. Из смысла ст. 973 ГК следует, что надлежащим исполнением поручения является его исполнение в точном соответствии с указаниями доверителя. При этом не упоминается ни о договоре, ни о доверенности, из чего можно сделать вывод о приоритете указаний над этими документами.

Указания доверителя должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными (п. 1 ст. 973 ГК), иначе они не будут связывать поверенного. Например, можно возложить на поверенного обязанность приобрести в собственность доверителя какую-либо вещь, но нельзя дать указание о приобретении такой вещи у лица, неправомерно завладевшего ею, и продающего ее по заведомо заниженной цене.

Поверенному, действующему в качестве коммерческого представителя, может быть предоставлено право отступать от указаний доверителя без предварительного запроса об этом. Коммерческий представитель обязан лишь в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, да к тому же, если иное не предусмотрено договором поручения.

Договор прекращается надлежащим исполнением поверенным обязанностей по реализации предоставленных ему полномочий. Он прекращается также вследствие истечения срока его действия, если такой срок в нем предусмотрен. Договор может быть прекращен и в одностороннем порядке любой стороной в любое время, в частности вследствие утраты доверия к своему партнеру. Такой отказ от договора является правомерным и не рассматривается как нарушение обязательства. Более того, закон устанавливает, что соглашение об отказе от этого права (одностороннего отказа) ничтожен (п. 2 ст. 977 ГК).

Также договор прекращается в связи со:

– смертью поверенного или доверителя;

– признанием кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

– вследствие ликвидации юридического лица, являющегося стороной договора.

При этом надо знать, что смерть поверенного, либо ликвидация юридического лица порождает у наследников поверенного либо у ликвидатора обязанность известить доверителя о прекращении договора и принять меры, необходимые для охраны его имущества.

Если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а когда поверенному причиталось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение, соразмерно выполненной им работе. Это правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

Тема 9. Договор комиссии

Договор комиссии регламентируется ст. 990–1004 ГК РФ, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. К примеру, в договоре внешнеторговой комиссии, называемой консигнацией, комиссионер именуется консигнатором, а комитент — консигнантом.

Особенности отдельных видов договоров комиссии определяются другими законами и правовыми актами, например Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. №193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации».

В качестве комиссионера может выступать как юридическое лицо, так и гражданин-предприниматель. В отличие от договора поручения, где поверенный действует по поручению, за счет и от имени доверителя, в договоре комиссии комиссионер хотя и действует по поручению комитента и за его счет, но выступает от собственного имени.

Для комиссионера оказание услуг по договорам является видом предпринимательской деятельности, поэтому в целом ряде случаев ему необходимо иметь соответствующую лицензию (торговая деятельность, осуществляемая на рынке ценных бумаг).

В отличие от договора поручения, где поверенный обязан исполнять поручение лично, комиссионер, если иное не предусмотрено договором, вправе в целях исполнения этого договора заключить договор субкомиссии с другим лицом. При этом комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента. Комиссионер отвечает перед комитентом за действия субкомиссионера, как за свои собственные. Поэтому до прекращения договора комиссии комитент не вправе без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, если иное не предусмотрено договором комиссии.

Такой запрет установлен в интересах комиссионера, поскольку при вступлении комитента в непосредственные отношения с субкомиссионером у него может возникнуть желание поручить исполнение договора именно последнему. Соответственно комитент откажется от договора с комиссионером и тем самым нарушит его интересы. Если же комиссионер не видит угрозы своим интересам в общении комитента с субкомиссионером, то он может разрешить комитенту такое общение.

Комитентом в договоре комиссии может выступать как гражданин, так и юридическое лицо. Для юридических лиц единственным ограничением для заключения договора комиссии является наличие специальной правоспособности. Сделка, заключаемая комиссионером по поручению комитента, не должна выходить за пределы специальной правоспособности юридического лица — комитента.

Права и обязанности по сделкам, заключаемым комиссионером с третьими лицами, приобретается самим комиссионером, который в дальнейшем передает все полученное по договору комиссии комитенту. При этом вещи,

поступившие к комиссионеру от комитента, либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего. Соответственно риск получения прибыли или несения убытков ложится именно на комитента.

Предмет договора комиссии не следует путать с предметом комиссии. Предмет комиссии — это благо, по поводу которого заключается сделка. Таким благом могут быть вещи, ценные бумаги, иностранная валюта. Соответственно в договоре могут быть конкретизированы условия относительно поручаемой покупки или продажи товара: об ассортименте, о качестве, маркировке товара, хранении товара и др.

Форма договора устанавливается в соответствии с общими нормами о форме сделок, так как в гл. 51 ГК специальных норм, касающихся формы договора комиссии, нет.

Цена договора определяется ценой комиссионной сделки и размером комиссионного вознаграждения. Если сумма вознаграждения в договоре не установлена, она определяется по правилам п. 3 ст. 424 ГК. Размер комиссионного вознаграждения устанавливается в виде процента от суммы совершенной комиссионером сделки. Но может устанавливаться и в твердой сумме, а также путем сочетания твердой суммы и процентов от совершенной сделки. Если имело место делькредере (ручательство за исполнение сделки), то комитент обязан уплатить дополнительное вознаграждение.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок, либо без указания срока. Сроком действия договора обычно является период, в течение которого комиссионер обязан выполнить все порученное ему по договору. При определении срока необходимо иметь в виду, что комиссионер не только должен заключить конкретную сделку, но и передать права по сделке комитенту, представить ему отчет. То есть срок в договоре важен для определения момента, не позднее которого должна быть оформлена сделка, порученная комиссионеру. Однако если комиссионеру не удалось заключить сделку в течение срока действия договора, то комиссионер не считается просрочившим, ибо от него нельзя требовать большего, чем принятия мер, необходимых для реализации поручения. Последствия неисполнения комиссионером взятого на себя обязательства могут предусматриваться в договоре; в частности, следует заблаговременно решить вопрос о судьбе имущества, переданного комиссионеру. Так, если имущество было передано комиссионеру для реализации, то в договоре может быть предусмотрена его обязанность самому выкупить имущество, передать для реализации другому комиссионеру, продать с аукциона, продать по ценам, предлагаемым покупателем.

Комиссионер отвечает за недействительность совершенной сделки, но не за ее исполнимость. При этом законодатель дает два исключения из этого правила:

1) если комиссия осуществляется на условиях делькредере, т.е. на условиях принятия на себя комиссионером ручательства за исполнение сделки. В этом случае комиссионер несет риск возможного непоступления имущества или платежа от третьего лица. Делькредере может иметь место только в случаях, специально предусмотренных договором;

2) если комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе третьего лица сделки, заключенной с ним за счет комитента. При неисполнении третьим лицом сделки, комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, поскольку именно последний будет предъявлять соответствующие требования к третьему лицу.

Комиссионер несет ответственность перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента. Риск случайной гибели или повреждения лежит на комитенте, комиссионер отвечает лишь за свои собственные упущения или ненадлежащие действия третьих лиц.

В любое время комитент вправе отказаться от исполнения договора с возмещением комиссионеру причиненных этим убытков.

Помимо общих оснований прекращения договора, для договора комиссии предусмотрен целый ряд специальных оснований, установленных ст. 1002–1003 ГК. Это может быть и отказ комитента от исполнения договора; отказ комиссионера от исполнения договора; смерть комиссионера; признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим и т.д.

Для прекращения договора, заключенного без указания срока действия, закон устанавливает специальный порядок. Так, комитент должен уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее, чем за 30 дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. При этом выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора и возместить ему понесенные им расходы.

Тема 10. Агентский договор

Регулируемый ст. 1005–1011 ГК, агентский договор может строиться либо по модели договора поручения, либо по модели договора комиссии.

По агентскому договору агент обязуется за вознаграждение совершить юридическое действие по поручению принципала от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала.

Агент действует по модели договора поручения — агент действует от имени принципала, в этом случае права и обязанности по сделке, совершенной агентом возникают у принципала. А если по модели комиссии — агент действует от собственного имени, в этом случае права и обязанности по сделке приобретает агент.

Подобное построение агентских договоров предопределяет необходимость применения соответствующих правил, предусмотренных гл. 49 или 51 ГК, в зависимости от того, как действует агент — от имени принципала или от своего имени.

Сторонами агентского договора могут быть как граждане, так и юридические лица. Независимо от того, какая модель договора применена, агент не вправе выходить за пределы правоспособности принципала.

Существенным условием договора является его предмет, включающий перечень юридических и фактических действий.

Предмет агентского договора шире, чем предмет как договора комиссии (сделок), так и договора поручения (юридические действия), так как агенту поручается совершение не только юридических, но и фактических действий.

Так, лицо, действующее в качестве агента, может взять на себя задачу заключения сделок по сбыту чужих товаров и одновременно проведения рекламной кампании, изучение и освоение рынка.

Различается страховой посредник — брокер, который может привлекать клиентуру к страхованию, подготовить необходимые для заключения договора документы, заниматься сбором интересующей информации и т.д.

Закон не устанавливает специальных правил для формы договора. Так, в устной форме агентский договор может быть заключен между гражданами на сумму, не превышающую в 10 раз МРОТ (в эту же сумму необходимо включать не только размер вознаграждения, но деньги на расходы).

Агентский договор может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия. Это означает, что в отличие от поручения или комиссии, заключаемых, как правило, на короткий срок и связанных с совершением одного или нескольких действий юридического характера, агентский договор может действовать как постоянный или длительный.

Агентский договор носит возмездный характер. Отсутствие указаний в договоре суммы вознаграждения не означает его безвозмездность. Оплата осуществляется исходя из общего правила, установленного п. 3 ст. 424 ГК.

Закон предусматривает возможность внесения в договор условий, ограничивающих права принципала и агента. Для принципала — не заключать аналогичных агентских договоров с другими агентами. Для агента — невозможность заключать дополнительно агентские договоры с другими принципалами.

Агент вправе исполнять договор как лично, так и путем переложения исполнения на третье лицо, если иное не предусмотрено договором. Переложение исполнения производится путем заключения субагентского договора (п. 1 ст. 1009 ГК). При этом агент остается ответственным за действия субагента перед принципалом. Агент не отвечает перед принципалом за действия субагента лишь в случаях, когда субагент был выбран самим принципалом.

Ответственность за нарушение агентского договора наступает по правилам гл. 49 и 51 ГК, либо гл. 25 ГК. Особенность здесь состоит в том, что, как и в договоре комиссии, агент не несет перед принципалом ответственности за действия третьих лиц, с которыми он вступил в договорные отношения при исполнении поручения принципала. Исключением являются случаи, когда агент дает поручительство (делькредере) за действия контрагентов принципала или когда не проявил необходимой осмотрительности в выборе контрагента.

Прекращение договора происходит по общим основаниям, а также по основаниям, установленным ст. 1010 ГК.

Для договора агентирования, не имеющего лично-доверительных отношений между сторонами, допустимо правопреемство при реорганизации юридического лица-агента, но только с согласия принципала, а также в случае смерти принципала, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, реорганизации юридического лица, являющегося принципалом.

Тема 11. Договор доверительного управления имуществом

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления (собственника имущества) или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему. Это обязательственное, а не вещное право. Передавая имущество в доверительное управление, собственник не передает управляющему правомочия по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом. Они по-прежнему остаются у собственника. Он лишь наделяет доверительного управляющего правом от своего имени осуществлять эти правомочия. Вместе с тем сам собственник до тех пор, пока действует договор, не может осуществлять принадлежащие ему правомочия по владению, пользованию или распоряжению переданным в доверительное управление имуществом (гл. 53 ст. 1012–1026 ГК).

По общему правилу договор доверительного управления является реальным (консенсуальным, например, применительно к передаче в доверительное управление недвижимого имущества, поскольку такая передача, в соответствии с п. 2 ст. 1017 ГК, должна быть осуществлена в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимости, являющегося консенсуальным), взаимным и возмездным. Договор доверительного управления может быть и публичным. Так, при создании общего фонда банковского управления (ОФБУ) кредитная организация публикует общие условия создания и доверительного управления имуществом ОФБУ. Эти условия являются публичной офертой, адресованные неопределенному кругу лиц. Однако договор доверительного управления может предусмотреть и безвозмездность. Возмездный характер договор приобретает тогда, когда в нем определены размер и формы вознаграждения управляющему. Безвозмездным договор признается тогда, когда в законе или в самом договоре предусмотрено, что доверительный управляющий действует безвозмездно. Возмездный договор всегда должен быть взаимным. Безвозмездный относится к числу односторонних, поскольку в нем учредитель управления или собственник имущества, переданного в управление, имеет только права, а управляющий — только обязанности.

Договор доверительного управления по своей сути является свободным, заключаемым исключительно по усмотрению сторон. Однако в тех случаях, когда он возникает в силу закона, то приобретает обязательный характер. Так, в соответствии с п. 2 ст. 11 Федерального закона «Об основах государственной службы Российской Федерации» государственный служащий обязан передать в доверительное управление под гарантию государства на время прохождения государственной службы находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций.

Учредителем доверительного управления может быть только собственник имущества. Другие лица, не являющиеся собственниками имущества, могут стать учредителями управления лишь по основаниям, предусмотренным законом:

– управление имуществом подопечного (ст. 38 ГК);

– управление имуществом безвестно отсутствующего (п. 1 ст. 43 ГК) — в данном случае договор доверительного управления имуществом заключается органом опеки и попечительства, а имущество передается на основании решения суда;

– управление имуществом, если в завещании назначен исполнитель завещания (душеприказчик).

Доверительным управляющим может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (кроме унитарных предприятий).

В случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законом, доверительным управляющим может быть гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, за исключением учреждения.

Также не могут быть выступать доверительными управляющими государственные органы и органы местного самоуправления, а также выгодоприобретатель.

Предметом договора доверительного управления является совершение управляющим любых юридических и фактических действий в интересах выгодоприобретателя.

Важным элементом договора закон предусмотрел срок, который не может превышать пяти лет. Для отдельных видов имущества законом могут быть установлены иные предельные сроки.

Форма договора письменная. При этом договор может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи.

При передаче в доверительное управление недвижимого имущества, форма договора должна соответствовать форме, предусмотренной для договора продажи недвижимого имущества, т.е. договор должен быть заключен путем составления одного документа, и пройти государственную регистрацию обременения управляющего.

Важно учесть, что управляющий всегда совершает соответствующие действия от своего имени и становится стороной совершенных им сделок, а долги по обязательствам погашаются за счет переданного в управление имущества. При отсутствии такой информации считается, что управляющий совершил сделку в личных целях и отвечать по ней перед контрагентом он будет лично своим имуществом, а не за счет имущества, переданного в управление.

Бремя содержания имущества, риск его приращения и уменьшения после передачи его в доверительное управление продолжает нести собственник имущества.

Объектами доверительного управления являются: объекты недвижимости, включая имущественные комплексы, ценные бумаги и права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права, кроме нематериальных благ. Кроме того, имущество может стать объектом договора доверительного управления лишь при возможности его обособления на отдельном балансе.

Передача в доверительное управление денежных средств допускается, только если доверительным управляющим является кредитная организация. Не может быть передано в доверительное управление имущество, находящееся в хозяйственном ведении или в оперативном управлении.

Договор относится к фидуциарным сделкам, а значит, здесь закреплен принцип личного исполнения договора.

Не допускается обращение взыскания по долгам учредителя управления на имущество, переданное им в доверительное управление, за исключением несостоятельности (банкротства) этого лица (п. 2 ст. 1018 ГК) и при обращении взыскания на заложенное имущество, переданное в доверительное управление (п. 1 ст. 1019 ГК).

Доверительный управляющий обязан беречь имущество собственника, не использовать его в личных своих интересах, представлять собственнику отчет о проделанной работе, по прекращению договора возвратить имущество, в состоянии, определенном договором. В случае, предусмотренном договором, предоставить залог в обеспечение возможных убытков учредителя или выгодоприобретателя.

Тема 12. Договор хранения

Договор хранения регламентируется ст. 886–926 ГК. Институт хранения имеет несколько видов хранения: хранение на товарном складе; в ломбарде; в банке; в камерах хранения транспортных организациях; секвестр — хранение вещей, являющихся предметом спора; в гардеробах организаций; в гостиницах.

Наряду с хранением, возникающим из договора, существует хранение в силу закона, например, хранение находки (ст. 227 ГК); хранение безнадзорных животных (ст. 230 ГК); наследственного имущества (ст. 1172 ГК); незаказанного товара (ст. 514 ГК) и др.

По общему правилу договор хранения является реальным, может быть консенсуальным в случаях, когда хранителем выступает профессиональный участник (коммерческая организация). Договор хранения может иметь элементы договора перевозки, поставки.

Сторонами договора являются поклажедатель и хранитель. Ими могут быть граждане и юридические лица.

Предметом хранения может быть индивидуально-определенная движимая вещь, а также ценные бумаги. Они переносятся в хозяйственную сферу хранителя. Исключением является передача под хранение недвижимого имущества (ст. 926 ГК), но только при хранении в виде секвестра.

Статья 890 ГК также предусматривает возможность хранения с обезличением — иррегулярное хранение (хранение на элеваторах, в овощехранилищах), где вещи должны быть определены родовыми и однородными признаками. Хранитель обязан вернуть поклажедателю вещи в равном количестве с естественной убылью одного и того же рода и качества.

При хранении с обезличением возникает общая долевая собственность всех поклажедателей на обезличенные вещи, и все они несут риск случайной гибели вещей пропорционально своей доле в общей собственности.

Форма договора простая письменная, заключение которого подтверждается наличием квитанции, жетона, расписки, свидетельства. Отсутствие простой письменной формы договора не признает сделку незаключенной, но ограничивает в возможности сторон воспользоваться свидетельскими показаниями в случае возникновения спора, кроме двух случаев:

1) использование свидетельских показаний возможно в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем;

2) свидетельскими показаниями может доказываться сам факт передачи вещи на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (стихийные бедствия, внезапная болезнь).

Договор хранения может быть заключен как с указанием срока, так и без его указания. В последнем случае срок хранения определяется моментом востребования.

Хранитель обязан возвратить вещь в том состоянии, в котором она была принята на хранение. Письменно предупредить поклажедателя о намерении продать вещь, если поклажедатель не забирает вещь, не возмещает расходы по ее хранению и не выплачивает вознаграждение за ее хранение (вещи стоимостью до 100 МРОТ продаются хранителем самостоятельно, свыше 100 МРОТ — с аукциона).

К видам договоров хранения относится *хранение на товарном складе* (ст. 907–918 ГК). Хранителем выступает товарный склад — организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Если законом, договором, лицензией предусмотрена возможность принимать на хранение товары от любого товаровладельца, склад признается складом общего пользования. Договор в этом случае является публичным.

Перечень складских документов, подтверждающих заключение договора, является исчерпывающим (ст. 912 ГК). Письменная форма договора считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом (ст. 907 ГК). К складским документам относится: двойное складское свидетельство; простое складское свидетельство; складская квитанция.

Складская квитанция — это обычный письменный документ. Двойное складское свидетельство и простое складское свидетельство признаются товарораспорядительными документами (ценными бумагами): их передача означает передачу права на хранимые на складе товары.

Товары, сданные на склад по складским свидетельствам, могут быть предметом залога. Залог хранимых товаров осуществляется путем залога соответствующего свидетельства.

Двойное складское свидетельство состоит из двух частей — складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта), которые могут быть отделены одно от другого, при этом каждая из частей также является ценной бумагой. Все они относятся к ордерным ценным бумагам, т.е. передаются вместе или порознь по передаточным надписям (индоссамент).

Хранение в ломбарде регулируется ст. 919–920 ГК. Ломбарды являются коммерческими организациями. Хранение вещей в ломбарде осуществляется либо по договору хранения, либо хранение является составной частью деятельности ломбарда при заключении им кредитного договора под залог вещей с передачей на хранение ломбарду (заклад).

Договор является взаимным, возмездным, реальным и публичным.

Поклажедателем может быть только гражданин.

Предметом хранения только вещи потребительского назначения.

Форма договора письменная, что подтверждается именной сохранной квитанцией, выданной поклажедателю ломбардом.

Договор носит срочный характер, в силу которого ломбард обязан страховать в пользу поклажедателя за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки.

При неисполнении поклажедателем обязанности взять вещь обратно в обусловленный срок ломбард обязан хранить ее в течение двух месяцев с взиманием за это платы, предусмотренной договором хранения; по истечении этого срока невостребованная вещь может быть продана ломбардом в порядке, установленном для реализации вещей, являющихся предметом заклада в ломбарде.

Хранение ценностей в банке (ст. 921–922 ГК). Договор носит публичный характер. Хранитель — банк — должен иметь лицензию.

Предметами хранения являются: ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие ценности, в том числе документы.

Заключение договора удостоверяется выдачей банком поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого является основанием для выдачи хранимых ценностей.

Договором может быть предусмотрено использование поклажедателем (клиентом) или предоставление ему индивидуального банковского сейфа, условиями которого поклажедателю может быть предоставлено право работать в банке с ценностями, хранимыми в индивидуальном сейфе, с предоставлением отдельного помещения.

Хранение в камерах хранения транспортных организаций (ст. 923 ГК).

Договор является публичным, подтверждением заключения которого является выданная квитанция или номерной жетон (за исключением автоматических камер хранения). К хранению вещей в автоматических камерах хранения применяются правила об аренде.

Вещи невостребованные в установленный договором срок, хранятся еще в течение 30 дней. По истечении этого срока вещи могут быть проданы в общем

порядке, предусмотренном для реализации невостребованных поклажедателем вещей. Этот порядок предусматривает письменное уведомление поклажедателя о нарушении им сроков хранения и предстоящей продажи. Вещи продаются по цене, сложившейся в месте хранения, а если стоимость вещи по оценке превышает 100 МРОТ, продать ее с аукциона.

Хранитель обязан в течение 24 часов возместить убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, сданных в камеру хранения. Началом течения срока является момент предъявления требования об их возмещении. Убытки возмещаются в пределах суммы оценки вещей поклажедателем.

Хранение вещей в гардеробах (ст. 924 ГК).

Под гардеробом понимается специально оборудованное и огороженное место для хранения верхней одежды и иных вещей посетителей и работников организации.

Договор оформляется путем выдачи номерка, жетона или иного легитимационного знака, что приравнивается к простой письменной форме договора хранения.

Важным является то, что договор считается заключенным и тогда, когда лицо оставило свою одежду, головной убор и т.д. не в гардеробе, а в отведенном для этих целей месте (комнате, где установлена вешалка). Хранитель обязан принять все меры, необходимые для обеспечения сохранности вещи.

Хранение вещей в гардеробах предполагается безвозмездным, если вознаграждение за хранение не оговорено или иным очевидным способом не обусловлено при сдаче вещи на хранение.

Хранение вещей в гостинице (ст. 925 ГК).

Гостиница отвечает как хранитель и без особого о том соглашения с проживающим в ней лицом за все внесенные в гостиницу вещи.

Внесенной считается вещь, вверенная работникам гостиницы, а также помещенная в гостиничном номере. Исключение составляют деньги, иные валютные ценности, ценные бумаги и другие драгоценные вещи. За их утрату гостиница отвечает при условии, если они были приняты гостиницей на хранение, либо были помещены постояльцем в предоставленной ему гостиницей индивидуальном сейфе.

Гостиница освобождается от ответственности за несохранность содержимого сейфа, если докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу без ведома постояльца был невозможен, либо стал возможным вследствие непреодолимой силы.

Постоялец, обнаруживший утрату, обязан без промедления заявить об этом администрации гостиницы. В противном случае гостиница освобождается от ответственности за несохранность вещей.

Секвестр (ст. 926 ГК).

По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешению спора возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда, либо по соглашению всех спорящих лиц.

Подобное обязательство может возникнуть не только по договору, но и по решению суда (судебный секвестр).

На хранение могут передаваться как движимые, так и недвижимые вещи.

Хранение в порядке секвестра является возмездным, если договором или решением суда, куда установлен секвестр, не предусмотрено иное.

Тема 13. Заем и кредит

Заемные и кредитные отношения — это обязательства по оказанию финансовых услуг. По договору займа займодавец передает в собственность заемщику деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик принимает на себя обязанности возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (ст. 807-818 ГК).

В действующем ГК оговаривается два вида договора займа: целевой заем (ст. 814 ГК) и заем государственный (ст. 814 ГК).

Целевой заем содержит условие об использовании полученных средств под определенные задачи. При таких обстоятельствах займодавец приобретает право контроля за соблюдением целевого характера расходования выданных заемщику средств.

Государственный (муниципальный) заем — это договор, заемщиком в котором выступает государство в целом (РФ), субъект РФ или муниципальное образование, а займодавцем — гражданин или юридическое лицо. Договор госзайма является договором присоединения (ст. 428 ГК), поскольку он заключается на утвержденных государством условиях эмиссии ценных бумаг путем покупки их займодавцем.

Договор займа является односторонним, реальным, безвозмездным (если заключен гражданами на сумму не более 50 МРОТ) или возмездным.

Сторонами договора могут быть любые лица. Особый субъективный состав предусмотрен лишь в договоре государственного займа.

По своему предметному составу данный договор отличается от договоров имущественного найма и ссуды (безвозмездного пользования), предметом которых могут быть только индивидуально-определенные вещи. В этих договорах наниматель (договор найма) и ссудополучатель (договор ссуды) получают лишь право пользования вещью, но не право собственности на вещь.

Форма договора займа — письменная. Для обеспечения договора займа могут использоваться залог, удержание, задаток, поручительство и банковская гарантия. Применяются также договоры страхования кредитного риска, право бесспорного списания денежных средств со счета и др.

При возникновении необходимости превратить долг, возникающий из какого-либо договора, в заемное обязательство следует прибегнуть к новации долга в заемное обязательство. Замена договорного обязательства заемным обязательством должна происходить в соответствии с правилами ГК о новации, но в форме, предусмотренной для договора займа.

При процентном займе размер процентов определяется на день погашения суммы долга заемщика, если в договоре этот процент не определен. В этом случае займодавец имеет право выбора размер ставки банковского процента в месте своего жительства, или ставку рефинансирования ЦБ России.

Заемщик обязан возвратить сумму займа, уплатить проценты на эту сумму в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа.

При отсутствии условий о сроке возврата сумы займа заемщик обязан возвратить всю сумму не позднее 30 дней со дня предъявления займодавцем соответствующих требований. Досрочное исполнение договора возможно только с согласия займодавца (если договор возмездный).

Кредитный договор (ст. 819–821 ГК) — это соглашение, в силу которого банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Договор, помимо Гражданского кодекса, регулируется нормами Закона от 2 декабря 1999 г. №395-1 «О банках и банковской деятельности».

Кредитный договор — это договор разновидности договора займа, поскольку все сказанное об обязанностях заемщика, о целевом характере займа, вексельном оформлении заемных обязательств непосредственно применимо к кредитному договору.

Существенные условия кредитного договора — предмет кредита, проценты за кредит, стоимость иных банковских услуг, сроки их выполнения, в том числе сроки обработки платежных документов, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, срок договора, порядок его расторжения (ст. 30 Закона о банках и банковской деятельности).

В зависимости от срока договора, кредиты принято делить на краткосрочные (до одного года) и долгосрочные (более одного года). Кредитный договор не заключается на условиях «до востребования», как обычный договор займа. Будучи возмездным видом займа, он может быть досрочно исполнен лишь с согласия кредитора.

В отличие от договора займа, кредитный договор должен быть заключен в обязательной письменной форме, нарушение которой влечет к его недействительности.

Содержание кредитного договора в целом совпадает с договором займа. Его особенность — возможность одностороннего расторжения договора кредитором или заемщиком.

Кредитор вправе отказать в выдаче кредита при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

Заемщик вправе отказаться от получения всего или части кредита без какой-либо аргументации.

Ответственность за нарушение договора может быть возложена и на заемщика и на кредитора. Заемщик отвечает по правилам ст. 811 ГК. Его ответственность состоит в дополнительном денежном обременении, связанном с уплатой повышенных процентов по просроченному кредиту.

Особая ответственность может быть установлена за нецелевое использование полученных средств, либо за снижение (утрату) ценности обеспечения кредита. В этих случаях кредитор вправе потребовать досрочного возврата кредита и уплаты соответствующих процентов.

Кредитор вправе также обратиться в суд с заявлением о возбуждении производства по делу о несостоятельности заемщика.

На кредитора ответственность может быть возложена за немотивированный отказ от предоставления кредита, предоставление его в меньшей сумме или с нарушением сроков.

Наряду с уплатой неустойки (процентов), виновная сторона (кредитор) должна полностью возместить другой стороне убытки, вызванные неисполнением или ненадлежащим исполнением договора, если такая форма ответственности не исключена последним.

Видами кредитного договора являются товарный и коммерческий кредит.

Под товарным кредитом понимается кредитный договор, который предусматривает обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить в установленный срок полученные вещи и заплатить кредитору обусловленное договором вознаграждение.

Отдельно договор регламентируется ст. 822 ГК. Сторонами договора являются любые субъекты гражданского права. Кредитором не может быть только банк или кредитное учреждение.

Предметом договора являются такие товары, как сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горюче-смазочные материалы и др.

Поскольку договор товарного кредита заключается, как правило, в производственных целях, к нему применяются не только правила о займе (кредите), но и условия о количестве, об ассортименте, о качестве, о таре и другие правила о купле-продаже товаров (ст. 465–485 ГК). Условия договора должны включать сроки и порядок возврата товарного кредита.

Договор должен быть заключен в письменной форме. На него распространяются положения ст. 820 ГК о ничтожности договора с нарушением его письменной формы.

При коммерческом кредите в договор включаются условия, в силу которого одна сторона предоставляет другой стороне отсрочку или рассрочку исполнения какой-либо обязанности (уплатить деньги, передать имущество, выполнить работу или услуги).

В большинстве случаев коммерческое кредитование осуществляется без специального юридического оформления, в силу одного из условий заключенного договора (об авансе, о рассрочке).

Тема 14. Договор банковского вклада

Договор банковского вклада, или депозит, представляет собой соглашение, в силу которого банк, принявший поступившую от другой стороны (вкладчика) денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (ст. 834–844 ГК РФ).

Рассматриваемый депозитный договор является реальным, односторонним и возмездным договором. Он заключается в момент передачи вкладчиком суммы вклада банку. В случае, когда вкладчиком выступает гражданин, такой договор признается публичным. Депозитный договор, заключаемый юридическими лицами, не обладает публичностью.

Вкладчиком договора банковского вклада может быть любое юридическое или физическое лицо. В отличие от физического лица, юридические лица, независимо от организационно-правовых форм и сфер деятельности обязаны хранить свободные денежные средства в учреждениях банков. Физические лица вправе это делать, причем, согласно п. 2 ст. 26 ГК, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия законных представителей.

Существенными условиями договора являются предмет, проценты по вкладам, стоимость банковских услуг, сроки их выполнения, имущественная ответственность за нарушение договора, порядок его расторжения.

Банк приобретает право собственности на те средства, которые размещены у него на депозите. Вкладчик утрачивает право собственности и приобретает право требования к банку.

Проценты являются ценой кредита, выданного вкладчиком банку. Банк не имеет права в одностороннем порядке изменить процентные ставки по депозитам, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом или договором с вкладчиком.

Решение об уменьшении размера процентов подлежит сообщению вкладчику за месяц до предполагаемого уменьшения, если иное не предусмотрено договором.

Проценты начисляются со дня, следующего за днем поступления суммы вклада в банк, до дня, предшествующего возврату суммы вкладчику, либо ее списанию со счета вкладчика по иным основаниям. Периодичность выплат процентов по требованию вкладчика ежеквартальная, если иное не установлено соглашением сторон.

Вклады делятся на два основных вида:

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

2) на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока (срочный вклад).

Могут быть условные вклады, платежи по которым производятся в случае наступления определенных обстоятельств, указанных в договоре. Существуют также различные разновидности премиальных (выигрышных) вкладов, валютных вкладов.

В обязанности банка входит ответственность, в случае принятия вклада от гражданина лицом, не имеющим на это права, или с нарушением порядка, установленного законом, или правил ЦБ, вкладчик может потребовать возврата вклада и уплаты процентов, предусмотренных ст. 395 ГК. При этом с нарушителя могут быть взысканы убытки сверх суммы процентов.

Вкладчик вправе не только сам внести вклад, но и также имеет возможность открытия депозита на третье лицо, когда банк принимает сумму, поступившую для одного лица, не имеющего вклада, от другого. Передача банку суммы вклада сопровождается открытием депозитного счета, а также указанием имени гражданина или наименования юридического лица, в пользу которого вносится вклад.

Вкладчиком в изложенной ситуации считается третье лицо, а не лицо, заключившее договор. Свои права вкладчик приобретает с момента предъявления им к банку первого требования, основанного на правах вкладчика, либо выражения им банку намерения воспользоваться вкладом на свое имя. До выражения такого намерения лицо, заключившее договор банковского вклада, может само осуществлять эти права в отношении внесенных им средств.

Договор банковского вклада должен быть заключен в простой письменной форме. Несоблюдение указанных законом требований влечет к тому, что договор признается недействительным. В подтверждение заключения договора выдается сберегательная книжка (именная или на предъявителя), сберегательный и депозитный сертификаты, либо иной документ, отвечающий требованиям законодательства, банковским правилам и обычаям делового оборота.

Книжка открывается в случае открытия счета, на котором отражается движение средств вкладчика. Сберегательный или депозитный сертификат выдается в случаях, когда счет не открывается. Срок обращения депозитных сертификатов ограничивается одним годом, сберегательных сертификатов — тремя годами.

Тема 15. Договор банковского счета

Договор банковского счета включает обязанности банка принимать и зачислять на счет, открытый клиенту (владельцу счета) денежные средства, выполнять распоряжения клиента по их перечислению и выдаче соответствующих сумм со счета. Договор регламентируется ст. 845–860 ГК. По своей юридической природе договор банковского счета имеет смешанный характер. В нем сочетаются элементы договора банковского вклада и других договоров об оказании услуг (поручение, агентский договор).

Договор является консенсуальным, взаимным, публичным и предполагается возмездным. Договор предполагает не просто соглашение об открытии счета, а такое соглашение, в соответствии с которым проводятся финансовые операции (перечисление средств, выдача клиенту наличных).

Соответственно стороной договора является банк и клиент (любые физические и юридические лица).

Согласно ст. 861 ГК расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться в безналичном порядке, а расчеты между юридическими лицами, а также с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. Расчеты между указанными лицами могут производиться и наличными деньгами, но только если иное не установлено законом (п. 2 ст. 861 ГК).

В ряде случаев владелец счета может вообще не быть стороной договора. Так, это становится возможным, когда юридическое лицо, имеющее счет в банке, обращается к нему с просьбой открыть своему филиалу или представительству аналогичный банковский счет. При этом филиал (представительство) будет владельцем счета, но не стороной договора. Клиентом банка остается именно соответствующее юридическое лицо.

Расчетный счет открывается всем коммерческим организациям для осуществления любых финансовых операций, количество которых не ограничивается. Расчетные счета открываются также некоммерческим организациям, их филиалам и представительствам, если они ведут коммерческую деятельность.

При создании хозяйственных обществ и хозяйственных товариществ их учредители открывают временный (накопительный) счет, на который зачисляются средства в оплату уставного (складочного) капитала.

В некоторых случаях головной коммерческой организацией может открываться вспомогательный расчетный субсчет для производства расчетов по месту нахождения филиала.

Текущие счета открываются учреждениям, а также филиалам и представительствам юридических лиц при отсутствии у них коммерческой деятельности. Круг операций ограничивается административными расходами, включая оплату труда.

Бюджетные счета открываются субъектам, которым дано право распоряжаться бюджетными средствами (органы власти, администрация).

Валютные счета открываются клиентам в специально уполномоченных банках для зачисления иностранной валюты и расчетов ею.

Корреспондентские счета — это счета, на которых учитываются взаиморасчеты банков. Подобные счеты открываются либо в расчетно-кассовых центрах ЦБ России, либо непосредственно банками на основе межбанковских соглашений.

Контокорректные счета — счета, которые применяются для кредитования владельца счета при отсутствии на нем средств и осуществления зачетов по сальдо взаимных требований.

Очередность списания денежных средств с расчетного счета юридического лица:

1) по исполнительным документам для удовлетворения требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также по алиментным требованиям;

2) по исполнительным листам, предусматривающим перечисление или выдачу средств по оплате труда или по авторскому договору;

3) по платежным документам для расчетов по оплате труда по трудовому договору, по налоговым обязательствам;

4) по платежным документам, предусматривающим платежи в бюджет и внебюджетные фонды, не указанные в третьей очереди;

5) по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение иных денежных требований;

6) по другим платежным документам в порядке обычной календарной очередности.

В рамках одной очереди действует календарный принцип поступления требований или наступления сроков платежа.

Ответственность сторон по договору носит взаимный характер. Банк отвечает за несвоевременное или неправильное зачисление на счет поступивших клиенту средств, либо за их необоснованное списание со счета, а также за невыполнение указаний клиента о перечислении денежных средств со счета, либо об их выдаче со счета.

Ответственность состоит в уплате процентов за неправомерно используемую суммы в размере учетной ставки банка (ставка рефинансирования ЦБ России). Ст. 395 ГК допускает также взыскание убытков клиента в части, не покрытой суммой процентов.

Тема 16. Отношения по расчетам

Расчетные обязательства опосредуют осуществление платежей за переданное имущество (выполнение работы, услуги) или по иным основаниям (ст. 861–885 ГК).

Расчеты подразделяются на безналичные и наличные.

Расчеты проводятся через банки, в которых юридические и физические лица имеют счета (но лица, производящие расчеты, могут осуществлять платежи и через банки, в которых они не имеют своих счетов, например, расчеты по инкассо).

Формы расчетов: платежными поручениями, аккредитивами, по инкассо и расчетными чеками (ст. 862 ГК). Допускаются и иные формы.

При расчетах *платежными поручениями* банк обязуется по поручению плательщика за счет его средств, находящихся на счету в данном банке, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица (ст. 863 ГК).

Поручение плательщика исполняется банком при наличии средств на счете плательщика, если иное не предусмотрено законом, банковскими правилами, договором. Поручения исполняются с соблюдением очередности списания денежных средств со счета.

Обязанность банка по переводу денежных средств считается исполненной в момент зачисления денежных средств на счет, указанный в платежном поручении.

Банк не вправе привлекать другие банки для выполнения поручения о переводе денежных средств на счет получателя.

Если нарушение банком правил совершения расчетных операций повлекло неправомерное удержание денежных средств (в результате необоснованного их списания со счета клиента), банк обязан уплатить проценты в размере и порядке, предусмотренных ст. 395 ГК.

Особенности *расчетов по аккредитивам* связаны с открытием банком аккредитива, в соответствии с которым банк-эмитент обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель, либо дать полномочие другому банку (исполняющему) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель (ст. 867 ГК).

Условиями аккредитива может быть предусмотрен акцепт платежа представителем плательщика.

Для исполнения аккредитива получатель средств должен представить в исполняющий банк документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива. В противном случае исполняющий банк не вправе производить его исполнение.

К видам аккредитивов относится:

– покрытый (депонированный) аккредитив, по которому банк-эмитент перечисляет сумму аккредитива (покрытие) за счет плательщика, либо предоставленного ему кредита в распоряжении исполняющего банка на весь срок действия аккредитива. Такой вид аккредитива используется, если банк-эмитент не имеет в исполняющем банке корреспондентского счета;

– непокрытый (гарантированный) аккредитив — это аккредитив, выполняемый исполняющим банком путем списания соответствующей суммы с открытого у него корреспондентского счета банка-эмитента, который в свою очередь списывает эту сумму со счета плательщика;

– отзывной аккредитив — это аккредитив, в тексте которого не предусмотрено, что он является безотзывным. Такой аккредитив может быть отменен или изменен без предварительного уведомления получателя средств;

– подтвержденный аккредитив — это безотзывной аккредитив, который по просьбе банка-эмитента подтвержден исполняющим банком. Этот вид не может быть отменен или изменен без согласия исполняющего банка.

Особенности *расчетов по инкассо*, при которых банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за его счет действия по получению от плательщика платежа и/или акцепта платежа (ст. 874 ГК). Помимо гл. 46 ГК порядок осуществления расчетов по инкассо регулируется Положением о безналичных расчетах в РФ (утвержденное ЦБ РФ от 12 апреля 2001 г. №120-П).

Расчеты по инкассо производятся либо на основании платежных требований-поручений с предоставлением иных документов (об отгрузке товаров, выполнении работ), либо когда это прямо предусмотрено в договоре кредитора с должником и в договорах сторон с обслуживающими банками без предоставления каких-либо коммерческих документов.

Получатель средств направляет платежное требование и иные необходимые документы в банк-эмитент, а последний переправляет их в банк, обслуживающий плательщика (исполняющий банк).

Расчеты чеками как ценной бумагой, содержащей ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК).

Плательщиком по чеку может быть только банк, в котором чекодатель имеет счет и с которым заключен договор о чековом обслуживании.

Тема 17. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)

Факторинг — это соглашение, в силу которого финансовый агент (одна сторона) передает или обязуется передать клиенту (другой стороне) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

В данном договоре речь идет о предпринимательских отношениях, участник которых, приобретя денежное требование к другому лицу, не дожидаясь его исполнения, уступает данное требование банку или иной кредитной организации в обмен на получение займа или кредита.

В отличие от цессии, посредством которой другому лицу может быть передано любое право (требование) кредитора, предметом уступки, под которую предоставляется финансирование, может быть только денежное требование, т.е. требование о передаче денег в оплату поставленных товаров, выполненных работ, оказанных услуг.

Договор регламентируют ст. 824–833 ГК РФ, а также общими положениями нормы об уступке требования, определенными ст. 388–390 ГК в части, не противоречащей специальным предписаниям о данном договоре и существу возникающих на его основе обязательств.

Договор по своей юридической природе является взаимным, возмездным. Он может быть и реальным, и консенсуальным (консенсуальный, если агент обязуется передать денежные средства; реальный, если агент передает денежные средства).

Финансовым агентом в договоре факторинга является коммерческая организация, профессионально оказывающая факторинговые услуги (банки и иные кредитные организации, другие коммерческие организации, получившие специальную лицензию). В настоящее время в России на рынке факторинговых услуг выступают только банки, а точнее только два банка: Никойл и Международный московский банк. Согласно ст. 5 закона РФ от 2 декабря 1990 г. №395-1 «О банках и банковской деятельности» финансирование под уступку денежного требования отнесено к сделкам, для осуществления которых не требуется лицензии ЦБ России, а поэтому указанные разрешения не должны получать банки

и другие кредитные организации. Лицензии следует получать специализированным юридическим лицам, не относящимся к банкам, либо иным кредитным организациям. Лицензии этим юридическим лицам выдает Федеральная служба по финансовому оздоровлению и банкротству.

Клиент — любое лицо (чаще всего коммерческая организация).

Существенными условиями договора являются его предмет — денежное требование, уступаемое в целях получения финансирования и срок его перехода к финансовому агенту.

Денежное требование переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода данного требования, если иное не предусмотрено законом или договором. В частности, переходят права, обеспечивающие исполнение денежного обязательства, а также другие, связанные с ним, в том числе право на неуплаченные проценты (ст. 384 ГК).

В законе выделяются две разновидности договора о факторинге:

1) денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (например, за отгруженный товар);

2) денежное требование, которое возникает в будущем (например, срок платежа еще не наступил).

Денежное требование, являющееся предметом уступки, должно быть определено в договоре таким образом, чтобы можно было идентифицировать существующее требование в момент заключения договора, а будущее требование — не позднее, чем в момент его возникновения. Отсутствие такой определенности влечет признание договора незаключенным.

Срок договора устанавливается соглашением сторон. Форма договора подчиняется предписаниям закона о форме цессии (ст. 389 ГК). Это может быть простая или квалифицированная письменная форма сделки, а в установленных случаях — письменная форма с государственной регистрацией уступки требования.

Цена договора — стоимость уступленного требования клиента к должнику плюс вознаграждение финансового агента. Последний оплачивает денежное требование не в полной сумме. При определении цены договора в расчет принимаются: стабильность положения клиента и его должника, способ платежа по договору, время наступления платежа, количество требований, переданных клиентом финансовому агенту и т.д.

Размер вознаграждения финансового агента может исчисляться в виде твердой суммы, процента от стоимости переданных требований, разницы между номинальной стоимостью требований, указанной в договоре, и его оценочной (действительной, рыночной) стоимостью.

Особенностью договора является используемое на практике «право регресса» («факторинг с регрессом»). Суть его состоит в том, что банк, финансирующий клиента в рамках факторингового обслуживания, предусматривает свое право на обратную переуступку денежного требования самому клиенту и, таким образом, востребования с него суммы финансирования при неоплате должником денежного требования по истечении определенного срока. При «факторинге без регресса» финансовый агент берет на себя риск неплатежа со стороны должника клиента.

Различают также «факторинг с полным сервисом» (он может быть с регрессом и без регресса) и «агентский факторинг».

«*Факторинг с полным сервисом*» — это вид услуги, при которой финансовый агент, помимо финансирования, осуществляет административное управление дебиторской задолженностью клиента.

«*Агентский факторинг*» — это факторинг, при котором финансовый агент покупает дебиторскую задолженность клиента и назначает последнего своим агентом по административному управлению дебиторской задолженностью. Клиент в этом случае обеспечивает поступление платежей от должников, которых просят заплатить клиенту, но в пользу финансового агента.

По сути, рассматриваемый договор говорит о том, что «фактор», по сути дела, покупает дебиторскую задолженность клиента или его платежные требования к контрагентам и потому заинтересован в контроле над операциями своего клиента, в том числе путем осуществления бухгалтерского учета его торговых операций. Таким образом, наряду с уступкой требования и кредитованием, появляются и обязательства по финансовому обслуживанию финансовым агентом своего клиента, что позволяет рассматривать данный договор как смешанный (комплексный).

При покупке денежного требования клиента финансовым агентом в целях обеспечения финансирования клиента по заключенному им договору на поставку имущества, выполнение работ или оказание услуг финансовый агент приобретает право на все суммы, которые он получит от должника во исполнение требования. Клиент в этом случае не отвечает перед финансовым агентом за то, что полученные «фактором» суммы оказались меньше цены, за которую агент купил требование.

В случае приобретения денежного требования в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед самим агентом, последний обязан отчитаться перед клиентом и вернуть ему требование. И наоборот, если денежные средства оказались меньше суммы долга клиента финансовому агенту, обеспеченного уступкой требования, клиент продолжает оставаться ответственным перед агентом за остаток долга.

При осуществлении платежа финансовому агенту должник вправе предъявить к зачету свои денежные требования, основанные на договоре с клиентом, которые уже имелись у должника ко времени, когда им было получено уведомление об уступке требования финансовому агенту. В противном случае зачета быть не может. Например, должник может предъявить банку требования об уплате неустойки за просрочку в сдаче объекта строительства в эксплуатацию, о возмещении убытков в связи с передачей объекта с недостатками.

В случае нарушения клиентом обязательств перед должником, последний не вправе требовать от финансового агента возврата сумм, уже уплаченных ему по перешедшему требованию, если эти суммы он вправе получить непосредственно с клиента. Так, должник не вправе предъявить финансовому агенту требование об уплате сумм, причитающихся с первоначального кредитора (клиента) в связи с нарушением им условия договора о запрете или ограничении уступки требования (п. 2 ст. 823 ГК).

Должник, имеющий право получать непосредственно с клиента суммы, уплаченные финансовому агенту в результате уступки требования, тем не менее вправе требовать возвращения этих сумм финансовым агентом, если доказано, что последний не исполнил свое обязательство осуществить клиенту обещанный платеж, либо произвел такой платеж зная о нарушении клиентом того обязательства перед должником, к которому относится платеж, связанный с уступкой требования (в последнем случае речь идет об обстоятельствах, которые дают основания должнику вообще отказаться от платежа финансовому агенту).

Тема 18. Страхование

Страхование — это система отношений по защите имущественных интересов граждан, предприятий, учреждений и организаций путем формирования за счет уплачиваемых ими взносов страховых фондов, предназначенных для возмещения убытков и выплаты страховых сумм участвующим в страховании лицам при наступлении страхового случая.

Страхование подразделяется на:

– добровольное — основанием возникновения страхового обязательства является только волеизъявление сторон-участников отношения;

– обязательное — на страхователя законом возлагается обязанность в определенных случаях стать участником страхового обязательства.

Что касается обязательного страхования, то, в соответствии со ст. 935 ГК, законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать:

– жизнь, здоровье или имущество других определенных в законе лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу;

– риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договора с другими лицами.

В настоящее время к сфере обязательного страхования относятся:

– обязательное государственное страхование военнослужащих и военнообязанных граждан, призванных на военные сборы; лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел; должностных лиц таможенных органов и органов госнаркоконтроля; сотрудников налоговой инспекции;

– личности от риска радиационного ущерба вследствие Чернобыльской катастрофы;

– обязательное государственное страхование медицинских и научных работников на случай инфицирования СПИДом;

– обязательное медицинское страхование граждан РФ;

– обязательное страхование работников предприятий с особо опасными условиями работы (спасатели МЧС, работники железнодорожного транспорта, летно-подъемный состав гражданской авиации и др.);

– личное страхование пассажиров от несчастных случаев на воздушном, железнодорожном, морском, внутреннем водном и автомобильном транспорте;

– обязательное страхование недвижимого имущества, принадлежащего гражданам (дома, гаражи), в размере 40% их стоимости по государственной оценке;

– обязательное страхование ответственности водителей автотранспорта.

При нарушении правил об обязательном страховании, лицо, в пользу которого должно быть осуществлено страхование, вправе, если ему известно, что страхование не осуществлено, потребовать в судебном порядке его осуществления.

Если лицо, на которого возложена обязанность страхования, не осуществило его или заключило договор страхования на условиях, ухудшающих положение выгодоприобретателя по сравнению с условиями, определенными законом, оно, при наступлении страхового случая, несет ответственность перед выгодоприобретателем на тех же условиях, на каких должно было быть выплачено страховое возмещение (страховое обеспечение) при надлежащем страховании.

Суммы, неосновательно сбереженные лицом, на которое возложена обязанность страхования, взыскиваются по иску органов государственного страхового надзора в доход Российской Федерации с начислением на эти суммы процентов в соответствии со ст. 395 ГК.

Помимо государственного страхования, средства на которое берутся из бюджета, страхование во всех остальных случаях может быть организовано двумя способами:

– создание обществ взаимного страхования (страховых кооперативов), с целью оказания взаимопомощи членам организации, а не извлечение прибыли;

– создание специализированных страховых коммерческих организаций, осуществляющих свою деятельность с целью извлечения прибыли.

Юридической формой, определяющей взаимоотношения между участниками страхования, во втором случае является договор страхования.

Договор страхования — это соглашение между страхователем и страховщиком (ст. 927–970 ГК, в том числе Законом РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации»). Договор является взаимным, реальным, взаимным и алеаторным (рисковым).

Предметом договора является услуга особого рода, которую страховщик оказывает страхователю и которая воплощается в несении страхового риска в пределах страховой суммы.

Помимо основных участников института страхования (страхователь, страховщик, выгодоприобретатель) регламентируются и страховой агент и страховой брокер.

Страховые брокеры и агенты являются посредниками между сторонами договора. *Страховой агент* — это физическое лицо, действующее от имени и по поручению страховщика. *Страховой брокер* — индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, действующая от своего имени, но по поручению страховщика.

Форма договора — простая письменная. Договор считается заключенным с момента выдачи страхователю страхового полиса и, как было указано выше, вступает в силу с момента уплаты страховой премии либо первого страхового взноса.

Договор страхования считается недействительным с момента его заключения в случаях, предусмотренных гражданским законодательством, а также по основаниям, указанным в ст. 24 Закона об организации страхового дела. Например: если договор заключен после страхового случая; если объектом страхования является имущество, подлежащее конфискации на основании вступившего в законную силу соответствующего решения суда.

По договору страхования могут быть застрахованы следующие интересы:

– риск утраты, недостачи или повреждения имущества;

– риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам (риск гражданской ответственности);

– риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов;

– риск повреждения собственного здоровья или смерти; риск наступления определенных событий.

Тема 19. Действия в чужом интересе без поручения

Условия, при которых действия в чужом интересе без поручения влекут за собой последствия, предусмотрены главой 50 ГК.

Действия должны совершаться при отсутствии поручения или иного указания, либо заранее обещанного согласия заинтересованного лица.

Они производятся в целях предотвращения вреда личности или имуществу заинтересованного лица, либо в его иных непротивоправных интересах, а также исходя из очевидной выгоды или пользы заинтересованного лица с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью, и с возможным учетом его действительных или вероятных намерений.

Указанные действия произведены по личной инициативе лица и не входят в его служебные обязанности.

Лицо, действующее в чужом интересе без поручения, обязано после выполнения минимума необходимых действий уведомить об этом заинтересованное лицо и выждать в течение разумного срока. Все необходимые действия такое лицо вправе совершать без уведомления заинтересованной стороны, только если промедление грозит причинением серьезного ущерба. В случае одобрения заинтересованным лицом совершенных действий в дальнейшем к отношениям сторон применяются нормы договорных отношений в зависимости от характера этих действий.

В случае неодобрения, лицо, действующее в чужом интересе без поручения, должно немедленно прекратить эти действия.

Допускаются действия в чужом интересе и против воли соответствующего лица в случаях, когда действия совершаются в целях предотвращения

опасности для жизни, а также когда происходит исполнение обязанности по содержанию кого-либо против воли того, на ком лежит эта обязанность.

Заинтересованное лицо обязано возместить убытки лица, действовавшего в чужом интересе без поручения. Возмещению подлежит только реальный ущерб. Заинтересованное лицо освобождается от возмещения убытков, возникших после неодобрения действий лица, работавшего без поручения.

Убытки возмещаются независимо от того, привели ли эти действия к желательному результату или нет.

Лицо, действовавшее в чужом интересе без поручения, имеет право на вознаграждение от заинтересованного лица в случаях, если его действия привели к положительному для заинтересованного лица результату, а также, если выплата вознаграждения предусмотрена законом, договором или обычаями делового оборота.

Тема 20. Договор поручительства

Это разновидность договоров, регулирующих обеспечение исполнение обязательств.

По договору поручения поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за неисполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК).

Договор может быть заключен по соглашению сторон или по закону. Так, если поставка товаров для государственных нужд осуществляется поставщиком покупателю, определенному государственным заказчиком, то последний признается поручителем покупателя по обязательству об оплате товаров (ст. 532 ГК).

При поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение основного обязательства становится наряду с должником еще и поручитель.

Поручителем может выступить любое физическое или юридическое лицо, кроме бюджетных организаций, казенных предприятий, филиалов и представительств юридических лиц.

Должник и поручитель перед кредитором несут солидарную ответственность перед кредитором, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя (п. 1 ст. 363 ГК).

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник. Так, если иное не предусмотрено договором, поручитель, помимо основного долга, обязан вернуть кредитору проценты за пользование кредитом, повышенные проценты в случае невозврата кредита в установленный договором в срок, в том числе возврат судебных издержек, связанных с взысканием долга и других убытков (п. 2 ст. 363 ГК).

Лица, независимо друг от друга поручившиеся за одного и того же должника по разным договорам поручительства, не становятся обязанными в отношении друг друга, хотя и принимают на себя солидарную с должником ответственность перед кредитором.

Если поручитель исполнил обязательство должника, к нему переходят права кредитора по этому обязательству.

Исполнение денежного обязательства за должника приводит к тому, что часть средств поручителя выбывает из его хозяйственного оборота. Соответственно, законодатель предоставляет поручителю право требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с исполнением обязательства за должника. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора (в месте нахождения юридического лица) учетной ставкой банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения.

Поручительство прекращается при надлежащем исполнении основного обязательства (п. 1 ст. 367 ГК); когда без согласования с поручителем меняются существенные условия основного обязательства, а также его субъекты (п. 1 ст. 367 ГК); в случае перевода долга должника (п. 2 ст. 367 ГК); если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем (п. 3 ст. 367 ГК) и т.д.

При отсутствии в договоре поручительства указания о сроке, на который оно дано, поручительство прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю.

Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен договором, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (п. 4 ст. 367 ГК).

Истечение названных сроков влечет прекращение поручительства. Они не подлежат восстановлению судом, как это может быть при истечении срока исковой давности.

Тема 21. Договор залога

Залог, как и поручительство — это способ обеспечения обязательства, в силу которого кредитор-залогодержатель приобретает право в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, получить удовлетворение за счет заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами за изъятиями, предусмотренными законом (алиментные платежи, задолженность по заработной плате) (ст. 334 ГК).

ГК различает два вида залога:

1) залог с передачей имущества залогодержателю (заклад);

2) залог с оставлением имущества у залогодателя.

По согласованию сторон имущество может быть оставлено у сторон по принципу «твердого залога» (запрет на использование).

Залогодержатель, у которого находится или должно было находиться заложенное имущество, вправе истребовать его из чужого незаконного владения,

в том числе из владения залогодателя; он может также защитить свои права путем предъявления негаторного иска.

Залогодержатель вправе передать свои права по договору о залоге другому лицу с соблюдением общих правил об уступке требования (ст. 355, 382–390 ГК).

При переводе на другое лицо (т.е. при замене должника) по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника (ст. 356 ГК).

Существенными условиями договора о залоге являются: предмет залога, его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, а также условие о том, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Согласно п. 1 ст. 336 ГК предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью, в частности, требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом. Допускается залог вещей, которые могут возникнуть в будущем, например, залог будущего урожая, приплода скота.

Договор залога должен быть заключен в письменной форме. Разновидностью залога является договор ипотеки — залог недвижимого имущества, должен пройти государственную регистрацию в Управлении ФРС РФ.

Право залога возникает с момента заключения договора о залоге, а в отношении имущества, которое подлежит передаче залогодержателю, — с момента этой передачи (ст. 341 ГК).

Залогодатель или залогодержатель, в зависимости от того, у кого находится заложенное имущество, обязаны, если иное не предусмотрено законом или договором:

– страховать за счет залогодателя заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования — на сумму, не ниже размера требования;

– принимать меры, необходимые для сохранности заложенного имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц;

– немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

При грубом нарушении залогодержателем обязанностей по сохранности имущества, создающем риск его утраты или повреждения, залогодатель вправе потребовать досрочного прекращения залога. Залогодержатель в аналогичной ситуации вправе, кроме того, и обратить взыскание на предмет залога.

Залогодатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге. Залогодержатель отвечает за полную или частичную утрату или повреждение переданного ему предмета залога, если не докажет, что может быть освобожден от ответственности ввиду отсутствия с его стороны какой-либо вины.

Если залогодержателем является лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, то оно отвечает независимо от вины. Лишь действие непреодолимой силы освобождает от ответственности.

Залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы. Также отчуждать предмет залога в собственность, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу, иным образом распоряжаться им только с согласия залогодержателя. При этом залогодатель вправе без согласия залогодержателя завещать заложенное имущество.

Взыскание на заложенное имущество может быть обращено в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает.

Залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения. Помимо основного долга сюда входят проценты, неустойка, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи.

Обращение взыскания на заложенное имущество может быть отказано, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

Обращение взыскания на заложенное недвижимое имущество регулируется ст. 349 ГК. Во-первых, эти требования удовлетворяются только по решению суда. Во-вторых, требования залогодержателя удовлетворяются без обращения в суд только при условии, что имеется нотариально удостоверенное соглашение залогодержателя с залогодателем, заключенное после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога.

На предмет движимого имущества, переданного залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законом не установлен иной порядок.

Независимо от предмета залога взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, когда:

– для заключения договора залога требовалось согласие или разрешение другого лица;

– предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

– залогодатель отсутствует, и установить место его нахождения невозможно.

Реализация заложенного имущества предусмотрена ст. 350 ГК, где продажа осуществляется как судебными исполнителями, так и специализированными коммерческими организациями, имеющими соответствующие лицензии. Реализация заложенного имущества производится путем продажи с публичных торгов.

Гражданским кодексом регулируется особенность залога товаров в обороте (ст. 357 ГК); в ломбарде (ст. 358 ГК); товара, используемого таможенными органами в исключительных случаях, когда отсутствуют иные возможности обеспечения обязательств, и только по согласованию с ГТК РФ.

Предметом залога прав могут быть принадлежащие залогодателю имущественные права (требования), за исключением требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности, требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Залог прав означает, что из средств, поступающих залогодателю в связи с исполнением заложенного им права, прежде всего, должны удовлетворяться требования залогодержателя.

Однако закладывать то или иное право можно лишь в том случае, если обладатель соответствующего права может им распоряжаться; залог права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или лица, имеющего на нее право хозяйственного ведения, если законом или договором запрещено отчуждение этого права без согласия указанных лиц. Как представляется, при залоге требований также необходимо согласие должника, если личность кредитора имеет для него существенное значение.

Договор ипотеки (залог недвижимого имущества) следует из Федерального закона от 16 июля 1998 г. №102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)», в силу которого залог недвижимости может возникнуть как по закону, так и по договору. Ипотека как обременение имущества, подлежит государственной регистрации. По договору ипотеки может быть заложено только то недвижимое имущество, которое принадлежит залогодателю на праве собственности или на праве хозяйственного ведения.

Разновидностью института залога является *закладная*.

Права залогодержателя по обеспеченному ипотекой обязательству и по договору об ипотеке могут быть удостоверены закладной.

Закладная является именной ценной бумагой, удостоверяющей следующие права ее законного владельца:

– право на получение исполнения по денежному обязательству, обеспеченному ипотекой имущества, указанного в договоре ипотеке, без представления других доказательств существования этого обязательства;

– право залога на указанное в договоре об ипотеке имущество.

Составление и выдача закладной не допускаются, если:

1) предметом ипотеки являются предприятия как имущественные комплексы; земельные участки из состава земель сельскохозяйственного назначения; леса; право аренды имущества этого имущества;

2) ипотекой обеспечивается денежное обязательство, сумма долга по которому на момент заключения договора не определена и которое не содержит условий, позволяющих определить эту сумму в надлежащий момент.

Закладная составляется залогодателем, а если он является третьим лицом, также и должником по обеспеченному ипотекой обязательству.

Владелец закладной (ипотечный залогодержатель) вправе требовать от органа, осуществляющего государственную регистрацию ипотеки, зарегистрировать его в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество в качестве залогодержателя с указанием его имени и места жительства, а если владельцем закладной является юридическое лицо — его наименования и места нахождения.

Передача прав по закладной считается законной, если права владельца на закладную основываются на последней передаточной надписи. Он не считается законным владельцем закладной, если доказано, что закладная выбыла из владения кого-либо из лиц, сделавших передаточные надписи, в результате хищения или иным образом помимо воли этого лица, о чем владелец закладной, приобретая ее, знал или должен был знать.

Закладная может быть заложена путем ее передачи другому лицу (залогодержателю) в обеспечение обязательства по кредитному договору.

Тема 22. Простое товарищество

Договор простого товарищества регламентируется ст. 1041–1054 ГК РФ. Это форма объединения вкладов двух и более товарищей для совместного действия без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной цели, не противоречащей закону.

Договор простого товарищества является консенсуальным.

Сторонами договора могут быть только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Заключение такого договора не возбраняется и некоммерческим организациям.

Существенными условиями договора являются предмет и условие об объединении вкладов участников. Предмет договора — совместная деятельность для достижения общей цели.

Имущество, внесенное товарищами, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, если иное не предусмотрено договором.

Договор может быть заключен в любой форме: устной, простой письменной или нотариально удостоверенной форме (если участники юридические лица — письменная форма (ст. 161 ГК)).

Договор не предполагает создание юридического лица, поэтому все его участники действуют самостоятельно, с установлением взаимных обязанностей.

Решения, касающиеся общих дел товарищей, принимаются ими по общему согласию, если иное не предусмотрено в договоре. Каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей, однако договором может быть установлено, что ведение общих дел осуществляется отдельными участниками.

Ответственность по договору

Если договор простого товарищества был заключен для ведения предпринимательской деятельности, то участники товарищества отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения. Если же договор простого товарищества не связан с предпринимательской деятельностью, каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело.

Если обязательство по возмещению убытков возникло не из договора, а, например, в результате причинения товариществом вреда третьим лицам, товарищи также отвечают солидарно. То есть, на имущество товарищество может быть обращено взыскание даже если возникший случай не связан с ведением товариществом общих дел, так как кредитор участника договора простого товарищества вправе предъявить требование о выделе его доли в общем имуществе для погашения личной задолженности одного из товарищей перед кредитором. Если выделение доли в натуре невозможно или против ее выделения возражают другие товарищи, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли в общем имуществе другим товарищам по рыночной цене. В случае отказа в покупке доли другими товарищами, доля должника будет продана с публичных торгов.

Договор простого товарищества может быть прекращен и расторгнут при следующих условиях:

– объявление кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
– объявление кого-либо из товарищей банкротом;
– расторжение договора по требованию одного из участников;
– выдел доли товарища по требованию кредитора;
– смерть товарища, ликвидация, реорганизация юридического лица.

Расторжение договора предполагает распределение имущества товарищества между его бывшими участниками. Переданное в общее владение и пользование имущество возвращается предоставившим его товарищам. Остальное имущество делится согласно нормам ст. 252 ГК (долевая собственность).

С момента прекращения договора простого товарищества его участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц.

Ответственность по долгам товарищества сохраняется даже в отношении тех его участников, с которыми договор простого товарищества был расторгнут. Они продолжают отвечать перед третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период их участия в договоре.

Разновидностью простого товарищества является негласное товарищество. Негласным товарищество признается в том случае, если договором простого товарищества предусмотрено намеренное сокрытие информации о существовании товарищества от третьих лиц.

Тема 23. Публичное обещание награды

Обязанность выплатить награду возникает при условии, что обещание награды позволяет установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания и несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом.

Если в публичном обещании награды не указан ее размер, он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора — судом.

Обязанность выплатить награду возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него.

В случаях, когда действие, указанное в объявлении, совершили несколько лиц, право на получение награды приобретает то из них, которое совершило соответствующее действие первым.

Если действие, указанное в объявлении, совершено двумя или более лицами и невозможно определить, кто из них совершил соответствующее действие первым, а также в случае, если действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином предусмотренном соглашением между ними размере.

Если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора — судом.

1. Нормы о публичном обещании награды являются новеллой ГК, хотя и ранее (до принятия ГК) обязательства из публичного обещания награды признавались действительными и регулировались общими нормами о сделках.

2. Отношения из публичного обещания награды возникают из двух последовательных и связанных между собой сделок (п. 2 ст. 154 ГК): публичного обещания награды и отзыва на обещание. Названные действия являются односторонними сделками, поскольку в каждом из указанных действий происходит выражение воли только одной стороны, а не согласование встречных волеизъявлений.

От предложения неопределенному кругу лиц заключить договор публичной оферты (ст. 437 ГК) публичное обещание награды отличается тем, что оферта требует акцепта (согласия заключить договор), а публичное обещание награды — совершения другой односторонней сделки, т.е. того действия, за которое обещана награда.

3. Публичное объявление о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды является первичной сделкой в отношениях, регулируемых настоящей главой, и определяет последующие действия сторон.

В соответствии со ст. 155 ГК совершение предусмотренного в объявлении действия является правом, а не обязанностью лица, его совершающего. Поэтому объявивший о награде не вправе требовать совершения указанного в объявлении действия до момента отзыва на обещание, кроме случаев, когда совершение такого действия предусмотрено другими нормами ГК, например ст. 227 ГК «Находка», ст. 230 ГК «Безнадзорные животные», ст. 233 ГК «Клад» и т.п.

4. По смыслу п. 1 комментируемой статьи (о совершенных действиях отозвавшегося лица говорится в прошедшем времени) представление результата действия должно происходить при совершении отзыва на обещание. Если иное не предусмотрено обещанием, срок выплаты награды в соответствии со ст. 314 ГК составляет семь дней с момента совершения отзыва на обещание.

5. Обещание награды должно быть публичным, т.е. сообщенным и адресованным неопределенному кругу лиц. В случаях, если обещание награды

сообщено одному или нескольким лицам или адресовано конкретному лицу, хотя бы и в форме, доступной для всеобщего сведения, то его нельзя рассматривать как публичное обещание награды. Такое обещание представляет собой предложение заключить договор (оферту) или приглашение делать оферты.

Если размер награды не указан в обещании (п. 3 комментируемой статьи), то он определяется по соглашению между обещавшим и отозвавшимся. Для определения размера необходимо исходить из того, что закон говорит о награде, а не о встречном предоставлении, компенсации или возмещении расходов. Поэтому награда носит характер премии, а ее размер, по-видимому, должен быть больше, чем обыкновенно взимаемая плата за действия, аналогичные указанным в обещании.

6. Пункт 4 комментируемой статьи устанавливает обязанность выплатить награду и в том случае, если соответствующее действие совершено не в связи со сделанным обещанием. Данное правило в основном применяется к действиям, совершенным в связи с исполнением профессиональных обязанностей или случайно. Например, если при проведении поисковых работ обнаружено лицо или случайно задержано безнадзорное животное, за отыскание которых установлена награда.

7. В объявлении о награде могут быть указаны действия, совершаемые как однократно, так и многократно. Вопрос о том, кому должна быть выплачена награда, не возникает в случаях, если награда обещана за однократно совершаемое действие. Однако если награда обещана за действия, совершаемые многократно, то возможно обращение с требованием о выдаче награды сразу нескольких лиц. Комментируемая статья устанавливает, что в том случае награда должна быть выплачена тому, кто первым совершил соответствующее действие. В отношениях из публичного обещания награды закон не допускает сравнения выполненных отозвавшимися действий (определения лучшего выполнения). Сравнение (оценка) выполненных действий производится только при публичном конкурсе, регулируемом гл. 57 ГК «Публичный конкурс», а для получения награды достаточно одного соответствия выполненных действий требованиям объявления о награде. Если же действия, указанные в обещании о награде, совершены одновременно несколькими лицами или невозможно определить, кто совершил действие первым, то комментируемая статья содержит правило, согласно которому в подобных ситуациях награда должна быть разделена поровну между лицами, одновременно совершившими соответствующие действия.

Статья 1056 ГК:

1. Охраняет интересы приступивших к выполнению действия, за которое объявлена награда, ограничивая право объявившего о награде отказаться от ее выплаты. Лицо, объявившее о награде, не вправе отказаться от данного обещания: 1) когда в объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия; 2) когда кем-либо из отозвавшихся выполнено указанное в объявлении действие.

Отказ от данного обещания должен быть произведен в той же форме, что и обещание о награде. Применительно к публичному объявлению под формой понимается не письменная или устная форма сделки, а форма, в которой сделано

объявление. Поэтому отказ от данного обещания должен быть помещен в том же средстве массовой информации, напечатан в периодическом печатном издании на той же полосе и тем же шрифтом, или сообщен к той же передаче и в то же эфирное время, или вывешен на той же доске объявлений, что и объявление о награде.

2. Обязанности выплатить награду не существует, если указанное в обещании действие не выполнено. Поэтому отмена публичного обещания награды не нарушает прав отозвавшихся лиц, и они не могут требовать возмещения убытков, предусмотренных ст. 15 ГК. Однако с отменой обещания награды лица, приступившие к выполнению указанного в обещании действия, утрачивают возможность возместить за счет награды свои расходы, понесенные в связи с совершением указанного в объявлении действия. Для защиты интересов лиц, отозвавшихся на обещание, п. 2 комментируемой статьи предусматривает их право на возмещение понесенных расходов в пределах суммы обещанной награды.

Тема 24. Публичный конкурс

Публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно полезных целей.

Публичный конкурс может быть открытым, когда предложение организатора конкурса принять в нем участие обращено ко всем желающим путем объявления в печати или иных средствах массовой информации, либо закрытым, когда предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса.

Открытый конкурс может быть обусловлен предварительной квалификацией его участников, когда организатором конкурса проводится предварительный отбор лиц, пожелавших принять в нем участие.

Объявление о публичном конкурсе должно содержать, по крайней мере, условия, предусматривающие существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений, место, срок и порядок их представления, размер и форму награды, а также порядок и сроки объявления результатов конкурса.

К публичному конкурсу, содержащему обязательство заключить с победителем конкурса договор, правила, предусмотренные настоящей главой, применяются постольку, поскольку статьями 447–449 настоящего Кодекса не предусмотрено иное.

1. Конкурсы получают все большее распространение в России. Они преследуют цель наилучшего разрешения определенных задач, стоящих в сферах духовной жизни и материального производства. Конкурс в той или иной области человеческой деятельности предполагает обращение к неопределенному количеству людей, его открытость. Поэтому он назван «публичным». Конкурс означает соревнование, соперничество, состязание. В результате проведенного конкурса первенство отдается лучшему. В зависимости от характера конкурса речь может идти о выявлении лучшего участника или работы.

По своей юридической природе конкурс представляет собой одностороннюю сделку, для которой характерно изъявление воли одной стороны. Объявление конкурса — односторонняя сделка, ибо для ее возникновения достаточно изъявления воли устроителя конкурса. Представление лицом выполненной согласно условиям конкурса работы — тоже односторонняя сделка, поскольку выражается желание лица участвовать в соревновании без предварительного согласования вопросов, относящихся к конкурсу.

Односторонние сделки, совершенные сторонами конкурса (объявившим конкурс и его участником), в некоторых случаях перерастают в конкурсное правоотношение. В своем развитии оно проходит несколько стадий, как то: а) объявление конкурса, б) представление работы, выполненной согласно условиям конкурса, в) сравнительная оценка работ, г) принятие оценочного решения, д) выплата награды. Каждая стадия конкурса порождает для его участников соответствующие права и обязанности.

Субъектами конкурсного правоотношения выступают лица, объявившие публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды, а также участники конкурса, т.е. лица, выполнившие и представившие на смотр определенную работу.

Ранее действовавшее гражданское законодательство (ст. 439 ГК 1964 г.) признавало, что публичное обещание вознаграждения (премии) могло исходить от государственной, кооперативной или общественной организации, т.е. от юридического лица. Но не всякое юридическое лицо могло объявить конкурс, а лишь то, для которого проведение конкурса являлось элементом его специальной правоспособности. Гражданину или организации, не являвшейся юридическим лицом, право проведения конкурса не предоставлялось.

Теперь в качестве устроителя конкурса выступает лицо, публично объявившее о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной премии. Понятие «лицо» дает основание говорить об устроителе конкурса в широком смысле. Под ним подразумеваются как физические, так и юридические лица. Из ст. 18 ГК РФ, раскрывающей содержание правоспособности граждан, следует, что граждане могут совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах. Это право можно отнести и к проведению конкурса.

Участвующими в конкурсе могут быть как граждане, так и юридические лица. Дееспособность граждан-участников конкурса определяется общими нормами гражданского права. Никаких ограничений в отношении возраста не установлено. Это значит, что в конкурсе могут участвовать не только совершеннолетние граждане, но и несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, ибо они вправе самостоятельно без согласия родителей, усыновителей и попечителей осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности (ст. 26 ГК). За несовершеннолетних до четырнадцати лет, согласно ст. 28 ГК, сделки могут совершать от их имени законные представители (родители, усыновители, опекуны).

Граждане участвуют в конкурсе единолично или коллективно. Участниками конкурса могут быть иностранные граждане, а также лица без гражданства,

правоспособность которых определена гражданским законодательством. В качестве соискателей могут выступать юридические лица. Если конкурс объявляется на лучшее решение технической задачи, то в ее разработке вправе участвовать научно-исследовательские институты, конструкторские бюро, технические общества и т.д.

Из содержания объявления о конкурсе должно быть видно, кто приглашается к участию в нем: либо только граждане (например, артисты-исполнители), либо только организации (самодеятельные коллективы). Возможна ситуация, когда приглашаются и те, и другие. Так, из сообщения о конкурсе «Экология-96» следует, что в конкурсе могут принять участие журналисты, коллективы газет, радио- и телекомпании («Российская газета», 1996, 19 апреля).

Обещание вознаграждения за выполнение определенной работы, как правило, должно быть публичным. Это предполагает обращение к неопределенному кругу лиц. Обещаемое вознаграждение — это специально установленная премия или иная награда, которая выплачивается победителю конкурса за достигнутый результат. Получение победителем награды не исключает его права на получение других видов вознаграждения за свой труд. Конкурсное вознаграждение может быть в денежном выражении или в виде конкретной вещи (автомашина, телевизор и т.д.). Иные формы поощрения победителя конкурса (грамоты, дипломы, медали и другие отличительные знаки) возможны только в сочетании с выплатой премии. Выдача указанных поощрений без выплаты премии не является конкурсным вознаграждением.

2. Публичный конкурс является видом публичного обещания награды, который ранее не был урегулирован гражданским законодательством (подробно см. комментарий гл. 56). Объединяет эти виды публичного обещания награды то, что в обоих случаях публично обещается награда за совершение правомерных действий в определенный срок. Но между публичным обещанием награды и публичным конкурсом есть различия. У них разные цели. Публичное обещание награды связано с совершением любого правомерного действия (например, обнаружение потерянной вещи, животного, сообщение лицу необходимых сведений и т.д.). Публичный конкурс предполагает достижение лучшего результата в выполнении творческой работы лицом, пожелавшим участвовать в конкурсе. Кроме того, публичному конкурсу присущ характер состязательности и соперничества, что отсутствует при публичном обещании награды.

Если в публичном конкурсе всегда должен быть определен победитель, то при публичном обещании награды он не устанавливается, хотя действие, указанное в объявлении, может быть совершено двумя или более лицами одновременно. В этом случае усилия лиц, принявших участие в совершении названного выше любого правомерного действия, вознаграждаются поровну.

Переход к рыночным отношениям раздвинул границы применения конкурса. Если раньше конкурс как гражданско-правовой институт охватывал отношения, связанные с выполнением определенной творческой работы или выявлением лучшего участника, то теперь он находит применение при купле-продаже, подряде, в строительстве и т.д.

На конкурсе продаются предприятия как имущественные комплексы или акции созданного при приватизации открытого акционерного общества, составляющие более чем 50% уставного капитала общества, если в отношении указанного имущества покупателю придется выполнить какие-либо условия. (Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 21 декабря 2001 г. / СЗ РФ. — 2002. — №4, Ст.251).

Необходимость эффективного расходования средств федерального и других бюджетов требует производить закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд на основе конкурсного размещения заказов, но Федерального закона об организации торгов пока нет. ГК РФ тоже не регулирует отношения по конкурсному размещению заказов на закупку продукции для государственных нужд. Этот пробел в законодательстве восполняет Указ Президента РФ от 8 апреля 1997 г. «О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд» (СЗ РФ. — 1997. — №15, Ст.1756), который определяет порядок проведения торгов и одновременно ставит перед законодателями задачу дополнить гражданское законодательство нормами о конкурсах, носящих коммерческий характер.

Для конкурсов, конечной целью которых является получение разрешения на пользование чем-либо, права приобретения, характерна состязательность с элементом конкуренции. Здесь определяется не лучший участник, не победитель, а тот, кто обеспечит наиболее рациональное использование чего-то, экономическую выгоду от приобретения чего-либо.

Конкурс сочетает в себе материальные и моральные стимулы к достижению общественно полезной цели. Он порождает деятельность его участников, которая должна носить творческий характер. Итогом этой деятельности становится произведение литературы и искусства или решение иных задач, содействующих культурному и техническому прогрессу.

3. Лицо, объявившее о публичном конкурсе, обращается к неопределенному кругу лиц. Число его участников может быть достаточно широким, а может ограничиваться работниками одной организации или одной профессии.

Конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. Открытый конкурс предполагает обращение ко всем желающим участвовать в нем. Сообщение об объявлении публичного конкурса дается в средствах массовой информации (печати, передается по радио, телевидению). Соответствующие объявления могут быть развешены в общественных местах. При проведении открытого конкурса его устроители вправе заранее производить отбор участников, пожелавших принять в нем участие. Это связано с предварительной оценкой квалификации участников (например, артистов-исполнителей, музыкантов). Но как бы круг участников открытого конкурса ни был ограничен отбором, он должен оставаться неопределенным.

К участию в закрытом конкурсе привлекается ограниченный круг лиц, т.е. специально приглашенные. Выбор участников производится организатором конкурса, а предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц. Если конкурс проводится среди строго определенного круга

специально приглашенных лиц, он характеризуется сочетанием элементов конкурса и авторских договоров. По сути, такой конкурс представляет собой заказ конкретным лицам на выполнение определенного задания. Выплата вознаграждения производится тому, чье произведение будет отвечать условиям задания.

Отношения, связанные с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства, регулируются нормами авторского права. Для конкурсного отбора лучших произведений создается жюри, авторам выплачиваются установленные премии, тем самым здесь применимы нормы о конкурсе.

4. Объявление о конкурсе должно содержать ряд условий. Одни из них являются обязательными, другие таким качеством не обладают. К обязательным условиям относятся: существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений; место, срок и процедура их представления; размер и форма награды; порядок и сроки объявления результатов конкурса.

А. Существо задания — это, по сути, сведения о предмете конкурса или «определенной работе». Характер этих сведений зависит от цели конкурса.

Конкурсное задание может выражаться в простой постановке задачи, в которой дается идея, тема, а также указывается форма ее разрешения. Возможна детализация признаков, которым должно отвечать решение конкурсной задачи.

Б. Порядок и срок сравнительной оценки работ предопределены особенностями самой работы. Возможно проведение предварительного отбора и оценка проспектов работ и заявок.

Конкурс может проходить в несколько этапов (туров). На каждом из них дается оценка работ, что позволяет отобрать лучшие работы для последующего тура. Окончательной оценке работы может предшествовать открытое обсуждение, либо помещение на выставку для публичного обозрения и выявления общественного мнения.

В. К числу обязательных условий конкурса относится место представления работы. Его указание имеет значение не только для участников конкурса, но и для общественности. Особенно это касается конкурсов на исполнительскую деятельность, на которых присутствует зрительская аудитория.

Срок реализации конкурсного задания должен быть такой продолжительности, чтобы участник имел реальную возможность выполнить его. Время, для этого отведенное, может определяться соответствующим периодом (например, с 15 февраля по 15 июля 1996 г. или в течение шести месяцев со дня объявления конкурса), либо точно зафиксированной календарной датой.

Могут устанавливаться окончательные и промежуточные сроки, например, промежуточный срок предварительного просмотра или прослушивания исполнителей; срок представления проспектов выполнения конкурсного задания.

Форма представления работы на конкурс определяется ее характером. Возможна передача участником конкурса результата своего труда в виде материализованного объекта (рисунка, картины, медали, рукописи, проекта и т.д.) при создании произведения науки, литературы, искусства или выявлении технического решения.

Особой формой представления работы может быть вокал, исполнение танца, стихотворения при непосредственном восприятии этого исполнения самим устроителем конкурса.

Отказ в приеме работы на конкурс может иметь место только по мотиву несоответствия ее условиям конкурса, либо нарушения порядка и сроков ее представления.

Г. Размер и форма награды являются обязательным условием конкурсного объявления. Они устанавливаются в виде денежной суммы или другой имущественной ценности. Может быть учреждено несколько премий в соответствии с занятым призовым местом (например, первая премия — 15 тыс. руб., меньшие суммы для двух вторых премий, двух третьих). На каждое место может быть установлена не одна, а несколько премий: одна первая премия, две вторых, две третьих и т.п. Одновременно с премиями для победителей конкурса могут быть предусмотрены поощрительные премии. Они предназначаются для награды тех, кто не занял призового места, но создал произведение, достойное быть отмеченным.

Число премий и их размеры устанавливаются устроителями конкурса в пределах средств, отведенных на эти цели.

Д. Порядок и сроки объявления результатов конкурса отнесены к обязательным условиям. Определение результатов конкурса вытекает из оценки представленных работ. Срок объявления результата дается в сообщении о конкурсе. Премированные и принятые к использованию устроителем конкурса произведения литературы, науки или искусства могут становиться предметом договорных отношений между устроителем конкурса и авторами этих произведений.

Необязательные условия конкурса определяются свободным усмотрением самого устроителя. Количество и характер подобных условий зависит от особенностей конкурса. Необязательные условия могут касаться порядка представления работы под девизом, когда имя автора сохраняется в тайне до оценки его работы, или за подписью автора; количества экземпляров представляемых на конкурс работ; необходимости и срока предварительного представления проспекта работ и т.д.

5. Устроитель конкурса может использовать произведение, удостоенное награды, на основе договора с соответствующим участником. Если устроитель конкурса уклоняется от заключения договора, предусмотренного условиями конкурса, то участник, получивший награду (премию), вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Одновременно ставится вопрос о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения. Правила, предусмотренные настоящей главой, применяются в данном случае, поскольку они не противоречат ст.ст. 447-449 ГК.

Извещение об изменении условий или отмене конкурса должно быть сделано тем же способом, каким конкурс был объявлен.

В случае изменения условий конкурса или его отмены лицо, объявившее о конкурсе, должно возместить расходы, понесенные любым лицом, которое выполнило предусмотренную в объявлении работу до того, как ему стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса и о его отмене.

Лицо, объявившее конкурс, освобождается от обязанности возмещения расходов, если докажет, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, в частности, до объявления о конкурсе, либо заведомо не соответствовала условиям конкурса.

Если при изменении условий конкурса или при его отмене были нарушены требования, указанные в пунктах 1 или 2 настоящей статьи, лицо, объявившее конкурс, должно выплатить награду тем, кто выполнил работу, удовлетворяющую указанным в объявлении условиям.

После объявления публичного конкурса лица, пожелавшие в нем участвовать и выполнившие работу, несут определенные затраты (например, приобретают писчую бумагу, полотно, краски, кисти и т.д.). Работа может быть сделана участником конкурса до сообщения об изменении условий или отмене конкурса. Расходы, понесенные любым участником конкурса, должны быть ему возмещены. Лицо, объявившее конкурс, в случае его отмены или изменения условий должно возместить расходы, понесенные лицом, выполнившим конкурсную работу, если она была готова до того, как ее автору стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса или его отмене.

Устроитель конкурса может быть освобожден, от обязанности возместить расходы. Для этого он должен доказать, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, а именно до его объявления. Другим основанием освобождения устроителя конкурса от обязанности возместить расходы участнику является выполнение им работы, заведомо не отвечающей условиям конкурса.

Независимо от причин, заставивших лицо, объявившее конкурс, изменить его условия или отменить вовсе, оно должно соблюдать определенные требования. Последние касаются срока и порядка уведомления участников конкурса о происходящих переменах в проведении конкурса. Эти требования изложены в п.п. 1 и 2 комментируемой статьи.

Если они нарушены устроителем конкурса, то он должен выплатить награду тем, кто выполнил работу в соответствии с оговоренными условиями.

Публичный конкурс может объявляться с целью создания произведения науки, литературы или искусства. Устроитель конкурса, удостоив обусловленной наградой созданное произведение, приобретает преимущественное право на заключение договора об использовании произведения с победителем конкурса.

Если в планы лица, объявившего конкурс, не входит намерение использовать премированные произведения, авторы этих произведений должны быть поставлены об этом в известность. При объявлении условий конкурса может быть оговорено, что премированные произведения не будут использоваться устроителем. Это дает автору возможность использовать произведение по своему усмотрению, а именно искать лицо или организацию, с которой можно заключить договор.

Закон не определяет срока, в течение которого лицо, объявившее публичный конкурс, должно реализовать возникшее у него преимущественное право на заключение договора с автором произведения, удостоенного награды. Задержка на неопределенный срок оформления договора с победителем конкурса позволяет последнему обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При необоснованном уклонении от заключения договора устроитель

конкурса должен возместить автору премированного произведения причиненные этим убытки (см.: п. 4 ст. 445 ГК).

В зависимости от решения суда о понуждении устроителя конкурса заключить договор с автором премированного произведения, право устроителя либо погашается, либо он заключает договор в соответствии с нормами авторского права (ст. 31 Закона об авторском праве).

Выдача обусловленной награды участнику-победителю конкурса не лишает его права получить соответствующее вознаграждение по заключенному с ним договору об использовании произведения.

Вознаграждение автору за использование устроителем конкурса премированного произведения устанавливается согласно нормам авторского права.

Помимо обязательных условий (см.: комментарий к ст. 1057 настоящего Кодекса) объявление о публичном конкурсе может содержать ряд дополнительных. Они включаются в объявление по усмотрению лица, объявившего публичный конкурс, и носят диспозитивный характер. По условиям конкурса представленные работы могут не возвращаться участникам, либо возвращаться только по их требованию. В объявлении о конкурсе может быть указан срок, в течение которого заявляются требования участников конкурса о возврате их работ, либо срок возврата работ устроителем конкурса.

Отсутствие в условиях конкурса оговорки о порядке возврата работ, не удостоенных наград, порождает для лица, объявившего конкурс, обязанность вернуть участникам конкурса такие работы.

Нарушение этой обязанности устроителем конкурса дает право его участникам требовать возврата своих работ. В случае повреждения работы или ее утраты участник конкурса вправе обратиться в суд с иском о возмещении ущерба.

Конкурс считается закончившимся с момента, когда выплачены премии его победителям и возвращены работы, не удостоенные премий, остальным участникам.

Тема 25. Проведение игр и пари

Нормы об обязательствах, возникающих из игр и пари, впервые включены в гражданское законодательство России. Ранее такие обязательства не рассматривались как гражданско-правовые. Исключение составляли отношения по проведению лотерей, которые в большей степени регулировались специальными нормами финансового и административного права, чем общими нормами гражданского законодательства.

1. Гражданский кодекс не содержит понятий игр и пари. Пари — это основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, соглашение о выигрыше, исход которого зависит от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Под азартной игрой понимается основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, согла-

шение о выигрыше, исход которого зависит от обстоятельства, на наступление которого стороны имеют возможность оказать воздействие. В комментируемой статье законодатель прямо не указывает, что игры и пари являются сделками, а организация игр и пари и участие в них влекут за собой установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Но гл. 58 помещена в Кодексе в разделе IV «Отдельные виды обязательств», и, следовательно, на данную главу распространяются положения раздела III (подраздел 1) «Общие положения об обязательствах», в том числе понятие обязательства, согласно которому одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307). Таким образом, в основе игр и пари лежат двухсторонние сделки. По соглашению об игре стороны обязуются участвовать в игре. При выпадении выигрыша проигравшая сторона обязуется совершить в пользу победившей стороны определенное действие.

2. Специфика отношений по проведению игр и пари состоит в лишении судебной защиты требований граждан и юридических лиц, связанных с организацией игр и пари и участием в них. Лишение указанных требований судебной защиты не делает обязательства из игр и пари неправовыми. Действующему законодательству известны и другие виды натуральных обязательств (обязательств, не обеспеченных судебной защитой, но которые могут быть исполнены добровольно). Например, натуральные обязательства при истечении срока исковой давности (ст. 195 ГК).

Судебной защитой не обеспечены не только требования по сделкам игр и пари, но и действия, связанные с организацией игр и пари, участием в них, а также такие требования могут вытекать из различных видов гражданско-правовых договоров. Например, не подлежит судебной защите связанное с организацией игры требование об оплате аренды игрового места или требование об оплате купленных знаков («фишек»), необходимых для участия в игре. С участием в игре связан заем у игрока или третьего лица, присутствующего на игре, для продолжения игры или немедленной уплаты проигрыша.

К требованиям, связанным с участием в игре или пари, относятся как требования выигравшего об уплате выигрыша по игре или пари, так и требования проигравшего о возврате добровольно уплаченного проигрыша. Если проигравшая сторона добровольно исполнила свою обязанность, то она не вправе требовать в судебном порядке возврата исполненного.

3. Из общего правила о лишении требований, связанных с организацией игр и пари и участием в них, судебной защиты сделаны изъятия. Подлежат судебной защите:

– требования лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, т.е. исков потерпевшего о признании сделок игр и пари недействительными по основаниям, установленным ст. 179 ГК;

– требования к организатору лотереи, тотализатора или иной игры, основанной на риске, о выплате выигрыша, а также возмещении убытков, причиненных

нарушением договора о проведении лотереи, тотализатора и других игр, проводимых государством или по его разрешению.

4. В данной статье не указано на возможность судебной защиты по требованиям, обусловленным недействительностью сделок по иным основаниям, предусмотренным ГК РФ. Согласно ст.ст. 166, 167 ГК ничтожная сделка не влечет юридических последствий и недействительна с момента ее совершения. Поэтому требование о применении последствий ничтожности сделок игр и пари будет основано не на участии в играх и пари, а на отсутствии между сторонами каких-либо правоотношений.

Например, на основании ст. 168 ГК (недействительность сделки, не соответствующей закону) иска о возврате оплаты стоимости участия в лотерее к лицу, у которого отсутствует разрешение на ее проведение, или иска к казино о возврате стоимости ставок, совершенных несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет, на основании ст. 172 ГК.

5. Следует иметь в виду, что ст. 928 ГК запрещает страховать убытки от участия в играх, лотереях и пари.

6. В практике арбитражных судов возник вопрос об отнесении к пари форвардных сделок на валютном рынке (срочные сделки о взаимной компенсации разницы от изменения валютных курсов, курсов акций, ставок по депозитам и т.п.). С точки зрения Высшего Арбитражного Суда РФ, если предметом сделок является уплата разницы по результатам колебания курса валют и сделки не предусматривают реальную передачу продаваемой валюты, эти сделки следует рассматривать в качестве разновидности игровых сделок. Поэтому на иск о взыскании разницы по таким сделкам распространяются положения комментируемой статьи. (Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда РФ №5347/98 / Вестник ВАС РФ. — 1999. — №9).

В случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор между организатором и участником игр оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа.

7. Предложение о заключении договора, предусмотренного пунктом 1 настоящей статьи, должно включать условия о сроке проведения игр и порядке определения выигрыша и его размере.

В случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок, участники игр вправе требовать от их организатора возмещения понесенного из-за отмены игр или переноса их срока реального ущерба.

8. Лицам, которые в соответствии с условиями проведения лотереи, тотализатора или иных игр признаются выигравшими, должен быть выплачен организатором игр выигрыш в предусмотренных условиями проведения игр размере, форме (денежной или в натуре) и срок, а если срок в этих условиях не указан, не позднее десяти дней с момента определения результатов игр.

9. В случае неисполнения организатором игр указанной в пункте 4 настоящей статьи обязанности, участник, выигравший в лотерее, тотализаторе или иных играх, вправе требовать от организатора игр выплаты выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора.

Лотерея — групповая или массовая игра, в ходе которой организатор лотереи проводит между участниками лотереи — собственниками лотерейных билетов — розыгрыш призового фонда лотереи; при этом выпадение выигрыша на какой-либо из лотерейных билетов не зависит от воли и действий всех субъектов лотерейной деятельности, является исключительно делом случая и не может быть никем специально устроено.

Тотализатор — игра, в которой участник делает прогноз (заключает пари) на возможный вариант игровой, спортивной или иной социально значимой ситуации, где выигрыш зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими реальными, документально подтвержденными фактами. В связи с принятием второй части ГК представляется устаревшим определение Временным положением тотализатора как игры. Согласно ч. 1 комментируемой статьи, тотализатор — это взаимные пари.

К иным играм, указанным в п. 1 комментируемой статьи, относятся: игры в казино (рулетка, карточные игры, кости), моментальное лото (бинго), игры с автоматами с денежным или натуральным выигрышем, а также прочие игры, на проведение которых выдаются лицензии.

По договору лотереи, тотализатора участник (кредитор), приобретая билет, иной документ, определенный товар или оплачивая стоимость участия в игре или тотализаторе, получает право на участие в игре и возможный выигрыш. Организатор (должник) обязан провести игру или подвести итоги тотализатора, обеспечить участие в них правомочного лица, выдать или выплатить выигрыш в случае его выпадения.

Договоры лотереи и тотализатора могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Лотереи являются безвозмездными в случае проведения в рекламных целях розыгрышей призов среди покупателей определенных товаров (потребителей услуг), выигрышных займов и т.п. Временное положение предусматривает два вида лотерей: коммерческие лотереи, в которых призовой фонд формируется участниками, и меценатские лотереи, в которых призовой фонд формируется меценатами.

ГК определяет специальный субъектный состав договоров лотереи, тотализаторов и других игр, основанных на риске. Кредиторами (участниками игр) могут быть любые лица, а должниками (организаторами игр, тотализаторов) — РФ, субъекты РФ, муниципальные образования, лица, получившие разрешение (лицензию) от уполномоченного государственного или муниципального органа.

Постановлением Правительства РФ от 13 августа 1997 г. №1004 «О совершенствовании государственного регулирования лотерейного и игорного бизнеса в РФ» (СЗ РФ. — 1997. — №36, Ст.4167) на Министерство финансов РФ возложены выдача разрешений на проведение всероссийской и международных лотерей, а также их регистрации и другие функции по государственному регулированию лотерейной и игровой деятельности. Разрешения на проведение лотерей в пределах одного субъекта федерации (региональной лотереи) выдаются органами исполнительной власти этого субъекта федерации.

Заключение договора лотереи, тотализатора, иной игры осуществляется оплатой участия в игре, приобретением билета, иного документа, приобретением определенного товара, ценной бумаги или совершением иных действий.

Лотерейный билет, квитанция, иной документ, которые закрепляют существенные условия таких договоров, не являются письменной формой договоров игр, их следует рассматривать как документы, удостоверяющие факт заключения договора игры в устной форме и фиксирующие его содержание.

В предложении заключить договор лотереи, тотализатора или другой основанной на риске игры должны содержаться все его существенные условия: срок проведения, порядок определения выигрыша, его размер и процедура выдачи и т.д. Условия договора лотереи должны содержаться в документе, который во Временном положении так и называется — «Условия лотереи». В соответствии с Временным положением условия лотереи утверждаются ее организатором на каждую лотерею (тираж лотереи) и регистрируются в уполномоченном государственном учреждении при выдаче свидетельства на право проведения лотереи. Организатор лотереи, распространитель лотерейных билетов обязаны знакомить лиц, желающих принять участие лотерее, или ее участников с условиями лотереи.

В п. 4 комментируемой статьи установлена обязанность организатора игр выплатить выигрыш. Нередко в правилах и условиях проведения лотерей обязанность выплаты (выдачи) выигрыша возлагается на третье лицо — банк, проводящий расчеты по лотерее, организацию, реализующую лотерейные билеты, и т.п. Однако в случае неисполнения обязательства по выплате выигрыша третьим лицом участник лотереи вправе требовать его выплаты непосредственно с организатора лотереи, поскольку договор лотереи заключен именно с ним.

Условия признания лица выигравшим устанавливаются в договоре лотереи, тотализатора или иной игры. В большинстве лотерей обязательным условием признания лица выигравшим является проверка подлинности (экспертиза) лотерейного билета, которая проводится согласно правилам идентификации билета при выплате выигрыша. Указанные правила так же, как и условия лотереи, подаются в уполномоченный государственный орган для регистрации лотереи.

До принятия настоящего ГК в судебной практике возник вопрос о том, следует ли признавать выигравшими лиц, участвовавших в числовых или спортивных лотереях, на билеты которых хотя и выпал выигрыш, но эти билеты поступили к организатору лотереи позже обусловленных сроков. Судебная практика не относила лиц-владельцев «опоздавших» билетов к выигравшим, поскольку правила проведения лотерей устанавливали участие в лотереях только при включении билета в розыгрыш. Однако за лицами, чьи билеты опоздали по вине организатора лотереи, признавалось право на полное возмещение убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств. Комментируемая статья также не лишает участника права на полное возмещение убытков в подобных случаях, так как ответственность в виде возмещения реального ущерба организатора установлена только в случае отказа организатора от проведения игр.

Тема 26. Обязательства вследствие причинения вреда

Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда.

Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда.

Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом.

В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

I. В статье 1064 ГК содержится законодательное определение деликта — обязательства вследствие причинения вреда, и основания его возникновения.

Кредитором в обязательстве является потерпевший — гражданин, личности либо имуществу которого причинен вред, или юридическое лицо, имуществу которого причинен вред. Должником является причинитель вреда — гражданин или юридическое лицо, в результате действия которого причинен этот вред.

Государство и муниципальные образования выступают в деликтных обязательствах в лице органов государственной власти РФ или субъекта РФ, а также в лице органов местного самоуправления. Учитывая особый характер гражданской правоспособности публичных образований (специальная, обусловленная функциональными целями), следует иметь в виду, что непосредственными участниками деликтных обязательств данные субъекты могут выступать лишь в случаях, предусмотренных законом. Так, они выступают на стороне кредитора в том случае, когда вред причинен государственной или муниципальной собственности, а также когда государство выполняет охранительную функцию в отношении объектов, имеющих режим общественного достояния (атмосферный воздух, памятники истории и культуры), и расходы на восстановление которых покрываются за счет средств бюджета (см., например, ст. 59 Закона об использовании атомной энергии). Участие публичных образований на стороне должника предусмотрено общими нормами ст. 13 и ст. 16 ГК и специальными нормами ст.ст. 1069-1071 ГК, а также некоторыми иными, например, п. 2 ст. 243, п. 1 ст. 417 ГК.

Объектом обязательства является действие по возмещению вреда, которое должник обязан совершить в пользу кредитора (долг). Характер действия определяется взаимосвязанными количественным и качественным параметрами и определяется терминами «размер» и «объем вреда». Качественный параметр зависит от вида вреда, обусловливающего формы (способы) такого действия. Так, имущественный вред можно возместить в натуре или в денежной форме, поскольку вред и действие по его возмещению можно точно соразмерить в силу их конгруэнтности. Вред личности, т.е. умаление нематериального, духовного блага, невозможно возместить в натуральной форме и математически точно исчислить в

денежном выражении. Поэтому здесь долг определяется некоей абсолютной суммой денег, которая выражается путем использования категории «компенсация вреда». Эта же категория используется, когда речь идет о выплате суммы денег за пределами (сверх) возмещения вреда.

Количественный параметр определяется через размер возмещения — сумму, которая высчитывается самим потерпевшим и подтверждается им в суде с помощью доказательств. Размер (сумма) компенсации устанавливается либо законом, либо соглашением сторон, либо самим потерпевшим, хотя в случае указания такой суммы в исковом требовании судье законом предоставлено право изменить ее размер, опираясь на требования разумности и справедливости или на требования, указанные в норме права, например в п. 2 ст. 1101 ГК.

Пункт 1 ст. 1064 содержит специальную норму по отношению к общей норме п. 1 ст. 15 ГК. В общей норме есть диспозиция, согласно которой законом или соглашением сторон может быть ограничен размер подлежащих возмещению убытков. В данном случае требование императивно: вред должен быть возмещен в полном объеме. Более того, допускается увеличение объема ответственности на основании закона (см., например, ст. 1084 ГК), либо на основании соглашения сторон. В этом случае причинитель вреда обязан возместить вред и сверх того выплатить установленную компенсацию (такие компенсации предусматриваются, в частности, в случае увечья, гибели, профессионального заболевания, либо иного повреждения здоровья работника, работников органов внутренних дел, военнослужащих, государственных служащих, судей, связанных с исполнением ими трудовых и служебных обязанностей). Данное правило представляет собой исключение из общего принципа компенсаторной направленности гражданской ответственности.

Исходя из п. 1 ст. 1064 ГК можно сделать вывод о том, что норма закона или соглашение сторон, устанавливающие ограничение ответственности по возмещению вреда, должны восприниматься как недействительные. Поэтому в случае невозможности (экономической или юридической) самого должника возместить вред, законом предусматривается возложение такой обязанности полностью или частично на другое лицо. Так, обязанность возместить вред вместо фактического причинителя предусмотрена ст.ст. 1074, 1076, п. 3 ст. 1078 ГК, когда вред причинен неделиктоспособным лицом; ст.ст. 1068, 1069, 1070 — когда вред причинен физическими лицами — работниками, единоличными органами, должностными лицами, — которые своими действиями реализуют гражданскую дееспособность других, в основном искусственных субъектов права: юридических лиц, государства, муниципального образования.

Субсидиарная ответственность предусмотрена ст. 1073 ГК, полная или частичная ответственность другого лица — ст. 1067. Данное правило применяется в случаях, когда речь идет о причинителе вреда — юридическом лице, по долгам которого в субсидиарном порядке отвечают его учредители или участники (учреждение, казенное предприятие, полное товарищество, товарищество на вере, общество с дополнительной ответственностью, производственный кооператив, а также объединения юридических лиц — ассоциации и союзы).

В законах также могут содержаться подобные нормы. Так, Закон об использовании атомной энергии, устанавливающий ограниченную ответственность эксплуатирующей организации за причинение ядерного вреда, возлагает дополнительную ответственность на государство в целях возмещения такого вреда в полном объеме.

В то же время, в п. 3 ст. 1083 ГК формулируется правило, позволяющее судье снизить размер возмещения вреда, т.е. уменьшить его объем. Это — исключение из общего принципа, имеющее частный характер, которое опирается на требования разумности и справедливости.

Общие условия или основания возникновения обязательства включают в себя, помимо факта неправомерного действия одного лица и наличия вреда у другого лица как следствия неправомерного действия (бремя доказывания — на потерпевшем), в качестве необходимого условия также вину причинителя вреда. Пункт 2 настоящей статьи, во-первых, косвенно указывает на это условие путем указания на то, что отсутствие вины освобождает от ответственности. Во-вторых, здесь сформулирована презумпция вины. И, в-третьих, содержится норма о специальном составе, который служит основанием возникновения ответственности независимо от вины или «безвиновную» ответственность (см., например, п. 1 ст. 1070, ст.ст. 1095, 1100 ГК).

В основании безвиновной ответственности в ряде случаев лежит риск случайного причинения вреда. Такой риск несет ссудодатель по правилам ст. 697, поскольку отвечает за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи, если не докажет, что он причинен вследствие умысла или неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя.

По общему правилу возмещению подлежит вред, причиненный неправомерными действиями (бездействием). Однако вред может быть причинен и в результате правомерных действий. Например, допускается вынужденное причинение вреда правоохраняемым интересам должностным лицом органа, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, либо лицом, оказывающим ему содействие, совершаемое при правомерном выполнении указанным лицом своего служебного или общественного долга (Закон об оперативно-розыскной деятельности). Если вред явился результатом правомерного действия, он не подлежит возмещению, за исключением случаев, предусмотренных нормативным актом высшей юридической силы — законом. Примером может служить норма ст. 1067 ГК.

Если законом предусмотрена норма, согласно которой вред, причиненный правомерным действием, подлежит возмещению, то, при наличии явно выраженной воли потерпевшего в форме согласия или просьбы совершить такое потенциально вредоносное действие, ему в возмещении вреда может быть отказано.

Эта норма применима к ситуации, когда при оказании медицинской помощи врач, тем не менее, рискует причинить вред пациенту, а иногда такой вред причиняется вынужденно — во избежание еще большего вреда. Если в этом случае пациент дает информированное добровольное согласие на медицинское вме-

шательство (ст. 32 «Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан» 1993 г.), отказ в возмещении вреда является правомерным.

Если действия лица, причинившего вред хотя бы и по просьбе потерпевшего или с его согласия, носят неправомерный характер, вред подлежит возмещению на общих основаниях. Еще одним ограничителем в этом случае являются иные социальные нормы — нравственные. Если действия причинителя вреда нарушают нравственные принципы общества, хотя бы и совершаются по воле потерпевшего, вред, явившийся результатом таких действий, подлежит возмещению. В частности, в вышеприведенном примере это правило должно действовать в отношении врача, который, оказывая помощь пациенту, необоснованно использует менее щадящий метод лечения.

Смерть лица, являвшегося ответчиком по иску о возмещении причиненного им вреда, не может служить основанием для прекращения производства по делу, так как в данном случае имеет место правопреемство, и наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя в пределах стоимости наследственного имущества (ст. 1175 ГК). Однако право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине платежей по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, переходит к тем наследникам, которые определены в ст. 1183 ГК. Перемена лица на стороне причинителя вреда возможна в силу реорганизации юридического лица. При ликвидации юридического лица требования о возмещении вреда удовлетворяются в соответствии с очередностью, установленной в ст. 64 ГК.

Права требования о возмещении имущественного вреда переходят в порядке правопреемства, а требования о возмещении вреда личности — не переходят (ст. 1112 ГК), а соответствующее обязательство прекращается (п. 2 ст. 418 ГК).

В соответствии со ст. 12 Федерального закона «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» ряд статей настоящей главы ГК (ст. 1069, ст. 1070, а также ст.ст. 1085–1094) имеют обратную силу, но с ограничением в ретроспективе. Они распространяются также на случаи, когда причинение вреда имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК РФ), но не ранее 1 марта 1993 г. (т.е. в трехлетний период до введения в действие части второй ГК РФ) при условии, что вред остался невозмещенным.

Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения, либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Суд может отказать в иске о приостановлении, либо прекращении соответствующей деятельности лишь в случае, если ее приостановление, либо прекращение противоречит общественным интересам. Отказ в приостановлении, либо прекращении такой деятельности не лишает потерпевших права на возмещение причиненного этой деятельностью вреда.

Комментарий к статье 1066:

1. Необходимая оборона представляет собой один из способов самозащиты права. Самозащита права, согласно ст. 12 ГК, относится к способам защиты гражданских прав, хотя, по мнению большинства цивилистов, ее следует относить к формам защиты, а именно к той из них, которая предполагает самостоятельные действия управомоченного субъекта без обращения за защитой в компетентные органы власти.

Необходимая оборона традиционно признается правомерным действием при условии, что ее пределы не были превышены. Превышение пределов необходимой обороны является неправомерным действием. Вот почему в силу указаний ст. 1064 ГК вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, тогда как вред, причиненный при превышении ее пределов, должен возмещаться на общих основаниях. При этом в силу нормы ст. 1083 ГК должна учитываться вина потерпевшего. Несомненно, что умышленные действия нападавшего являются основанием для освобождения причинителя вреда от ответственности в целом. В остальных случаях размер возмещения должен быть определен судом в зависимости от степени вины как потерпевшего, действиями которого был вызван вред, так и причинителя вреда. При этом суд вправе принять во внимание имущественное положение лица, причинившего вред (см. ст. 1083 ГК, а также п. 8 Постановления Пленума ВС РФ от 28 апреля 1994 г. №3 «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья» / Бюллетень ВС РФ. — 1994. — №7).

В начале 2002 г. Государственная Дума РФ приняла поправку к ст. 37 Уголовного кодекса РФ, согласно которой допускается превышение пределов необходимой обороны. Если эта поправка вступит в силу, понятие «предел необходимой обороны» утратит свое значение как критерия правомерности соответствующего действия.

2. Для определения правомерности действия необходимо опираться на определения понятия «необходимая оборона» и на определение предела необходимой обороны. Эти категории используются в уголовном праве, поэтому и ответы на эти вопросы следует искать в УК РФ, доктрине уголовного права и судебной практике.

Учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред.

Комментарий к статье 1067:

1. Причинение вреда в состоянии крайней необходимости следует отличать от причинения вреда в состоянии необходимой обороны специально для целей гражданско-правовой защиты, поскольку, хотя оба эти действия признаются законом правомерными, но в последнем случае причинение вреда порождает обязательство по его возмещению.

Вред при крайней необходимости причиняется лицам, не создававшим опасности, или создавшим ее без умысла. Если же вред причинен лицу, умышленно создающему опасность, посягающему, нападающему, то это — вред в результате необходимой обороны.

2. ГК раскрывает содержание понятия «состояние крайней необходимости» как состояние опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам. Правомерность действия в состоянии крайней необходимости определяется как действие, осуществляемое в целях устранения этой опасности, но имеющее вредоносные последствия. Причем, несмотря на вредоносность, это действие — единственно возможное, способное устранить опасность или предотвратить еще больший вред.

Гражданско-правовое определение действия в состоянии крайней необходимости не совпадает с определением, содержащимся в УК РФ, которое опирается на принцип оптимального соотношения категорий вреда и пользы (избежание большего вреда), т.е. включает в него указание на те пределы, за которыми вред будет превышать пользу настолько, что действие перейдет в разряд неправомерного. В соответствии со ст. 39 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. «для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости». Эти пределы определяются соотношением вреда причиненного и предотвращенного. Иными словами, причиненный вред должен быть менее предотвращенного вреда.

В то же время, оба определения указывают на такой необходимый факт, как наличие положительного результата — устранение опасности.

Таким образом, в целом для гражданско-правового регулирования важно, чтобы такой результат был достигнут. Вместе с тем, видимо, как в строго формальном смысле, да и на практике может оказаться не столь существенно, были ли при этом нарушены пределы таких действий. Если пределы не нарушены, то обязанность возместить вред, причиненный правомерным действием, опирается на п. 3 ст. 1064 ГК. Если же пределы были превышены, то обязанность возместить вред наступает на общих основаниях. Другое дело, насколько корректно в этом случае использовать термин, обозначающий правомерное действие.

3. Установление предела, так же, как выявление степени его превышения, безусловно, должны учитываться как обстоятельства причинения вреда, которые позволяют суду полностью или частично освободить причинителя вреда от обязанности возместить вред. Кроме того, учитывая иные обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд вправе возложить обязанность возмещения вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, а также полностью или частично освободить причинителя от этой обязанности.

Возложение обязанности возместить вред на причинителя и лицо, в интересах которого он действовал, формирует обязательство с долевой множественностью на стороне должника, которое должно быть исполнено по правилам ст. 321 ГК, с одной оговоркой, согласно которой доли в данном случае будут определяться судом, т.е. могут быть неравными. На это указывает и судебная практика. Если причинитель вреда действовал в состоянии крайней необходимости как в своих интересах, так и в интересах третьего лица, суд может возложить

обязанность возмещения вреда на них обоих по принципу долевой ответственности с учетом обстоятельств, при которых вред был причинен. Суд также вправе частично, либо полностью освободить этих лиц или одного из них от обязанности по возмещению вреда. В частности, если причинение вреда имело место в результате правомерных действий гражданина по пресечению хулиганских, а также иных преступных проявлений или при задержании преступника, гражданин подлежит освобождению от возмещения вреда (п. 9 Постановления Пленума ВС РФ №3).

4. Нормы о причинении вреда в условиях крайней необходимости содержатся в ряде законов, хотя не все они отвечают требованиям п. 2 ст. 3 ГК. Так, ст. 22 Федерального закона от 21 декабря 1994 г. «О пожарной безопасности» (СЗ РФ. — 1994. — №35, Ст.3649) указывает, что личный состав пожарной охраны, иные участники тушения пожара, действовавшие в условиях крайней необходимости, от возмещения причиненного вреда освобождаются. Данная норма явно противоречит ГК, который предусматривает только судебный порядок освобождения от такой ответственности.

Применительно к правилам, предусмотренным настоящей главой, работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина, и под его контролем за безопасным ведением работ.

II. Хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

Комментарий к статье 1068:

1. Данная статья является развитием положения п. 1 ст. 1064 ГК, в силу которого обязанность возмещения вреда может быть возложена законом на лицо, не являющееся причинителем вреда.

В статье предусмотрены три случая, когда эта обязанность возлагается: 1) на работодателя, 2) на лицо, выступающее на стороне заказчика в гражданско-правовом договоре, 3) на хозяйственные товарищества и производственные кооперативы. Причинителем вреда при этом являются соответственно работник, подрядчик или исполнитель, участник (член) хозяйственного товарищества или кооператива.

Фактический состав для возникновения такого обязательства включает в себя в качестве обязательного условия те обстоятельства, при которых был причинен вред. В первом случае таким обстоятельством является исполнение трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Во втором случае — выполнение работ по заданию заказчика и под его контролем за их безопасным ведением, в третьем — осуществление предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

2. Возложение обязанности возместить вред на работодателя объясняется тем, что работник в этой ситуации юридически воплощает волю работодателя.

Так, юридическое лицо реализует свою гражданскую право- дееспособность (в том числе — деликтоспособность) через действия физических лиц, формирующих его органы, и через действия работников. Таким образом, действия работников юридически воспринимаются как действия самого юридического лица, поскольку предполагается, что в них проявляется воля юридического лица как работодателя. Этим же объясняется ответственность хозяйственных товариществ и кооперативов за вред, причиненный их участниками (полными товарищами) при осуществлении ими предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива. Полные товарищи, согласно п. 1 ст. 69 ГК, занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества, а члены кооператива, в соответствии с п. 1 ст. 107 ГК, совместно осуществляют производственную или иную хозяйственную деятельность, основанную на их личном трудовом или ином участии.

В отношении гражданина-работодателя данная норма также опирается в целом на юридическую конструкцию, согласно которой в действиях работника проявляется воля работодателя. В этой части положения п. 1 ст. 1068 являются логическим продолжением нормы ст. 402 ГК, в которой указывается, что действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Экономический результат такого подхода выражается в переносе риска убытков, которые могут возникнуть в результате возмещения вреда, на работодателя. При этом работодатель, возместивший вред, несет риск экономической невозможности получения или неполного получения от работника возмещения собственных убытков по регрессному требованию, которое у него (как и у других должников по данной статье) возникает в силу положений ст. 1081 ГК.

3. В данной статье содержится определение работника, которое носит целевой, а не общий характер, т.е. рассчитано лишь на отношения, регулируемые нормами главы 59 «Обязательства вследствие причинения вреда» ГК, а не на регулирование любых иных, в том числе гражданско-правовых или трудовых отношений. Работником считается гражданин, выполняющий работу на основании трудового договора (контракта) (см. ст. 20 Трудового кодекса). Кроме того, работниками признаются граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору (подряда). Однако работниками они признаются лишь для целей регулирования деликтных обязательств, для чего требуется наличие двух условий, каждое из которых необходимо, а оба они — достаточны, а именно, чтобы работники: 1) действовали или должны были действовать по заданию заказчика (юридического лица или гражданина); 2) действовали под его контролем за безопасным ведением работ.

4. Признание этих лиц работниками представляет собой средство юридической техники, позволяющее возложить ответственность за причиненный ими вред на другое лицо по правилам ответственности работодателя за действия своего работника. Однако социально-экономическая подоплека здесь иная. Данное правило применяется в том случае, если вред причинен в результате осуществления деятельности, представляющей собой повышенную опасность

для окружающих (например, строительные работы, перевозка). Поэтому юридические и экономические риски в этом случае логично возложить на лицо, обязанное осуществлять контроль за безопасным ведением таких работ.

5. Сложившаяся ранее судебная практика, которая нашла свое выражение в известном Постановлении Пленума ВС РФ от 28 апреля 1994 г. №3, вступает в противоречие с положениями п. 1 ст. 1068 ГК РФ. Согласно п. 7 Постановления обязанность организации возместить вред, причиненный по вине ее работников, наступает не только тогда, когда они являются постоянными работниками данной организации, но и в случаях причинения вреда временными или нештатными работниками, а также лицами, выполняющими работу по трудовым соглашениям.

Нештатные работники и работники, выполняющие работу по трудовым соглашениям — это граждане, выполняющие работу не на основании трудового договора (контракта), а на основании гражданско-правового договора, и подрядчик отвечает за их действия лишь при наличии указанных в данной статье обстоятельств.

Комментарий к статье 1069:

1. В статье формулируется обязательство по возмещению вреда, причиненного органами власти. В ней реализуется деликтоспособность таких участников гражданских правоотношений, как государство и муниципальные образования. Будучи искусственными субъектами права, данные участники проявляют себя в этих правоотношениях через действия физических лиц, формирующих их органы, а также имеющих статус должностных лиц этих органов.

Органы государственной власти формируются на уровне Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в порядке, установленном Конституцией РФ, Конституциями и Уставами субъектов РФ. Органы местного самоуправления формируются на основании Конституции РФ в порядке, установленном Федеральным законом от 28 августа 1995 г. «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (СЗ РФ. — 1995. — №35, Ст.3506).

В законодательстве не содержится единого понятия должностного лица. Специальное определение содержится в главе 30 УК РФ, в которой устанавливается уголовная ответственность должностного лица за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Должностным лицом при этом признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти, либо выполняющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ (ст. 285 УК). Административное законодательство дает возможность косвенно вывести понятие должностного лица, опираясь на практику привлечения к административной ответственности должностных лиц. Это — служащие аппарата органов государственной власти, правомочные совершать

юридически значимые действия, устанавливающие, изменяющие или прекращающие правоотношения.

Понятие должностного лица органов местного самоуправления содержится в Законе об общих принципах организации местного самоуправления.

2. Действия органов власти и должностных лиц имеют форму административных актов и должны осуществляться в пределах соответственно их компетенции или должностных полномочий. Действия, выходящие за указанные пределы, признаются незаконными. Под незаконным действием понимается также и бездействие, т.е. неосуществление (или отказ от осуществления) органом государственной власти или местного самоуправления, а также их должностными лицами своих обязанностей. В то же время, вред, причиненный в ходе хозяйственной или технической деятельности указанных субъектов, т.е. не связанный непосредственно с реализацией ими своих властных полномочий, подлежит возмещению на общих основаниях.

3. Поскольку, как уже говорилось, действия органов власти имеют форму административного акта (в том числе нормативного), уместно для этого потребовать в судебном порядке признания данного акта недействительным по правилам ст. 13 ГК как нарушающего гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица. Хотя для принятия решения о возмещении такого вреда, по мнению практикующих юристов, не требуется в обязательном порядке предварительное признание их недействительными или незаконными в судебном или административном порядке.

Бремя доказывания в суде неправомерности действия возлагается на самого потерпевшего. Однако если гражданин предварительно обратится в суд с требованием признать недействительным (незаконным) соответствующий акт, то в этом случае он освобождается от обязанности доказывать неправомерность таких действий (ст. 6 Закона об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан).

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 05.05.1995 №70-ФЗ утратил силу с 1 сентября 2002 года в связи с принятием Федерального закона от 24.07.2002 №96-ФЗ «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации».

4. Если в результате этих действий лицу причиняется вред, он подлежит возмещению соответственно за счет имущества соответствующего публично-правового образования. Однако для этих целей предназначено не любое имущество (собственность) такого образования, а лишь средства казны, которая формируется за счет средств бюджета и включает в себя также имущество, принадлежащее данному публично-правовому образованию на праве собственности, но временно не закрепленное за юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления и не переданное в доверительное управление по договору.

5. В силу указаний ст. 12 Федерального закона от 26 января 1996 г. «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» действие комментируемой статьи распространяется также на случаи, когда причинение вреда потерпевшему имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введе-

ния в действие части второй ГК), но не ранее 1 марта 1993 г., при условии, что причиненный вред остался невозмещенным.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, не повлекший последствий, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, возмещается по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьей 1069 настоящего Кодекса. Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Комментарий к статье 1072:

1. Страхование ответственности за причинение вреда, предусмотренное ГК РФ, представляет собой одну из форм обеспечения исполнения обязательства потенциальным причинителем вреда. Однако страховое возмещение или страховая сумма, подлежащая выплате потерпевшему, не всегда покрывает причиненный вред, поскольку предел ответственности страховщика устанавливается соглашением сторон, а в случае обязательного страхования — законом и опирается на гипотетические (условно прогнозируемые), а не фактические размеры вреда.

При применении данной нормы важно учитывать также разницу в сроках исковой давности по возмещению вреда (а также случаи, когда сроки исковой давности такого рода требованиям не применяются) и по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования. В последнем случае он установлен в 2 года (см. ст. 966 ГК). Следовательно, за пределами этого срока потерпевший вправе заявить требования к должнику по деликту в полном объеме. Разница в сроках, возникающая при неиспользовании потерпевшим своего права обратиться непосредственно к страховщику (см. п. 4 ст. 931 ГК) в течение специального срока исковой давности, ведет к тому, что страхование риска гражданской ответственности не достигает своей обеспечительной цели.

2. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном (статья 35), это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения.

3. Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора.

4. Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда.

Если родители (усыновители), опекуны, либо другие граждане, указанные в пункте 3 настоящей статьи, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам

причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

Комментарий к статье 1073:

1. В обязательствах вследствие причинения вреда особое место занимают правила о его возмещении, если этот вред причинен несовершеннолетними, в том числе малолетними. Здесь применима ч. 1 ст. 1064 ГК, определяющая общие основания ответственности за причинение вреда (см. комментарий к этой статье), а также ст.ст. 1073, 1074 ГК, развивающие и конкретизирующие ч. 2 п. 1 ст. 1064 ГК. Ответственность за вред, причиненный малолетними, регламентируется и ст.ст. 1066, 1067 ГК (см. комментарии к этим статьям).

Правила об ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до четырнадцати лет, которые по терминологии ГК считаются малолетними, основываются на ст. 28 ГК, определяющей их дееспособность. Существо данных правил составляет психическая незрелость детей в этом возрасте, отчего все, за малым исключением, гражданско-правовые сделки за них совершают родители или заменяющие их лица.

Говоря о причинении вреда несовершеннолетними, ГК имеет в виду любую его разновидность: вред имуществу, в том числе убытки, здоровью, моральный вред. Он может быть причинен как одному, так и нескольким физическим лицам; как одним, так и группой несовершеннолетних, которые нередко действуют группой, сообща. Имущественный вред может быть причинен и юридическому лицу. В имущественный вред входит и упущенная выгода.

Отличительная черта ответственности за вред, причиненный малолетними, заключается в том, что ответственность за него возлагается целиком и полностью на родителей или лиц, их заменяющих, в установленном законом порядке. Причем надо иметь в виду, что в качестве родителей фигурируют лица, записанные в свидетельстве о рождении несовершеннолетнего. Не важно, состоялась ли эта запись на основании свидетельства о браке родителей или после установления отцовства как в добровольном, так и судебном порядке. Для возложения на родителей ответственности за вред, причиненный их малолетним ребенком, не имеет значения расторжение их брака, совместное или раздельное проживание матери и отца, степень участия каждого из них в оказании материальной помощи ребенку и т.п. обстоятельства. Все равно они несут имущественную ответственность за ненадлежащее выполнение своих родительских прав и обязанностей личного характера, предусмотренных п. 1 ст. 63 Семейного кодекса.

К лицам, на которых возлагается обязанность возместить вред, причиненный малолетним, относятся и усыновители, поскольку, в соответствии со ст. 137 Семейного кодекса, после усыновления они обретают родительские права и обязанности в полном объеме независимо от того, состоялась или нет запись их в качестве родителей усыновленного в свидетельстве о его рождении. По смыслу п. 1 ст. 1073 ГК в любом случае, даже если вред причинен малолетним вскоре после усыновления, кровные родители ответственности не несут. Ее возложение на опекуна основывается на п. 1 ст. 150 Семейного кодекса, преду-

сматривающей его права и обязанности по воспитанию подопечного, полностью совпадающие с аналогичными правами и обязанностями родителей. Но если опека установлена при жизни родителей, не лишенных родительских прав, ответственность за причиненный подопечным вред могут нести солидарно как родители малолетнего, так и его опекун. Перечень лиц, на которых возлагается такая ответственность, казалось бы, является исчерпывающим. Но п. 3 ст. 153 Семейного кодекса приравнивает права и обязанности по воспитанию ребенка, принятого в семью по договору, к правам и обязанностям опекуна. Это означает, что в круг лиц, обязанных нести ответственность за вред, причиненный малолетним, входят и его приемные родители. Если же при устройстве ребенка в семью будет использована иная форма семейного воспитания, предусмотренная законом субъекта Российской Федерации, на лицо, заменившее родителя, распространяются требования ст. 1073 ГК. Родственники ребенка любой степени родства с ним, не управомоченные в установленном порядке на его воспитание, ответственности за причиненный вред не несут. То же самое можно сказать о фактических воспитателях несовершеннолетнего, которые не наделены правами и обязанностями по его воспитанию.

Предоставление родителям и лицам, их заменяющим, возможности доказать, что вред возник не по их вине, означает, что речь идет только об упречном поведении лица, ответственного за причинение этого вреда. Только тогда, когда в его действиях (бездействии) есть вина, можно говорить о необходимости нести материальные издержки за дефекты семейного воспитания. Причем эта вина не только в неисполнении, ненадлежащем исполнении обязанностей по воспитанию, но и в нарушении прав ребенка, предусмотренных ст.ст. 54, 148 Семейного кодекса.

Определение вины лица, обязанного нести ответственность за вред, причиненный малолетним, представляет особую важность, поскольку, во-первых, воспитание — это длящийся процесс, во-вторых, чаще всего результаты просчетов в воспитании, пренебрежения к правам и обязанностям по воспитанию дают о себе знать не сразу, могут проявляться неожиданно, в-третьих, между усилиями по надлежащему семейному воспитанию, их полным отсутствием и причиненным вредом не всегда существует прямая зависимость. Однако глубокая внутренняя связь между действиями (бездействием) здесь, как правило, существует. Если ее обнаружить невозможно, говорить об обязанности возместить вред не приходится. И хотя определить вину в отношениях, связанных с воспитанием, непросто, вина всегда должна быть конкретной. Само собой разумеется, что и степень вины родителей, каждого из них или лиц, их заменяющих, бывает разной, что сказывается на размере возмещаемого вреда. Не исключается смешанная вина — воспитателей ребенка и пострадавшего (не убрал в положенное место дорогостоящее оборудование и т.п.). Что же касается самих причинителей вреда, то их незрелый возраст не позволяет говорить о вине малолетнего как таковой, хотя субъективная сторона его поведения, мотивы, побудившие к причинению вреда (поиграть, отомстить и т.д.), могут также учитываться при его возмещении.

Отсутствие четких критериев в определении вины лица, обязанного надлежащим образом воспитывать малолетнего, не означает, что ответственности за наступивший вред в любом случае не миновать. Если по объективным причинам родители (один из них) никакого участия в воспитании не принимали, например, из-за противодействия к общению с ребенком, пребывания в армии, на длительном лечении, в местах лишения свободы и т.п., вряд ли можно говорить о наличии даже косвенной их вины, поскольку фактическая связь с несовершеннолетним полностью прекратилась по не зависящим от них обстоятельствам. Другое дело, когда родители (один из них) уклонялись от выполнения родительского долга. Однако все эти и другие обстоятельства, предопределяющие судьбу спора, когда он разрешается судом, сторонам предстоит доказать с помощью писем, документов, свидетельских показаний и т.п. Поскольку нередко в роли ответчика в подобного рода делах выступают лица пожилого возраста, в частности опекуны или родители-инвалиды, а также малообеспеченные граждане, суду следует помочь им в сборе необходимых материалов, чтобы иск был рассмотрен всесторонне, а судебное решение не способствовало созданию в семье малолетнего причинителя вреда напряженной атмосферы, способной породить еще более серьезные, чем материальные затраты, последствия. При возмещении вреда, причиненного малолетним, не исключается заключение письменного договора между лицом, обязанным возместить этот вред, и пострадавшим или простая договоренность между ними, освобождающая от необходимости обращения в суд.

При определении меры ответственности за вред, причиненный малолетним, действуют правила ст.ст. 1079, 1080, 1083, 1085-1090 ГК (см. комментарии к этим статьям).

2. Согласно п. 4 ст. 35 ГК, п. 1 ст. 147 Семейного кодекса функции опекуна воспитанника, находящегося в детском учреждении, возлагаются на это учреждение, а точнее — его администрацию. Поэтому здесь применимы правила, предусмотренные п. 1 ст. 1073 ГК (см. комментарий к этому пункту). Однако надо иметь в виду, что п. 2 ст. 1073 ГК распространяется на малолетних, которые попали в детское учреждение из-за утраты родительского попечения (вследствие смерти родителей, лишения или ограничения их родительских прав, признания родителей недееспособными и т.п.). Перечень обстоятельств, свидетельствующих об утрате родительского попечения, дает п. 1 ст. 121 Семейного кодекса, но в любом случае речь идет о детях, о которых некому позаботиться, а потому детское учреждение целиком и полностью заменяет им семью, родителей. Когда же у воспитанника есть лица, которые обязаны о нем заботиться, но делают это с помощью одного из детских учреждений, п. 2 ст. 1073 Гражданского кодекса не применяется.

Другими словами, ответственность за вред, причиняемый малолетним воспитанником, по общему правилу, несет то детское учреждение, в котором он находится постоянно и на полном государственном попечении. Если в такое учреждение попадает ребенок, имеющий опекуна или приемного родителя, опека, приемная семья перестают существовать, а бывший опекун и приемный родитель никакой ответственности за причиненный малолетним вред, как пра-

вило, не несут. Исключение составляют случаи, когда опекун, приемный родитель не заботились о ребенке, не осуществляли должного надзора за его поведением, в результате чего пришлось прекращать отношение по опеке, расторгать договор о передаче несовершеннолетнего в семью и устраивать его в одно из детских учреждений. Тогда ответственность за вред, причиненный малолетним воспитанником, может быть возложена на бывшего опекуна, бывшего приемного родителя, по вине которых возник вред. Исключение составляют ситуации, когда ребенка устраивают в детское учреждение на полное государственное попечение, но на время, например, болезни опекуна, отчего, согласно п. 1 ст. 147 Семейного кодекса, отношения по опеке не прекращаются. Тогда действуют п.п. 1, 3 ст. 1073 ГК. Может случиться, что оставшегося без попечения родителей малолетнего пока не удается устроить ни в семью, ни в детское учреждение. Поэтому, в соответствии с п. 2 ст. 123 Семейного кодекса, исполнение обязанностей его опекуна возлагается на органы опеки и попечительства. В подобных случаях ответственность за вред, причиненный ребенком, несут эти органы до тех пор, пока они не устроят куда-либо несовершеннолетнего.

К учреждениям, где малолетний воспитанник, лишившийся родительского попечения, находится постоянно, относятся: дома ребенка, детские дома (как дошкольные, так и школьные), дома инвалидов, общеобразовательные и специальные коррекционные школы-интернаты для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц, их заменяющих. Надо полагать, что в число таких учреждений входят специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа для детей и подростков с девиантным (отклоняющимся от нормы, общественно опасным) поведением. В подобного рода учреждения направляются малолетние дети в возрасте от 11 лет, после чего их связь с родителями, семьей прекращается. Здесь они находятся не только на полном государственном попечении, но и подчиняются особому режиму, который предусматривает, кроме временной помощи, круглосуточное наблюдение и контроль за воспитанниками (п. 14 Типового положения о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25 апреля 1995 г. №420 / СЗ РФ. — 1995. — №18).

Отсюда следует, что ответственность за вред, причиненный малолетним воспитанником такого учреждения, следует нести этому учреждению. Не исключается при этом солидарная ответственность родителей и администрации.

Наличие у воспитанников, утративших родительское попечение, родителей порождает вопрос, должны ли последние принимать участие в возмещении вреда, причиненного их малолетними детьми? По смыслу п. 2 ст. 1073 ГК родители в такой ситуации не входят в число лиц, обязанных к возмещению вреда. Вряд ли это логично. Тем более, что ст. 1075 ГК возлагает такую ответственность на лиц, лишенных родительских прав (см. комментарий к этой статье). Поэтому сама по себе утрата родительского попечения при жизни родителей или одинокой матери, с последующим устройством малолетнего в одно из детских учреждений на полное государственное попечение, не служит основанием для освобождения родителей от ответственности за причиненный им вред. Возложить ли эту ответственность только на родителей или и на детское учрежде-

ние — вопрос факта. Все зависит от конкретной ситуации и результатов ее судебной оценки.

Правила, позволяющие детским учреждениям освободиться от возмещения вреда, причиненного малолетним воспитанником, аналогичны тем, что предусмотрены п. 1 ст. 1073 ГК (см. комментарий к этой части). То же самое можно сказать относительно возможности предъявления регрессного иска лицом, возместившим вред. Однако к причинителю вреда такой иск предъявить нельзя
(п. 4 ст. 1081 ГК). Вместе с тем учреждение, возместившее вред, вправе предъявить регрессный иск к непосредственному виновнику случившегося, чьи педагогические просчеты, нарушение требований педагогического характера повлекли за собой неправомерное поведение ребенка. Речь может идти о педагогах, воспитателях, в чьи функциональные обязанности входит формирование личности воспитанника. При этом действуют положения, предусмотренные п.п. 1, 2 ст. 1081 (см. комментарий к этой статье).

Изменение формы устройства воспитанника детского учреждения (из дома ребенка на усыновление, детского дома в приемную семью и т.п.) влечет за собой перемену в определении лиц, обязанных возместить причиненный вред. То же самое можно сказать, когда происходит обратный процесс, в результате которого малолетний ребенок из семьи, в частности от родителей, усыновителей, опекуна, приемных родителей, попадает на полное государственное попечение в одно из перечисленных детских учреждений, но не на время, а для постоянного там проживания. Если детское учреждение, куда был устроен малолетний, ликвидируется, реорганизуется, то ответственность за возмещение вреда, причиненного его воспитанником, переходит к его правопреемникам.

3. Семейное воспитание несовершеннолетних, воспитание детей в детском учреждении, заменяющем родителей, включает в себя надзор, контроль, за поведением ребенка любого возраста. Такой надзор есть составная часть процесса воспитания. Поэтому там, где функции по воспитанию являются обязанностью родителей, заменяющих их лиц, детского учреждения, надзор как таковой подразумевается. Иное дело, когда ребенок, сохраняя связь с семьей, заменившим ее учреждением, проходит курс обучения, лечения, оздоровления, социальной реабилитации и т.п. Тогда он пребывает в стенах учреждения, имеющего свои задачи: научить, оказать медицинскую помощь и т.д. Вместе с тем любое из детских учреждений, где ребенок находится временно, не может не надзирать за ним, но не вообще, а только тогда, когда несовершеннолетний пребывает в стенах этого учреждения, пока не закончится учеба, курс лечения, реабилитации и т.п. Другими словами, пока существует тесный контакт несовершеннолетнего с педагогом, воспитателем, врачом и т.п. Поэтому надо полагать, что при причинении вреда по дороге ребенка в детское учреждение и, наоборот, по пути домой п. 3 ст. 1073 ГК не применяется.

Изложенный в п. 3 ст. 1073 ГК перечень учреждений, обязанных осуществлять надзор за малолетним, исчерпывающим не является. Поэтому сюда, например, входят не только общеобразовательные, но и частные школы, специальные (корреляционные) учебные заведения, где курс лечения сочетается с

воспитанием ребенка, приходящего из дома и т.п. Особое место занимают специализированные учреждения, предназначенные для социальной реабилитации несовершеннолетних, оказавшихся на улице (социально-реабилитационные центры, социальные приюты, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей и др.), создаваемые в системе органов, осуществляющих социальную защиту населения. Отсюда следует, что вред, причиненный малолетним, находящимся в таком учреждении, обязана возместить его администрация в соответствии с п. 3 ст. 1073 ГК. Вместе с тем нет оснований для возложения такой ответственности на образовательное учреждение дошкольного образования детей (дворец, дом, центр детского творчества, станцию юных техников, туристов, натуралистов, центр дополнительного образования детей, традиционной культуры, народных ремесел и др.), куда дети приходят из дома, либо учреждения, заменившего семью, лишь на какое-то непродолжительное время, чтобы развлечься, приобщиться к искусству, ремеслу и т.п.

Расширение перечня услуг в сфере образования, воспитания, здравоохранения, оказываемых как физическими, так и юридическими лицами, превращает в необходимость заключения между ними соответствующего договора, один из пунктов которого следует посвятить ответственности за вред, причиненный малолетним. Но, в любом случае, она будет определяться правилами, сформулированными ГК.

При использовании родителями, заменяющими их лицами для ухода за малолетним физических лиц, складываются договорные отношения по оказанию услуг. Достигнутое на этот счет соглашение может быть устным и письменным с указанием и без такового на необходимость осуществления надзора за ребенком. Надо полагать, что этот надзор сам собой разумеется, поскольку ради него родители его и заключают.

Все положения относительно возможности освобождения от ответственности за вред, причиненный малолетним вследствие отсутствия за ним надзора, совпадают с теми, что сформулированы в п. 1 ст. 1073 ГК (см. комментарий к этому пункту).

При применении п. 3 ст. 1073 ГК не исключается солидарная ответственность родителей, лиц их заменяющих и одного из детских учреждений (см. комментарий ст. 1080 ГК). К тому же лицо, возместившее вред в соответствии с п. 3 ст. 1073 ГК, имеет право регресса к тому, кто непосредственно отвечал за надзор за малолетним (воспитателю, педагогу, лечащему врачу и т.п.). Но, как и везде, лица, возместившие вред, не вправе предъявить регрессный иск к причинителю вреда, о чем имеется специальная оговорка в п. 4 ст. 1081 ГК.

4. Обязанность лиц, перечисленных в п.п. 1-3 ст. 1073 ГК, по возмещению вреда существует, по общему правилу, до тех пор, пока не погашена сумма, подлежащая удовлетворению. Чтобы подчеркнуть это положение, делается оговорка: с достижением малолетним причинителем вреда совершеннолетия или получением имущества, достаточного для возмещения вреда, возникшие ранее обязательства продолжают существовать. При этом не имеет значения, что родительские права и обязанности носят срочный характер и автоматически прекращаются по достижении детьми восемнадцати лет. Не делается в ГК никаких

на этот счет оговорок, связанных с переходом малолетнего в более зрелый возраст, когда его дееспособность уже определяется ст. 26 ГК, расширяющей рамки его возможностей в гражданско-правовой сфере. Что же касается улучшения материального положения малолетнего, например, благодаря получению им наследства, дара, то и это не снимает ответственности с обязанных к возмещению вреда лиц. Поэтому понятие «достаточное» в данном контексте не требует разъяснения. Надо полагать, что подобного рода правила действуют независимо от того, приступили или нет родители, заменяющие их лица к выполнению своих обязанностей по возмещению или им еще предстоит это сделать. Главное, чтобы вред был причинен несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет.

Существование достаточно жестких правил относительно исполнения обязанностей по возмещению вреда, причиненного малолетним, сочетается с возможностью сделать исключение, когда, во-первых, оно логически оправдано, во-вторых, не отвечает требованиям справедливости, в-третьих, не соответствует линии на индивидуализацию ответственности, и, наконец, в-четвертых, не способствует формированию чувства ответственности у несовершеннолетнего любого возраста за свои асоциальные, противоправные действия и поступки. Поэтому, если лица, обязанные возместить за него ущерб, умерли, их обязанности при определенных условиях переходят к причинителю вреда. Еще один вариант возможной передачи ему этой обязанности заключается в наличии обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии у лиц, перечисленных п.п. 1–3 ст. 1073 ГК, достаточных для возмещения средств. Причем для возложения на причинителя вреда подобного рода обязанности достаточно одного из названных условий.

Понятие «достаточные средства» не может быть стандартным и формализованным, поскольку в значительной мере зависит от уровня материальной обеспеченности причинителя вреда, пострадавшего и лица, обязанного возместить вред. Поэтому все соображения на этот счет подлежат критической оценке в ходе судебного разбирательства, когда суд учитывает представленные на его рассмотрение доказательства, существующий на момент рассмотрения дела размер минимальной заработной платы, уровень материальной обеспеченности жителей данного региона и т.п. Главное — размер вреда, исчисляемый в денежном выражении на момент рассмотрения спора судом. При этом, если ответственность должны нести супруги, следует руководствоваться и п.п. 2, 3 ст. 45 Семейного кодекса, где определяется ответственность супругов-родителей по обязательствам, в частности, по возмещению вреда, причиненного их малолетними детьми. Поскольку обязанность возместить такой вред возлагается, по общему правилу, на каждого из них, то свой долг перед пострадавшим они погашают за счет общего имущества. При недостаточности этого имущества супруги-родители несут солидарную ответственность имуществом каждого из них. Без ориентации на правила Семейного кодекса об ответственности супругов-родителей по своим обязательствам невозможно составить представление об уровне материальной обеспеченности обоих родителей, каждый из которых обязан возместить вред, причиненный их малолетними детьми.

В качестве одинаковых условий возложения обязанности возместить вред на причинителя вреда фигурируют одновременно:

– обретение причинителем вреда полной дееспособности;

– наличие у него средств, достаточных для возмещения вреда.

Если одно из этих условий отсутствует, по смыслу ч. 2 п. 4 ст. 1073 ГК говорить о возложении обязанности возместить вред на причинителя вреда не приходится.

Достижение полной дееспособности малолетним происходит тогда, когда он уже перестал считаться таковым, поскольку ему исполнилось восемнадцать лет (п. 1 ст. 21 ГК). То же самое можно сказать об эмансипации достигшего шестнадцати лет подростка (ст. 27 ГК), которая может быть применена к несовершеннолетним, перешагнувшим малолетний возраст. И, наконец, основанием для наступления полной дееспособности может послужить досрочное вступление в брак несовершеннолетнего в установленном законом порядке (п. 2 ст. 21 ГК, п. 2 ст. 13 Семейного кодекса). В этом случае обретает полную дееспособность и малолетний, если ему, в виде исключения с учетом особых обстоятельств, законом субъекта Российской Федерации разрешено вступить в брак. Что же касается достаточности его средств, то здесь применим тот же подход к ее определению, о котором уже шла речь.

Позволяя отступить от общих правил относительно возложения обязанности по возмещению вреда, причиненного малолетними, ч. 2 п. 4 ст. 1073 ГК обращает внимание на право суда принять решение о возмещении его полностью или частично за счет самого причинителя после учета:

– имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда. В этом смысле ч. 2 п. 4 ст. 1073 ГК перекликается с п. 3 ст. 1083 ГК, предусматривающим право суда уменьшить размер возмещения вреда;

– других обстоятельств, перечень которых не приводится. Поэтому в их числе могут быть: характер совершенного малолетним правонарушения, размер причиненного им ущерба, мотивация его поступков, действий и т.п. Не может не существовать зависимости между виной обязанных к возмещению лиц и степенью тяжести для них материальных последствий случившегося, вины (если она имела место) потерпевшего и т.п. Словом, всей совокупности причин, породивших возникновение обязательств из причинения вреда. Но при этом надо учитывать, что по смыслу ч. 2 п. 4 ст. 1073 ГК всякого рода исключения относительно возложения обязанности по возмещению вреда на его причинителя распространяются только на случай причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего. Получается, что при причинении вреда имуществу, морального вреда подобного рода правило не применяется. К тому же, согласно п. 4 ст. 1081 ГК, лица, возместившие вред по основаниям, указанным в ст. 1073 ГК, не имеют права регресса к лицу, причинившему вред. Никаких исключений на этот счет для лиц, находящихся в тяжелых материальных условиях, ГК не делает.

При определении ответственности за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до четырнадцати лет, учитываются и правила, посвященные исковой давности. Согласно ст. 208 ГК исковая давность не распространяется на требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражда-

нина. Правда, требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска. Что же касается требований, связанных с причинением имущественного, морального вреда, то закон никаких исключений не делает, а потому здесь применяются ст.ст. 195–206 ГК (см. комментарии к этим статьям).

1. Согласно ст. 1080 ГК вред, явившийся нераздельным результатом неправомерных действий двух и более лиц, независимо от времени этих действий представляет собой совместно причиненный вред. При этом не обязательно, чтобы действия, причинившие вред, совпадали во времени. Норма рассчитана на ситуацию, когда неразделим сам вред, т.е. невозможно установить, какое из действий и в какой мере явилось причиной данного результата. Хотя в любом случае не следует забывать о том, что причинная связь между каждым из этих действий в отдельности и результатом должна быть прямой, а не опосредованной.

2. Сопричинители вреда отвечают перед потерпевшим солидарно. Это значит, что потерпевший вправе заявить требование о возмещении вреда как ко всем сопричинителям вреда совместно, так и потребовать возмещения в части или в целом от любого из них в отдельности (п. 1 ст. 322 ГК). В последнем случае исполнение обязанности по возмещению вреда одним из сопричинителей погашает обязательство полностью (п. 1 ст. 325 ГК) или в этой части. При неполном возмещении вреда одним из сопричинителей, потерпевший вправе требовать возмещения вреда от остальных сопричинителей вреда — солидарных должников. Поскольку солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью, сопричинители, возместившие вред только в части, не освобождаются от обязанности (п. 2 ст. 323 ГК).

Причинитель вреда, возместивший вред за оставшихся сопричинителей в целом или в части, превышающий его долю, установленную в соответствии со степенью вины каждого, имеет право обратного требования к другим сопричинителям по правилам п. 2 ст. 1081 ГК.

Неуплаченное одним из сопричинителей вреда в порядке регрессного требования исполнившему обязанность по возмещению вреда, падает в равной доле на этого сопричинителя и на остальных. Иными словами, риск неисполнения одним из содолжников по регрессному требованию несут поровну все остальные.

1. Статья 1095 ГК указывает на виды вреда, подлежащего возмещению вследствие недостатков товара, работы или услуги, круг лиц, имеющих право требовать возмещения такого вреда, а также устанавливает специальный состав для возникновения обязательства.

2. В указанных обстоятельствах подлежит возмещению как вред, причиненный личности — жизни и здоровью гражданина, так и имущественный вред, причиненный гражданину или юридическому лицу. Опираясь на нормы параграфа 3 главы 59 ГК, а также положения ряда других законов, в частности Закона о защите прав потребителей, к указанным видам вреда следует присовокупить также и моральный вред.

3. Требовать возмещения вреда вправе граждане и юридические лица независимо от того, состояли они или нет в договорных отношениях с продавцом или изготовителем товара, лицами, выполнившими работу или оказавшими услугу. Потерпевшими признаются исключительно граждане-потребители или юридические лица, приобретшие товар, заказавшие работу или услугу в целях собственного потребления, а не для целей регулярного извлечения прибыли по правилам ч. 3 п. 1 ст. 2 ГК.

Тема 27. Обязательства вследствие неосновательного обогащения

Правила, предусмотренные настоящей главой, применяются независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Комментарии к статье 1102:

1. Имело место приобретение или сбережение имущества. Имеется в виду увеличение стоимости собственного имущества приобретателя, присоединение к нему новых ценностей или сохранение того имущества, которое по всем законным основаниям неминуемо должно было выйти из состава его имущества. Например, приобретатель получил сумму денег, предназначенную другому лицу, или продавец не передал покупателю оплаченный им товар (см. п. 4 ст. 487 Кодекса).

2. Приобретение или сбережение произведено за счет другого лица (более принято говорить — за чужой счет). Как правило, это означает, что имущество потерпевшего уменьшается вследствие выбытия из его состава некоторой части или неполучения доходов, на которые это лицо правомерно могло рассчитывать. Например, неполучение платы за произведенную работу, либо потеря собственником владения вещью и т.п. Причем необязательно уменьшение имущества потерпевшего по величине должно равняться его увеличению приобретателя. Больше того, положительное уменьшение стоимости или состава имущества потерпевшего не обязательно должно происходить. Важен факт приобретения доходов за чужой счет или получение возможности их приобретения. Так, в результате несвоевременного возврата взятой в долг суммы денег заемщик получает возможность обогатиться за счет заимодавца путем использования этой суммы для осуществления коммерческих операций. Возможно, он это не сделал и не получил реально никаких доходов. Этот факт не имеет значения. И возможно, что заимодавец не понес никаких убытков в связи с задержкой возврата долга, тем не менее, сам факт неосновательного обогащения налицо, и п. 1 ст. 811 дает ему право на получение с заемщика процентов, размер которых определяется п. 1 ст. 395.

Статья 395, устанавливающая ответственность за пользование чужими средствами, также не ставит в качестве условия ее возникновения наличие потерь у лица, которому эти средства на самом деле по праву принадлежат. Это правило подтверждено ст. 1105 настоящей главы.

3. Третьим необходимым условием является отсутствие правовых оснований, т.е. приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет другого

не основано ни на законе (иных правовых актах), ни на сделке, прежде всего договоре, т.е. происходит неосновательно. Например, удержание арендуемого имущества после окончания договора аренды и т.п.

В случае предоставления денежных сумм или иного имущества во исполнение несуществующего обязательства, закон устанавливает еще одно условие — невозвращение имущества (см. комментарий к ст. 1109).

В п. 2 ст. 1102 устанавливается правило, в соответствии с которым возникновение обязательств из неосновательного обогащения не ограничивается поведением только потерпевшего или приобретателя. Данное обязательство может возникнуть в результате действий третьих лиц, либо помимо воли участников обязательства из неосновательного обогащения. На возникшее из действий третьих лиц или помимо воли приобретателя имущества или потерпевшего обязательство распространяются нормы главы 60 ГК.

Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав

Поскольку иное не установлено настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами, и не вытекает из существа соответствующих отношений, правила, предусмотренные настоящей главой, подлежат применению также к требованиям:

1) о возврате исполненного по недействительной сделке;

2) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;

3) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;

4) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

Впервые в нашем законодательстве (ст. 1103 ГК) сделана попытка разрешить вопрос о соотношении обязательств из неосновательного обогащения с требованиями, вытекающими из других видов гражданских правоотношений. Нельзя сказать, что это полностью удалось. Статья 1103 не дает ответа на вопрос, как применяются обязательства из неосновательного обогащения в перечисленных пунктах (1, 2, 4) — субсидиарно, альтернативно по требованию кредитора, преимущественно перед другими требованиями или самостоятельно.

Традиционно в правовых системах других государств считается, что обязательства из неосновательного обогащения имеют своей целью восстановление нарушенного имущественного права, если это не может быть достигнуто путем предъявления иска из других оснований — закона, сделки, деликта и пр. Таким образом, применение норм о неосновательном обогащении носит субсидиарный характер. Такое же значение в большинстве случаев признается за ними и в нашем законодательстве, если исходить из анализа соответствующих статей Кодекса. Так, в случае признания сделки недействительной, наступают последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 «...каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом,

выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах — если иные последствия не предусмотрены законом».

Вероятнее всего, что лицо, исполнившее свое обязательство в сделке, признанной недействительной, обратится для обоснования своего требования о возврате исполненного к одной из статей о недействительности сделок, и этого будет достаточно для удовлетворения ее интересов.

Но если имущество, которое подлежит возврату, оказалось поврежденным, его полезные качества ухудшились или уменьшилась его стоимость за время пребывания у другой стороны, упомянутые статьи не дают право на компенсацию связанных с этим потерь. На помощь потерпевшей стороне приходит п. 2 ст. 1104, которая устанавливает ответственность приобретателя за ухудшение, недостачу находящегося у него чужого имущества.

Также вполне естественно, что собственник, в случае потери им владения вещью, предъявит виндикационный иск на основании ст. 301 или 302 ГК в зависимости от добросовестности или недобросовестности владельца, а ст. 303 дает ему возможность помимо вещи взыскать с владельца и все доходы, которые он получил или должен был получить за время своего владения. Однако если незаконный владелец вещи ее ухудшил, испортил или иным способом уменьшил ее потребительскую, товарную, денежную стоимость, собственник вправе применить п. 2 ст. 1104. Собственник, таким образом, становится потерпевшим, а владелец — приобретателем. Кроме того, если владелец умышленно задерживает вещь с того момента, как он узнал или должен был узнать о неосновательности своего владения, тем более после принятия решения о возврате ее собственнику, он может потерять по ст. 1108 и право на возмещение затрат, которые он произвел на содержание и хранение вещи.

Аналогичным образом возможно субсидиарное применение норм из неосновательного обогащения к обязательствам, возникающим из причинения вреда, если деликвент не только повредил, уничтожил или лишил имущества потерпевшего, но еще и обогатился за его счет вследствие этого.

Требование «одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством» (п. 3 ст. 1103) означает, что в случае прекращения обязательства из-за невозможности его исполнения, возникшей по причине обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает, или в связи с добровольным отказом от обязательства обеих сторон, сторона, исполнившая свое обязательство полностью или частично, вправе требовать возврата исполненного. Это требование носит самостоятельный характер, т.к. общие положения об обязательствах не содержат нормы, предусматривающей необходимость возврата исполненного, хотя общие принципы обязательственного права и некоторые нормы косвенно подразумевают необходимость возврата исполненного при наступлении объективной невозможности исполнения обязательства (см. п. 2 ст. 416, ст. 395).

Неосновательным обогащением обосновывается в целом институт реституции — восстановления в первоначальное положение. Если основание, по которому возникло обязательство, по какой-то причине отпало, скажем, признано недействительным, или для одной из сторон возникла объективная невозмож-

ность его исполнения, и она освобождается от обязательства, а другая сторона совершила уже исполнение полностью или частично, эта последняя вправе требовать от первой стороны все переданное ей в натуре, а при невозможности возврата имущества в натуре — предоставить денежное возмещение.

Это правило не действует в отношении абстрактных обязательств, содержащихся в ценных бумагах, поскольку противоречит самой их сути. Пункт 2 ст. 147 Кодекса предусматривает: «Отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания обязательства, либо на его недействительность не допускается».

Возвращение неосновательного обогащения в натуре

Имущество, составляющее неосновательное обогащение приобретателя, должно быть возвращено потерпевшему в натуре.

Приобретатель отвечает перед потерпевшим за всякие, в том числе и за всякие случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность.

Комментарий к статье 1104:

Установленное в п. 1 положение о необходимости возврата приобретенного имущества в натуре, т.е. возврата именно той вещи, которой потерпевший лишился, полностью соответствует действующему в российском обязательственном праве принципу реального исполнения обязательства.

Так, статья 309 предусматривает: «Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона...», т.е. при неисполнении обязательства кредитор вправе требовать от должника совершения именно тех действий, которые в силу закона или договора составляют его содержание. Статья 398 дополняет это общее правило, предоставляя кредитору возможность требовать принудительного изъятия у должника индивидуально-определенной вещи, которую в силу обязательства он должен был передать добровольно. А статья 1082, устанавливающая ответственность за причинение вреда, также ставит на первое место возмещение его в натуре — предоставление вещи того же рода и качества или исправления поврежденной вещи и т.п.

В п. 2 ст. 1104 устанавливается ответственность приобретателя за недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного имущества за то время, пока оно находилось в его владении. Это новое положение в нашем законодательстве.

Предел ответственности должника, а также ее возникновение зависит от того момента, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего приобретения и от формы вины:

– до этого момента — он отвечает только за недостачу или ухудшение имущества в результате умысла или грубой неосторожности со своей стороны;

– после этого момента — он отвечает за всякие, даже случайные повреждения вещи, т.е. происшедшие и без его вины. Закон ничего не говорит об от-

ветственности приобретателя за недостачу и ухудшение вещи, происшедшие вследствие действия непреодолимой силы. Надо полагать, что в этом случае он не освобождается от ответственности, поскольку закон говорит, что приобретатель отвечает за всякие недостачу и ухудшение вещи. Кроме того, потерпевший вправе воспользоваться для защиты своих интересов пунктом 1 статьи 1105.

Возмещение стоимости неосновательного обогащения

В случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести, либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что оно сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило.

1. В соответствии с общими нормами (ст. 1105 ГК), определяющими ответственность должника при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств, п. 1 ст. 1105 устанавливает в качестве дополнительной формы ответственности приобретателя денежное возмещение стоимости неосновательно полученного или сбереженного имущества. Эта мера применяется в случае невозможности возврата имущества в натуре. Невозможность не связывается с поведением приобретателя, т.е. может возникнуть в результате действия случая, непреодолимой силы, третьих лиц.

Размер возмещения определяется стоимостью имущества на момент его приобретения. Если же приобретатель немедленно, после того как он узнает о неосновательности своего обогащения, не вернет имущество или не компенсирует его стоимость потерпевшему, он берет на себя риск изменения стоимости имущества, так как будет обязан возместить потерпевшему убытки, которые он понесет в связи с изменением цены имущества. Причем закон говорит о «последующих изменениях стоимости», по смыслу предшествующей части пункта надо полагать, что имеются в виду любые, происшедшие после момента приобретения имущества, изменения.

2. Пункт 2 ст. 1105 дополнительно раскрывает и уточняет сферу действия обязательств из неосновательного обогащения. Как отмечалось ранее в комментариях ст. 1102, положительное уменьшение стоимости или состава имущества потерпевшего не имеет значения. Важен факт приобретения имущества (доходов) за чужой счет.

В пункте 2 ст. 1105 говорится о необходимости предоставления возмещения за пользование чужими услугами. Однако следует заметить, что пользование чужими услугами может происходить: 1) на основе договора, и тогда сторона, не оплатившая полученные услуги, отвечает по правилам договорной ответственности как за неисполнение своего обязательства; или 2) без договора, — тогда ответственность может быть возложена на приобретателя по ст. 985 Кодекса

как за действия в чужом интересе. Очевидно, что применение п. 2 ст. 1105 для возложения ответственности за пользование чужими услугами носит субсидиарный характер и ограничивается случаями, когда невозможно возложить ответственность на приобретателя ни из договора, ни на основании действий в чужом интересе. Сюда, в основном, относятся случаи ошибочного оказания услуг, как и предусмотрено статьей 987 Кодекса.

Статья 1106 регулирует частный случай неосновательного обогащения — приобретение права путем гражданско-правовой цессии, если основания для такой передачи отсутствовали, либо были признаны недействительными. В понятие «имущество», в соответствии со ст. 128 Кодекса, включаются и имущественные права, следовательно, неосновательное их приобретение подпадает под действие ст. 1102.

Законодатель выделил этот случай в особую статью, очевидно, в связи с особенностями защиты прав потерпевшего — необходимостью возвращения документов, подтверждающих потерянное право, и для облегчения возврата этих документов.

Статья 1107. Возмещение потерпевшему неполученных доходов

Лицо, которое неосновательно получило или сберегло имущество, обязано возвратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (статья 395) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств.

Статья 1107 определяет судьбу доходов, которые приобретатель получил или должен был получить, используя неосновательно приобретенное имущество. Делается это вполне традиционно для гражданского права (см., например, ст. 303 Кодекса): возврату подлежат доходы, которые приобретатель получил после того, как узнал или должен был узнать о том, что приобрел имущество без надлежащего основания. Таким образом, все выгоды, которые сумел извлечь приобретатель из имущества до этого момента, он может оставить за собой. Пункт 2 ст. 1107 выделяет особо случай, когда объектом неосновательного обогащения являются денежные средства, и отсылает к ст. 395 Кодекса, поскольку эта статья регулирует последствия неосновательного получения или сбережения денежных средств за счет другого лица. На основании ст. 395 за пользование чужими денежными средствами без достаточных оснований уплачиваются проценты, размер которых определяется существующей в месте жительства или месте нахождения кредитора учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства. В соответствии с п. 2 ст. 1107 проценты выплачиваются с момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности нахождения у него чужих денежных средств, и на основании п. 3 ст. 395 — по день уплаты соответствующих сумм кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен более короткий срок.

Как уже упоминалось в комментариях ст.ст. 1102 и 1105, уплата процентов не связывается с тем фактом, понес ли кредитор какие-либо убытки вообще из-за того, что его денежными средствами пользовалось другое лицо. Но, если убытки имели место и если они превысили установленную в п. 1 ст. 395 сумму учетной ставки процентов, кредитор вправе, на основании п. 2 ст. 395, требовать с должника-приобретателя возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

Положение п. 2 ст. 1107 в сочетании с положениями ст. 395 находит очень широкое применение в деловой практике. Во всех случаях, когда должник по денежному обязательству (например, покупатель по договору купли-продажи, см. п. 3 ст. 486, п. 4 ст. 487) не исполняет его в срок, он рассматривается как приобретатель, сберегающий (удерживающий) чужое имущество без правовых оснований, и, следовательно, помимо обязанности возвратить сумму долга, обязан выплатить проценты за ее использование по ст. 395.

Возмещение затрат на имущество, подлежащее возврату

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества (статья 1104) или возмещении его стоимости (статья 1105) приобретатель вправе требовать от потерпевшего возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы (статья 1106) с зачетом полученных им выгод. Право на возмещение затрат утрачивается в случае, когда приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату.

Статья 1108 также устанавливает традиционное для гражданского права положение (см. ст.ст. 303, 897, 1023 и др. Кодекса): при возврате имущества приобретатель может требовать от потерпевшего возмещения затрат, произведенных им для поддержания имущества в надлежащем состоянии. Речь идет в данном случае об индивидуально-определенной вещи. Подлежат возврату только необходимые затраты. Если приобретатель произвел некие расходы на улучшение вещи, и эти улучшения могут быть отделены без ее повреждения (например, поставил на автомобиль кондиционер), он может оставить это улучшение за собой. Если же улучшение не может быть отделено от вещи, приобретатель, в соответствии со ст. 303 Кодекса, может требовать возмещения его стоимости, но не свыше размера стоимости вещи и при условии, что он является добросовестным. Затраты могут быть взысканы с потерпевшего с того момента, с которого приобретатель обязан вернуть доходы, т.е. с момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности своего приобретения или сбережения.

При расчете приобретателя с потерпевшим может быть произведен зачет расходов и доходов.

Если приобретатель умышленно удерживает имущество потерпевшего в своем владении, он теряет право на возмещение расходов.

Статья 1109. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату

Не подлежат возврату в качестве неосновательного обогащения:

1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

4) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства, либо предоставило имущество в целях благотворительности.

Статья 1109 устанавливает случаи, когда полученное приобретателем от другого лица имущество внешне могло бы быть расценено как неосновательное обогащение, на самом же деле таковым не является. Перечень этих случаев исчерпывающий:

1. Не является неосновательным обогащением, а потому не подлежит возврату имущество, досрочно переданное во исполнение обязательства, если обязательством не предусмотрено иное. В соответствии со ст. 315 Кодекса «должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства, либо не вытекает из его существа». Эта же статья устанавливает, что если обязательство касается предпринимательской деятельности, возможность исполнения его до срока должна быть предусмотрена законом, другими правовыми актами или условиями обязательства, обычаями делового оборота или вытекать из его существа. Но, в любом случае, в соответствии с общим принципом, действующим во всех правовых системах, в российском праве в том числе, кредитор может принять досрочное исполнение обязательства, и, если он это сделал, то есть дал на него согласие, полученное таким образом имущество не может рассматриваться в качестве неосновательного обогащения, не может быть потребовано его возврата.

2. Если должник исполняет обязательство по истечении срока исковой давности, действия кредитора, принявшего имущество, не считаются незаконными, т.к. истечение срока исковой давности не прекращает обязательства должника и соответствующее ему право кредитора, а только обессиливает последнее, т.е. кредитор не может принудительно через суд (арбитраж) реализовать это право. Стало быть, естественно, если должник исполняет обязательство после истечения срока исковой давности, такое исполнение считается законным. В полном соответствии со ст. 1109 ст. 206 Кодекса прямо устанавливает, что должник не может требовать возврата исполненного по истечении исковой давности, даже если в момент исполнения он не знал об этом факте.

Подтверждает это правило и ст. 199, в соответствии с которой суд применяет правила об истечении срока исковой давности только по заявлению стороны в споре; если же такого заявления не последует, он может вынести решение о принудительном исполнении обязательства должником и после истечения срока исковой давности.

3. Не считаются неосновательным обогащением и не подлежат возврату всякие денежные суммы, предоставленные гражданину в качестве средств существования, как-то: заработная плата, приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина и т.п. Закон устанавливает два изъятия из этого правила. Излишне выплаченные суммы должны быть возвращены, если их выплата явилась результатом: 1) счетной ошибки или 2) недобросовестности получателя.

Правильность произведенных расчетов, по которым была совершена выплата, а также добросовестность поведения получателя презюмируются, стало быть потерпевший обязан доказать наличие этих фактов для того, чтобы обратить получателя в приобретателя, а выплаченные суммы — в неосновательное обогащение.

В ранее действовавшем законодательстве (ст. 474 ГК 1964 г.) не подлежали возврату также излишне выплаченное по отпавшему основанию авторское вознаграждение, вознаграждение за открытие, изобретение и другие объекты промышленной собственности. Ныне это правило отменено, поскольку отношения по распространению и использованию произведений художественного и промышленного творчества регулируются в основном авторским или лицензионным договором, ответственность по которым определяется общими нормами договорного права.

4. Если потерпевший знал об отсутствии у него обязательства перед приобретателем, тем не менее, предоставил ему некое имущество, здесь возможны два варианта:

а) потерпевший действовал недобросовестно, возможно рассчитывая на какую-то незаконную или неблаговидную услугу со стороны получателя, которая, однако, не была предоставлена; или хотел ввести приобретателя в заблуждение, создать искаженное представление об имущественных отношениях с другими лицами. Например, потерпевший выплачивает приобретателю чужой долг, рассчитывая получить эту сумму с должника приобретателя, возможно с процентами. Приобретатель думает, что получил деньги от истинного должника, расходует их по своему усмотрению, не предъявляет требования к должнику, пропускает срок исковой давности и т.д. Потерпевший, не получив выплаченной суммы с должника, предъявляет требование к приобретателю о возврате долга и т.д.;

б) имущество было предоставлено в благотворительных целях, а затем «благодетель» передумал и стал требовать его возврата.

В любом из этих случаев переданное имущество не считается неосновательным обогащением и не может быть востребовано назад. В первом варианте часто речь идет об уголовно наказуемом деянии (см., например, ст.ст. 184, 204 УК РФ), во втором — вступают в силу положения Кодекса о договоре дарения, ст.ст. 572-582, которые в принципе предусматривают возможность возврата подаренного имущества, но при наличии определенных условий.

Тема 28. Право на результаты творческой деятельности

Законодательство об интеллектуальной собственности — одна из самых молодых норм в Российском правовом поле. На сегодняшний день, начиная с 1 января 2008 г. вступает в действие 4 часть Гражданского кодекса, регулирующая этот институт.

Особую важность для защиты интеллектуальной собственности имеет авторский договор.

Авторский договор — это соглашение, в силу которого одна сторона (автор) передает или обязуется передать другой стороне (пользователю) свои права на использование произведения, а пользователь обязуется уплатить автору установленное вознаграждение за использование или предоставление такого права.

Авторский договор следует отличать от других форм договорного регулирования отношений по созданию и использованию произведений науки, литературы или искусства, и, в частности, от трудового договора и договора подряда. Этот аспект очень важен для установления объема прав создателя творческого произведения и его пользователя.

Предметом трудового договора является трудовая деятельность работника, соответствующая его должности и квалификации. Предмет авторского договора — имущественные права на произведения науки, литературы, искусства как результат творческой работы автора. Если стороны связаны трудовым договором, то необходимо выяснить, входило ли создание творческого произведения в трудовые обязанности его автора. Если произведение создано в рамках выполнения служебного задания, то права по использованию произведения принадлежат работодателю, который должен обеспечить лишь соблюдение личных и имущественных прав автора. Воспроизводить и распространять такое произведение, в том числе переиздавать его, работодатель вправе в любое время и в любом объеме, не спрашивая на это согласия автора.

Предметом договора подряда является результат обычной, технической деятельности подрядчика, а не результат творческой деятельности, как в авторском договоре. Исполнителем в авторском договоре всегда является сам автор, в то время как в договоре подряда исполнителем может быть и подрядчик, и субподрядчик. Различен и объем прав автора и подрядчика. Так, в случае творческой неудачи автору гарантируется выплата определенной части предусмотренного авторским договором вознаграждения, за ним сохраняются все авторские права на произведение, переходящее в собственность другого лица. Ничего подобного не происходит в договоре подряда. Данные отличия договора подряда от авторского договора необходимо иметь в виду при оформлении заказа на создание того или иного творческого произведения и соответственно именовать такой договор авторским договором заказа, а не договором подряда.

По субъектному составу и признаку авторские договоры отличаются и от других договоров, связанных с использованием различных произведений. К их числу относятся, прежде всего, те из них, которые не обладают хотя бы одним из признаков произведения науки, литературы и искусства (например, телефонные справочники, адресные книги).

Существуют произведения, обладающие всеми необходимыми для охраны признаками, но они, тем не менее, не охраняются авторским правом в силу прямого указания закона. Это относится к официальным документам, их переводам (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), государственным символам и знакам (флаги, гербы, ордена, денежные знаки), произведениям народного творчества, сообщениям о событиях и фактах, имеющим информационный характер.

В зависимости от вида произведений, по поводу которых заключаются авторские договоры, различают:

– договоры на создание и использование литературных произведений;

– договоры на создание и использование музыкальных произведений;

– договоры на создание и использование аудиовизуальных произведений; архитектурных произведений и др.

Различаются также: авторские договоры заказы; авторские договоры на готовые произведения; авторские договоры с использованием необнародованного или обнародованных произведений.

В зависимости от способа использования произведения различают: издательский договор; постановочный договор; сценарный договор; договор о депонировании рукописи; договор художественного заказа; договор об использовании произведения в промышленности.

В зависимости от того, становится ли приобретатель авторских прав по договору их единственным обладателем или не становится, авторские договоры подразделяются на:

– авторские договоры о передаче исключительных прав;

– договоры о передаче неисключительных прав (использование произведения только способом, предусмотренным самим автором).

По общему правилу авторский договор является консенсуальным, взаимным, возмездным. Могут быть также и реальные, безвозмездные, односторонние договоры. Так, авторский договор будет считаться реальным, если, одновременно с согласованием всех необходимых условий договора, стороны предоставят друг другу все причитающееся по договору. В том случае, когда автор не несет при этом никаких дополнительных обязательств, договор будет считаться односторонним. Кроме того, в законе нет запрета на передачу исключительных прав по договору на безвозмездной основе. В этом случае об этом необходимо указать в договоре, иначе условие о цене будет считаться несогласованным.

Сторонами договора выступают автор и его правопреемник, с одной стороны, и пользователь произведения — с другой. Пользователем произведения, как правило, выступает специализированная организация, основным родом деятельности которой является осуществление издательских, выставочных и других аналогичных функций.

Авторский договор может быть и многосторонним. Сторонами договора могут быть как физические, так и юридические лица. Физическое лицо должно быть дееспособным. За малолетних авторов авторские договоры подписывают их законные представители. Несовершеннолетние авторы в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют свои авторские права самостоятельно. В случае смерти автора

договор на использование произведения заключается с его наследниками по завещанию или по закону.

Сторона, предлагающая объект для использования, должна обладать соответствующим правом на него. Кроме того, обладателями таких прав, помимо авторов, могут быть и иные физические и юридические лица, получившие исключительные права на произведение или на основании соглашения с автором, или в силу служебных отношений с работодателем.

В отличие от авторских договоров, по лицензионному договору лицензиар предоставляет лицензиату право на использование охраняемых объектов промышленной собственности, топологий интегральных микросхем, товарных знаков, ноу-хау, а лицензиат принимает на себя обязательство вносить лицензиару обусловленные соглашением платежи, а также осуществлять другие предусмотренные соглашением действия.

Договор регулируется положениями Гражданского кодекса главы «Сделки»; «Общие положения об обязательствах», а также «Общие положения о договорах».

Лицензионный договор может содержать элементы различных договоров, например купли-продажи, коммерческой концессии. Однако он от них отличается.

Так, договоры купли-продажи и аренды базируются на праве собственности или ином вещном праве соответственно продавца или арендодателя, а в основе лицензионного договора лежит исключительное право патентообладателя, владельца товарного знака. По договорам купли-продажи и аренды передаются вещи. По лицензионному договору передается нематериальный объект — техническое решение, опыт. При этом право интеллектуальной собственности на предмет соглашения сохраняется за лицензиаром. Следует также подчеркнуть, что объекты исключительного права вообще не нуждаются в передаче, поскольку их описание публикуется и доступно каждому. Указанные объекты могут одновременно использоваться и самим лицензиаром, и, с разрешения последнего, неопределенным числом третьих лиц (лицензиатов). Вследствие названных особенностей, к договору о патентной лицензии неприменимы правила законодательства о купле-продаже, касающиеся обязанности продавца сохранять проданную вещь, передать ее по требованию покупателя.

Что касается договора коммерческой концессии, то в соответствии с ним правообладатель передает пользователю комплекс исключительных прав, в числе которых в обязательном порядке должны присутствовать право на фирменное наименование и право на охраняемую коммерческую информацию правообладателя. Это отличает данный договор от традиционных лицензионных договоров, обычно предоставляющих право на использование отдельных объектов интеллектуальной собственности (изобретений, полезных моделей). Кроме того, прекращение исключительного права, пользование которым предоставлено по договору коммерческой концессии, не ведет к прекращению данного договора. В этом случае прекращает действие лишь положение, относящееся к прекратившемуся праву, а лицензионный договор в аналогичном случае прекращает действовать полностью (до окончания срока действия патента).

Лицензионный договор — консенсуальный, взаимный, возмездный. Сторонами договора являются лицо, передающее принадлежащее ему право на изобретение, промышленный образец, полезную модель (патентообладатель) и лицо, приобретающее у другой стороны договора право на использование изобретения, полезной модели.

Тема 29. Договор коммерческой концессии

Договор коммерческой концессии (франчайзинг) регулируется ст. 1027–1040 ГК. По данному договору правообладатель обязуется предоставить пользователю за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя.

Существо исключительных прав сводится к предоставлению их обладателям юридической монополии на использование охраняемых результатов творческой деятельности с одновременной возможностью устранения от такого использования третьих лиц.

Сторонами договора могут выступать коммерческие организации и граждане в качестве индивидуальных предпринимателей.

Существенным условием договора является предмет и цена. Предмет договора — комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю. Из закона следует, что должны быть, как минимум, полномочия на использование двух объектов, правовой режим которых установлен в качестве исключительного. К таким обязательным объектам закон относит фирменное наименование и охраняемую коммерческую информацию. Помимо этих объектов, стороны договора могут передавать и другие исключительные права.

Специфической чертой предмета договора коммерческой концессии является возможность получения пользователем от правообладателя в рамках комплекса договорных условий товаров определенного вида. В этом смысле пользователь может рассматриваться как покупатель, осуществляющий посреднические функции между правообладателем и конечными потребителями, но действующий не по классической схеме договора купли-продажи, а в рамках договора особого рода, предмет которого носит комплексный характер.

Договор носит письменную форму, несоблюдение которой ведет его к недействительности.

Договор коммерческой концессии подлежит регистрации в органе, осуществляющем регистрацию правообладателя на территории РФ. Однако несоблюдение требования о госрегистрации договора не влечет его недействительности, однако стороны в отношениях с третьими лицами вправе ссылаться на договор лишь с момента его регистрации. Если в предмет договора включены объекты, охраняемые в соответствии с патентным законодательством, то договор необходимо зарегистрировать в Роспатенте РФ.

Институт коммерческой концессии допускает субконцессию (ст. 1029 ГК) — это форма разрешения другим лицам использования предоставленного пользователю комплекса исключительных прав.

Коммерческая концессия подчинена общим правилам об ответственности (гл. 25 ГК), сопровождаемым специальными правилами.

Так, правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров, продаваемых пользователем по договору коммерческой концессии (ст. 1034 ГК).

Если же требования предъявляются к пользователю как к изготовителю продукции (товаров) правообладателя, то последний отвечает солидарно с пользователем. Вместе с тем, ответственность правообладателя ограничивается условием о качестве и не распространяется на нарушение пользователем других условий договоров с третьими лицами (количества, сроков).

Следующий случай наступления ответственности связан с фактом отказа пользователю в возобновлении на новый срок прекратившегося договора и предоставления правообладателем до истечения установленного законом трехлетнего срока тех же прав, какие были предоставлены пользователю по прекратившемуся договору, третьим лицам. Если при этом правообладатель не предложит бывшему пользователю заключить новый договор в указанный срок, он обязан возместить последнему убытки. При нарушении правообладателем трехлетнего запрета и получении вследствие этого доходов, пользователь, в силу п. 2 ст. 15 ГК, вправе требовать от него возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Особенностью наступления ответственности в рамках отношений по договору коммерческой субконцессии является случай причинения вреда правообладателю вторичным пользователем (п. 4 ст. 1029 ГК). В этом случае вторичный пользователь несет ответственность перед правообладателем, а пользователь несет перед правообладателем субсидиарную ответственность за действия вторичного пользователя.

Тема 30. Форма и содержание внешнеэкономических контрактов

По действующему российскому законодательству форма внешнеэкономических сделок, совершаемых российскими юридическими лицами и осуществляющими предпринимательскую деятельность физическими лицами, подчиняется российскому праву независимо от места их совершения (п. 2 ст. 1209 ГК). При этом сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права (п. 1 ст. 1209 ГК).

Исключение сделано для недвижимого имущества. В соответствии с п. 3 ст. 1209 ГК форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, — российскому праву.

Согласно п. 3 ст. 162 ГК внешнеэкономическая сделка должна совершаться в простой письменной форме, несоблюдение которой влечет ее недействительность.

Внешнеэкономические контракты, как правило, содержат условия, которые в практике заключения договоров внутри государства не упоминаются. К ним относятся базисные условия поставки, условия о патентной чистоте поставляемых товаров, валюте платежа, конфиденциальности сделки, об арбитражной оговорке, о порядке вступления в силу контракта.

При составлении проекта внешнеэкономического контракта целесообразно разделить его на три части: преамбулу, основную часть и заключительную часть.

Заключение и порядок ведения контракта регулируется Венской конвенцией.

Объективный процесс интернационализации современного мирового хозяйства требует нового уровня многосторонних экономических взаимоотношений, поэтому изучение различных аспектов и форм внешнеэкономической деятельности для предприятий и организаций Российской Федерации представляет большой практический интерес.

Так уж получилось, что из всех областей экономики сегодняшней России важнейшей является внешнеэкономическая. Это элементарный факт, легко обнаруживаемый даже из простых цифр, приводимых в книге.

Отмена государственной монополии на внешнюю торговлю и разрешение предприятиям любых форм собственности самостоятельного выхода на внешний рынок, с одной стороны, сразу подорвало особую замкнутость и элитарность сферы внешнеэкономической деятельности, доступной только узкому кругу привилегированных лиц. С другой стороны, стихия нерегулируемого, нецивилизованного рынка, захватившего внешнеэкономические связи после фактического самоустранения государства от регулирования внешнеэкономической деятельности, привела к неконтролируемой и широкомасштабной распродаже невоспроизводимых природных ресурсов России по бросовым ценам и на любых условиях.

В свою очередь российский рынок оказался открытым для всех желающих сбыть свою продукцию, несмотря на ее качественные и экологические характеристики, а также для покупателей отечественного сырья, техники, технологии, энергии по ценам ниже цен мирового уровня.

В настоящее время многие российские фирмы являются участниками международной торговли. Либерализация внешнеэкономической политики, отсутствие отрегулированного режима внешнеэкономических связей привели к резкому дисбалансу экспортно-импортных операций, нарушению механизма возвратности валютных средств в страну.

Возникли проблемы совершенствования внешнеэкономической подготовки кадров, изменения взглядов руководителей производства на проблемы экономического развития. Умение работать на рынке в нашей стране было поднято до уровня одного из направлений экономической науки.

Вследствие появления Уполномоченных банков, получивших лицензию Центрального Банка РФ на проведение валютных операций, значительно расширилась сфера функционирования валютного механизма. В этих условиях

экспортно-импортные операции становятся одной из основ товарного обращения в России и источником валютных поступлений организаций-резидентов.

В связи с большим вниманием, которое уделяется сегодня внешнеторговым операциям со стороны субъектов экономической деятельности, возникла потребность в анализе процесса международной торговли и факторов, влияющих на ее конечный результат для каждой из сторон. Это послужило причиной тому, что в последние годы в международном и российском законодательстве было принято множество соглашений, положений и постановлений по вопросам внешнеэкономической деятельности. К ним можно отнести «INTERCOMS» (Международные коммерческие термины, определяющие условия договора купли-продажи — перевод 1990 г.), «Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств-участников Содружества Независимых Государств» (Киев, 1992), «Принципы УНИДРА» (Принципы международных коммерческих договоров), переведенные на русский язык в 1994 г., Закон РФ «О международных договорах РФ» (1995), Приказ МВЭС РФ «О порядке учета внешнеторговых контактов в РФ в целях дальнейшего совершенствования системы валютного контроля при проведении внешнеторговых операций» (1996) и др.

Российскими учеными и специалистами-практиками было разработано и издано немало научно-практических пособий для овладения российскими предпринимателями богатейшим опытом методов и порядка осуществления международных коммерческих операций. К их числу можно по праву отнести «Маркетинг во внешнеэкономической деятельности предприятия» (М., 1994), «Как заключать международные торговые контракты» (1995), коллективный труд «Валютные операции» (А.М. Абашина, А.А. Маковский, М.Н. Симонова, И.К. Талье) (М., 1998), «Международные расчеты по коммерческим операциям» под редакцией А.П. Носко (1994), «Валютно-финансовые отношения предприятий и организаций с зарубежными партнерами» С.Н. Лаврова, Б.А. Фролова (М., 1994), «Экспортные и импортные операции» В.П. Астахова (1995), «Организация внешнеэкономический связей» М.А. Алсенова, В.А. Булатовой (1997), «Контакт международной купли-продажи: современная практика заключения. Разрешение споров» М.Г. Розенберга (М., 1998), новейшие учебные пособия «Управление внешнеэкономической деятельностью хозяйствующих субъектов России» (1999), «Внешнеэкономическая деятельность Ростовской области: организация, управление, перспективы» (1999) и другие.

Контракт международной купли-продажи товаров является наиболее часто встречающейся внешнеэкономической сделкой, применяющейся в практике деятельности российских предпринимателей. Его составление требует специальных знаний и навыков, учета специфических особенностей внешнего рынка, существенно отличающегося от внутригосударственного.

Валютно-финансовые условия внешнеторговых контрактов являются важнейшими факторами, определяющими рентабельную работу предприятий, сокращающими до минимума валютный и законодательный риски.

Цели и задачи дипломной работы заключаются в раскрытии основных аспектов валютно-финансового регулирования внешнеторгового контракта

в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и нормами Международного права.

В международной коммерческой практике договор купли-продажи товаров в материально-вещественной форме принято называть контрактом купли-продажи.

Контракт купли-продажи — это коммерческий документ, представляющий собой договор поставки товара и, если необходимо, сопутствующих услуг, согласованный и подписанный экспортером и импортером.

Из самого названия этого документа следует, что одна сторона договора осуществляет покупку, другая — продажу предмета договора. Непременным условием договора купли-продажи является переход права собственности на товар от продавца к покупателю. Этим договор купли-продажи отличается от всех других видов договоров — арендного, лицензионного, страхования, где не содержится такого условия, а предметом договора являются либо права пользования товаром, либо предоставление услуг.

В контракте купли-продажи оговаривается содержание договорных условий, порядок их исполнения и ответственность за исполнение.

Самый простой контракт купли-продажи содержит такие основные условия, как предмет и объем поставки (наименование и количество товара); способы определения качества товара; срок и место поставки; базисные условия поставки; цена и общая стоимость поставки; условия платежа; порядок сдачи-приемки товара; условия о гарантиях и санкциях; об арбитраже; об обстоятельствах непреодолимой силы; транспортные условия; юридические адреса сторон; подписи продавца и покупателя.

Стороны контракта берут на себя конкретные обязательства, которые содержатся во всех условиях контракта. Основными обязательствами для продавца являются: поставить товар, передать относящиеся к нему документы и передать право собственности на товар; для покупателя — уплатить цену за товар и принять поставку. В контракт обычно вносятся также положения, общие для обязательств продавца и покупателя, в частности по таким важным вопросам, как:

– понятие и порядок исчисления убытков, возмещение которых может быть потребовано при нарушении обязательств одной из сторон;
– право на получение процентов при просрочке платежа;
– принцип освобождения от ответственности;
– последствия расторжения договора;
– право на приостановление исполнения;
– обязанность по сохранению товара, принадлежащего другой стороне.

Для внешнеторговых контрактов имеет особое значение Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года, участницей которой (как правопреемник СССР) является Российская Федерация. В ней отмечается, что государства-участники, принимая во внимание общие цели принятых резолюций об установлении нового международного экономического порядка, считая, что развитие международной торговли на основе равенства и взаимной выгоды является важным элементом в деле содействия развитию дружественных отношений между государствами, и, полагая, что принятие

единообразных норм, регулирующих договоры международной купли-продажи товаров и учитывающих различные общественные, экономические и правовые системы, будут способствовать устранению правовых барьеров в международной торговле и содействовать развитию международной торговли.

Существуют различные виды договоров купли-продажи:

– контракт разовой поставки — единовременное соглашение, которое предусматривает поставку согласованного количества товара к определенной дате, сроку, периоду времени.

Поставка товаров производится один или несколько раз в течении установленного срока. По выполнению принятых обязательств юридические отношения между сторонами, собственно, контракт прекращаются.

Разовые контракты могут быть с короткими сроками поставки и длительными сроками поставки;

– контракт с периодической поставкой предусматривает регулярную (периодическую) поставку определенного количества, партий товара на протяжении установленного в условиях контракта срока, который может быть краткосрочным (обычно один год) и долгосрочным (5-10 лет, а иногда и больше);

– контракты на поставку комплектного оборудования предусматривают наличие связей между экспортером и покупателем-импортером оборудования, а также специализированными формами, участвующими в комплектации такой поставки.

При этом генеральный поставщик организует и несет ответственность за полную комплектацию и своевременность поставки, а также качество.

В зависимости от формы оплаты за товар различают контракты с оплатой в денежной форме и с оплатой в товарной форме полностью или частично.

Все стороны международных коммерческих сделок, находящиеся в договорных отношениях, называются контрагентами. Подавляющая часть международных коммерческих операций осуществляется фирмами. Под фирмой понимается предприятие, осуществляющее хозяйственную деятельность в области промышленности, торговли, строительства, транспорта и сельского хозяйства с целью извлечения прибыли.

Каждая фирма регистрируется в торговом реестре своей страны.

Выступающие на мировом рынке предприятия различают:

1) по виду хозяйственной деятельности и характеру совершаемых операций;
2) правовому положению;
3) характеру собственности;
4) принадлежности национальному капиталу;
5) сфере деятельности.

К первой группе относятся промышленные, торговые, транспортные, транспортно-экспедиторские, страховые, инжиниринговые, арендные, туристические, рекламные фирмы.

Ко второй группе относятся индивидуальные предприниматели и объединения предпринимателей.

К третьей группе относятся частные, государственные и кооперативные фирмы.

К четвертой группе относятся национальные, иностранные и смешанные фирмы.

К пятой группе относятся фирмы с международной сферой деятельности — прежде всего транснациональные корпорации.

Исходя из международной практики, можно сделать вывод, что заключение контракта означает все действия сторон, начиная от переговоров и кончая вступлением договора в силу.

Процесс заключения международных договоров может быть подразделен на стадии. К ним относятся составление и принятие текста договора, установление аутентичности текстов договора и выражение согласия на обязательность договора.

Как правило, заключению договора предшествует договорная инициатива, то есть предложение одной стороны или группы сторон заключить определенный договор с одновременным представлением проекта текста договора. Такие действия облегчают процесс заключения договора, прежде всего работу над самим текстом.

Начальным этапом являются предварительные переговоры, которые иногда называются трактацией сделки. Переговоры ведутся почтовой или телеграфной перепиской, по телефону или во время личных встреч представителей обеих сторон. Инициатива вступления в переговоры может быть проявлена как продавцом, так и покупателем. Покупатель либо откликается на объявление или другой вид рекламы продавца, либо обращается к известной ему фирме с запросом прислать предложение партии товара или оферту. Продавец может сам направить такую оферту фирме как возможному покупателю.

В соответствии с п. 2 ст. 432 ГК РФ, договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороны. Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (часть I ст. 435 ГК РФ).

В коммерческой практике оферта представляет собой письменное, устное или вытекающее из поведения предлагающей стороны — оферта — сообщение о желании вступить в юридически обязывающий договор (контракт), причем из условий данного сообщения следует, что оно будет связывать оферента, как только сторона-акцептант, которой оферта адресована, примет ее путем действия, воздержанием от действия или встречным обязательством. Акцепт в данном случае свидетельствует о принятии такого предложения (оферты). Безусловно, согласие с офертой признается акцептом, если оно получено оферентом в оговоренные предложением сроки.

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем было предложено в оферте, рассматривается как новая — встречная оферта. Оферта покупателя по договору купли-продажи дается в форме заказа.

Различают два вида оферты:

Твердая оферта — письменное предложение о продаже определенной партии товара, направленное конкретному покупателю. Это предложение, на основании которого у оферента возникают определенные обязательства, вытекающие из оферты. В ней продавец оговаривает срок, в течение которого считает себя связанным предложенными им условиями, то есть он не вправе отменить или изменить их.

Свободная оферта, или *публичная оферта* — это предложение о продаже определенной партии товара, направленное неопределенному кругу лиц, что не порождает для оферента каких-либо обязательств. «Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается публичной офертой» (часть II ст. 437 ГК РФ). Свободную оферту продавец делает одновременно нескольким покупателям, что обеспечивает ему ознакомление с товарным рынком. Получение свободной оферты потенциальным покупателем означает, что такое же предложение получено и его конкурентами, следовательно, по отношению к данному покупателю продавец не связан твердыми обязательствами.

По общему правилу условия внешнеторгового контракта купли-продажи определяются сторонами по собственному усмотрению.

Действующее российское законодательство устанавливает только общие рамки договорного правоотношения. Особенность правового регулирования внешнеторговых сделок проявляется в том, что стороны внешнеторгового договора купли-продажи должны определить законодательство страны, применимое к данному контракту. Выбор законодательства партнеры осуществляют по соглашению.

Принятие текста контракта сопровождается и такой процедурой, как установление его аутентичности. Аутентичность текста договора означает, что данный текст является подлинным и достоверным.

Как указывается в ст. 10 Венской конвенции, «текст договора становится аутентичным и окончательным» путем процедуры, о которой условились участвующие в переговорах стороны, либо путем подписания «ad referendum», парафирования самого текста договора или же заключительного акта конференции, содержащего этот текст.

Подписание «ad referendum» (условное подписание) означает, что такое подписание нуждается в последующем подтверждении соответствующей стороной. При парафировании представители стороны подписывают начальными буквами своего имени и фамилии (инициалами) первую, либо последнюю страницу текста договора. В некоторых случаях парафируется каждая страница текста договора.

Последней стадией заключения договора является выражение согласия сторон и других субъектов международного права на обязательность договора. Статьи 11 Венских конвенций 1969 и 1986 годов установили следующие способы выражения согласия на обязательность договора: подписание договора;

обмен документами, образующими договор; ратификация договора; его принятие, утверждение, присоединение к нему.

Наиболее распространенным способом выражения согласия на обязательность договора является его подписание.

Закон РФ о международных договорах 1995 года устанавливает, что согласие России на обязательность для нее международных договоров может выражаться путем подписания, обмена документами, образующими договор, ратификации, утверждения, принятия или присоединения к договору. Может быть применен и иной способ выражения согласия на обязательность договора, если об этом условились договаривающиеся стороны.

Правовое регулирование внешнеторгового контракта

В правовом регулировании внешнеэкономических сделок большую роль играют международные договоры регионального и универсального характера. Примером регионального регулирования внешнеэкономических сделок могут служить общие условия поставок в редакции 1991 г.

Существует также ряд международных соглашений универсального уровня по регулированию внешнеэкономических сделок. Это, прежде всего, Гаагские конвенции 1964 г. «О единообразном законе о международной купле-продаже товаров» и «О единообразном законе о порядке заключения договоров международной купле-продаже товаров». В силу ограниченного числа стран, подписавших эти конвенции, они не получили широкого распространения. Россия не является участником этих конвенций. Особое значение имеет конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товара 1980 г. Венская конвенция 1980 г. вступила в силу на территории России с 1 сентября 1994 года.

Данная конвенция носит универсальный и компромиссный характер, поскольку в ней учтены принципы и институты различных правовых систем, а также приняты во внимание интересы развивающихся стран в установлении нового международного экономического порядка. Гаагские конвенции 1964 г. по сути дела включены в Венскую конвенцию 1980 г. В России действует Федеральный закон «О международных договорах Российской Федерации» от 16 июня 1995 г. Его положения в основном соответствуют Венским конвенциям о праве международных договоров 1969 и 1986 годов.

Этот закон охватывает все аспекты заключения, выполнения, прекращения и приостановления международных договоров России. Кроме того, в нем устанавливается порядок регистрации договоров в Секретариате ООН и соответствующих органах других международных организаций, хранения подлинников договоров, заключенных Российской Федерацией, и их официального опубликования. Законом предусматривается создание Единой государственной системы регистрации и учета международных договоров, которая находится в ведении Министерства иностранных дел Российский Федерации.

Закон о международных договорах имеет в то же время и международное значение, поскольку им определяется отношение России к праву международных договоров.

Объектом международного контракта являются отношения субъектов международного права по поводу материальных и нематериальных благ, действий и воздержаний от действий. Любой объект международного права может быть объектом международного контракта.

Под целью международного договора понимается то, что стремятся осуществить или достигнуть субъекты международного права, заключая договор. Договор является тем средством, с помощью которого государства и другие субъекты международного права осуществляют поставленную перед собой цель.

Цель обычно определяется в преамбуле, либо в первых статьях договора. Так, в преамбуле и в ст. 1 Устава ООН сформулированы цели принятия Устава и создания ООН.

Важное значение при заключении и исполнении внешнеэкономических сделок, а особенно договоров международной купли-продажи, играют международные обычаи. С тем, чтобы избежать противоречий между торговыми партнерами в понимании торговых обычаев, Международная торговая палата разработала и выпустила сборники их толкования — «Инкотермс».

Применение базисных условий упрощает составление и согласование контрактов, помогает контрагентам найти равноправные способы разрешения возникающих разногласий.

Чтобы исключить или, по крайней мере, уменьшить последствия недоразумений, Международной торговой палатой были разработаны международные правила толкования торговых терминов — «Инкотермс». Впервые они были опубликованы в 1936 г.

Инкотермс представляют собой собрание условий, на которых заключаются контракты купли-продажи между сторонами (продавцом и покупателем), коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах. Каждое из условий определяет обязанности продавца и покупателя, распределение расходов и рисков, а также ответственность сторон за исполнение контракта. Более конкретно, каждое из них устанавливает:

– когда продавец считается выполнившим свои обязательства по поставке товара;

– кто производит очистку товара для экспорта и импорта, выполняет таможенные формальности и несет связанные с этим расходы и риски;

– кто организует и оплачивает перевозки товара, а также несет при этом риски гибели или повреждения товара;

– какие документы необходимы в связи с поставкой товара, кто, за чей счет и как их передает;

– какая упаковка необходима для товара и кто ее обеспечивает;

– другие обязательства по осуществлению контракта (например, проведение проверки товара).

Новая редакция Инкотермс принята Международной торговой палатой в 1990 году. Первой важной причиной, по которой была предпринята ревизия правил, является все более широкое использование средств электронного обмена

данными для передачи различных документов. Инкотермс 1990 года предусматривают, что для предоставления счетов-фактур, документов для таможенной очистки товаров, документов для доказательства поставки товаров, а также транспортных документов стороны, заключившие торговый контракт, могут отправлять друг другу электронные сообщения.

Другой фактор, который внес изменения в Инкотермс — появление новых способов транспортировки грузов. В первую очередь это касается контейнерных перевозок, многомодульной транспортировки, использования оборудования типа «ро-ро» (оборудование для горизонтальной, то есть бескрановой погрузки и выгрузки на суда и паромы). Поэтому условие «Франко-перевозчик» (FCA) изменено таким образом, чтобы охватить все типы транспорта, а также их комбинации. Соответственно, те условия Инкотермс редакции 1980 года, которые касались некоторых конкретных видов транспорта (FOR/FOT и FOB Airport), в редакции 1990 года удалены за ненадобностью.

Предмет контракт

При определении предмета контракта указываются наименование товара, его характеристика, ассортимент.

Количество. При определении количества товара в контракте купли-продажи устанавливается: единица измерения количества, порядок установления количества, система мер и весов.

Количество товара в контракте можно выразить мерами веса, объема, длины, площади, в штуках. Выбор той или иной единицы измерения зависит от характера самого товара и от сложившейся практики в международной торговле тем или иным товаром. Количество товара, подлежащего поставке, может быть определено либо твердо фиксированной, либо в установленных пределах. Иногда твердо фиксированное количество сопровождается оговоркой, предоставляющей право продавцу или покупателю закупить на тех же (или иных) условиях в тот же (или иной) срок дополнительное количество товара с указанием периода, в течение которого одна сторона должна уведомить другую сторону о своем намерении воспользоваться своим правом. Это право выражается словами «по опциону» или «по выбору».

Установление системы мер и весов в контракте необходимо, потому что в некоторых странах используются отличные от общепринятых системы мер и весов.

В тех случаях, когда сторонами контракта выступают фирмы стран, придерживающихся разных систем мер, во избежание недоразумений количество указывается в обеих системах.

Одни и те же по наименованию единицы измерения (например, бушель, кипа, мешок) в разных странах содержат совершенно разные количества.

Поэтому при обозначении количества в единицах, имеющих неодинаковое значение в разных странах, обычно указывается эквивалент этого количества в метрической системе мер.

В контракте оговаривается также, включается ли тара и упаковка в количество поставляемого товара. В зависимости от этого различают: вес брутто — вес товара вместе с внутренней и внешней упаковками, включая паковочные

материалы; вес легальный нетто — вес товара без всякой упаковки; вес брутто за нетто — вес товара с тарой, когда стоимость тары приравнивается к стоимости товара (в тех случаях, когда вес тары составляет не более 1-2% веса товара и цена тары мало отличается от цены такой же весовой единицы товара — мешки, полиэтиленовые пакеты). В этом случае весом тары как бы пренебрегают и брутто принимается за нетто.

Качество. Определение качества товара в контракте купли-продажи предполагает установление качественной характеристики товара, то есть совокупности свойств, определяющих пригодность товара для использования его по назначению.

Выбор способа определения качества зависит от характера товара, от практики, сложившейся в международной торговле данным товаром, и других условий.

1. По стандарту. Этот способ предполагает поставку товара по качеству, соответствующему определенному стандарту. Стандарт — это документ, в котором дается качественная характеристика товара. В контракте достаточно сослаться на номер и дату стандарта и указать организацию, его разработавшую.

2. По техническим условиям. Этот способ применяется в случаях, когда на данный товар отсутствуют стандарты и когда по особым условиям производства и эксплуатации необходимо установление специальных требований к его качеству. Технические условия содержат подробную техническую характеристику товара, описание материалов, из которых он должен изготовляться, правила и методы проверки и испытаний.

Технические условия приводятся или в самом тексте контракта, или в приложении к контракту.

3. По спецификации, указанной в договоре. Спецификация содержит обычно необходимые технические параметры, характеризующие товар.

Спецификации могут составляться экспортерами, импортерами, различными ассоциациями и другими организациями — как национальными, так и международными.

В контракте в этом случае необходимо указать организацию, составившую спецификацию, и привести основные показатели этой спецификации.

4. По образцу. Этот способ предполагает установление качества товара в контракте в соответствии с определенным образцом, согласованным и подтвержденным сторонами и являющимся эталоном. В контракт, как правило, вносится указание относительно количества отобранных образцов и порядка сличения поставленного товара с образцом. Обычно принято отбирать три образца. Один образец хранится у покупателя, второй — у продавца, третий — у какой-либо нейтральной организации (например, торговой палаты), указанной в контракте.

5. По предварительному осмотру. В контракте этот способ обозначается словами «осмотрено-одобрено». При этом способе покупателю предоставляется право осмотреть всю партию товара в установленный срок.

Продавец гарантирует качество товара таким, каким его осмотрел и одобрил покупатель. В этом случае продавец за качество фактически поставленного товара не отвечает, если только в товаре не было скрытых недостатков, которые

покупатель при осмотре товара установить не мог и о которых ему не было сообщено до совершения сделки.

6. По содержанию отдельных веществ в товаре. Этот способ определения установление в контракте в процентах минимально допустимого содержания полезных веществ и максимально допустимого содержания нежелательных элементов или примесей.

7. По выходу готового продукта. При этом способе в контракте устанавливается показатель, определяющий количество конечного продукта, который должен быть получен из сырья. Этот показатель может быть установлен как в процентах, так и в абсолютных величинах.

8. По справедливому среднему качеству — ФАК (fair average quality). Этот способ применяется в основном в контрактах на зерновые. В контракте делается указание, что качество товара должно соответствовать справедливому среднему качеству зерна в определенный период и в установленном месте отгрузки.

Срок поставки в контракте купли-продажи может быть установлен одним из следующих способов:

– определением календарного дня поставки;

– определением периода, в течение которого должна быть произведена поставка: календарный месяц, квартал или год;

– применением принятых в торговле терминов, например, таких, как «немедленная поставка», «быстрая поставка», «без задержки», «товар в наличии на месте», «со склада»;

– путем указания числа дней, недель, месяцев, счет которым начинается с момента совершения одной из сторон предусмотренного в контракте действия по исполнению обусловленной обязанности.

Датой поставки называется дата передачи товара в распоряжение покупателя.

В зависимости от способа поставки датой поставки может считаться:

– дата документа, выдаваемого транспортной организацией, принявшей товар для перевозки (например, дата коносамента);

– дата расписки транспортно-экспедиторской фирмы в приеме груза для дальнейшей отправки по назначению;

– дата складского свидетельства в случае, когда покупатель несвоевременно предоставит тоннаж и продавец воспользуется своим правом передать товар на хранение на склад за счет и риск покупателя;

– дата подписания приемо-сдаточного акта комиссией заказчика и представителем поставщика и выдачи поставщиком заказчику сертификата на право собственности (в контрактах на суда);

– дата подписания приемо-сдаточного акта комиссией заказчика и представителем поставщика после поставки последней партии, без которой невозможно использовать всё ранее поставленное оборудование.

Базисные условия поставки

Базисными условиями в контракте купли-продажи называют специальные условия, которые определяют обязанности продавца и покупателя по доставке товара и устанавливают момент перехода риска случайной гибели или повреждения товара с продавца на покупателя.

Те расходы по доставке товара, которые несет продавец, включаются в цену товара. Эти условия называются базисными потому, что они устанавливают базис цены товара и оказывают влияние на уровень цены товара.

Все условия, включенные в Инкотермс 1990 года, можно разбить на четыре группы — начиная с условия, по которому практически вся ответственность возлагается на покупателя, и кончая теми, по которым продавец несет все расходы и риски.

В первую группу входит Е-условие (EXW) — «Франко-завод». Это условие предполагает минимальный риск для продавца. В соответствии с ним продавец только предоставляет товар покупателю на своём заводе или складе и не несет ответственности за его погрузку. Все расходы и риски, связанные с доставкой товара до места назначения, несет покупатель.

Следующую группу составляют F-условия: FCA («Франко-перевозчик»), FAS (ФАС, или «Франко вдоль борта судна») и FOB (ФОБ, или «Франко-борт»). Обязанности продавца по этим условиям заключаются в поставке товара перевозчику, указанному покупателем.

В третью группу, группу С, включаются условия CFR («Стоимость и фрахт»), CIF (СИФ, или «Стоимость, страхование и фрахт»), CPT («Перевозка оплачена до») и CIP («Перевозка и страхование оплачены до»). Они требуют, чтобы продавец заключил договор перевозки товара, но без несения продавцом рисков гибели или повреждения товара.

Наконец, группу D составляют условия DAF («Поставлено на границу»), DES («Поставлено франко-судно»), DEQ («Поставлено франко-причал»), DDU («Поставлено, пошлина не оплачена») и DDP («Поставлено, пошлина оплачена»). По этим условиям продавец несет все расходы и риски, связанные с доставкой товара в страну покупателя.

ПЛАНЫ СЕМИНАРСКИХ ЗАНЯТИЙ

Методические указания

В материалах к семинарам содержатся вопросы для обсуждения, задания, приводится перечень литературных источников и правовых актов, необходимых для изучения темы.

На семинарских занятиях студенты должны давать полные и правильные ответы на поставленные вопросы, проявив при этом творческий подход. Необходимо ссылаться на конкретные нормы гражданского права, показать своё знание действующего законодательства и умение применять его на практике.

Семинары могут проводиться по системе обсуждения докладов, в виде «круглых столов», научных конференций, диспутов в студенческих учебных группах или в иной форме по усмотрению преподавателя.

Целью подготовки студентами докладов (содокладов) и выступлений во время семинаров, написания ими рефератов и курсовых работ, является привитие навыков самостоятельной работы с литературными источниками, законами и иными правовыми актами, использование судебной и судебно-арбитражной практики с тем, чтобы на основе их анализа и обобщения студенты могли делать собственные выводы теоретического и практического характера.

Для того, чтобы облегчить студентам задачу подготовки к семинарским занятиям, в конце каждой темы даются нормативные акты, которыми следует руководствоваться.

Рекомендованные в заданиях к соответствующим темам литературные источники являются дополнительными к учебникам и учебным пособиям. При этом следует иметь в виду, что дополнительная литература по теме студентом избирается по его усмотрению, а также с учетом наличия в читальном зале или абонементе научной библиотеки Института Социальных и Гуманитарных знаний.

Тема 1.
ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ

Занятие 1.

Основные вопросы:

1. Понятие договора купли-продажи и его элементы.
2. Содержание договора купли-продажи.
3. Существенные условия договора.
4. Ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.
5. Договор мены.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор купли-продажи».

Занятие 2.

Основные вопросы:

1. Виды договоров купли-продажи.
2. Договор розничной купли-продажи.
3. Договор поставки.
4. Поставка товаров для государственных нужд.
5. Договор контрактации.
6. Договор энергоснабжения.
7. Договор продажи недвижимости.
8. Договор продажи предприятия.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор розничной купли-продажи» и «Договор поставки».

Контрольные вопросы:

1. Договор поставки является:
   а) реальным договором;
   б) консенсуальным договором;
   в) публичным договором;
   г) обязательным договором.
2. Ограничение ответственности предусмотрено:
   а) в договоре купли-продажи;
   б) в договоре контрактации;
   в) в договоре энергоснабжения;
   г) в договоре поставки.
3. Поставка для государственных нужд основана на:
   а) оферте и акцепте;
   б) на госконтракте;
   в) на тендере;
   г) на конкурсе.
4. Договор купли-продажи предприятия считается заключенным:
   а) с момента государственной регистрации;
   б) с момента его подписания;
   в) с момента заключения и подписания;
   г) с момента подписания передаточного акта.
5. Договор розничной купли-продажи считается заключенным:
   а) с момента заключения;
   б) с момента приобретения товара;
   в) с момента достижения соглашения;
   г) с момента передачи денег.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей» №23001 от 7.02.92г. // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996. (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.).

3. Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003г., №173; с изм. 17.05.2007г. №83-ФЗ // Российская газета, 24.05.2007г.

4. Закон РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991г. (с изменениями от 24 июля 1992г. и 25 мая 1995г., 26.07.2006г. №135-ФЗ) // Ведомости РФ. — 1991. — № 16; 1992. — № 34; СЗ РФ. — № 22; 1995.

5. Закон РФ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» от 13 декабря 1994г. №60-ФЗ (с изменениями от 19.06.1995г., 17.03.1997г., 6.05.1999г., 22.08.2004г., 2.02.2006г.) / СЗ РФ. — 1994. — №34, Ст.3540; 1995. — №26, Ст.2397; 1997. — №30, Ст.3585.

6. Указ Президента РФ «О мерах по улучшению экономического положения энергоресурсов РФ» от 22 апреля 1996г. №598 // СЗ РФ. — 1998. — №17, Ст.1967.

7. Постановление Правительства РФ «О правилах продажи отдельных видов продовольственных и не продовольственных товаров» от 19.01.1998г. №55., в ред. от 20.10.1998г. №1222; от 02.10.1999г. №1104; от 6.02.2002г. №81; 12.07.2003г. №421 // СЗ РФ. — 1996. — №3, Ст.140.

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» от 29 сентября 1994г. №7 (с изм. от 25 апреля 1995г. №6, от 26 октября 1996г. №10, от 17 января 1997г. №2, 21 ноября 2000г. №32, от 10 октября 2001г. №11, от 6 февраля 2007г. №6) // Вестник ВАС РФ. — 1995. — №3; Бюллетень Верховного Суда РФ. — 1995. — № 1, 7; Российская Газета. — 1997, 5 февраля.

9. Закон РФ «О закупках и поставках с/х продукции, сырья, продовольствия для государственных нужд» от 2 декабря 1994г. // СЗ РФ. — 1994. — №32, Ст.3303.

10. Закон РФ «О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации» от 3 июля 1991г. (с изм. от 5 июня 1992г. и от 24 декабря 1993г., от 6 декабря 2004г.) // Ведомости РФ. — 1991. — №27, Ст.927; 1992. — №28, Ст.1614.; Собрание актов РФ. — 1993. — №52, Ст.5086.

11. Гражданское право, ч. II: Учебник. — М.: Проспект, 1997.

12. Гражданское право. Практикум, ч. II / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 2.
ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

Основные вопросы:

1. Понятие договора дарения и его элементы.
2. Содержание договора дарения.
3. Запрещение и ограничение дарения.
4. Отличие дарения от пожертвования.

Контрольные вопросы:

1. Договор обещания дарения в будущем:
   а) консенсуальный;
   б) реальный;
   в) односторонне-обязывающий;
   г) устный.
2. Признаком договора дарения является:
   а) возмездность;
   б) безвозмездность;
   в) обязательность;
   г) взаимность.
3. Обязательно ли включение в договор дарения данных одаряемого?
   а) да обязательно;
   б) нет, так как это консенсуальный договор;
   в) нет, так как права одаряемого не переходят по наследству;
   г) на усмотрение дарителя.
4. Допускается ли дарение от имени малолетних их опекунами?
   а) Да, если это необходимо для развития несовершеннолетнего;
   б) Нет, так как это запрещено законом;
   в) Возможно, но с согласия Органов опеки и попечительства;
   г) Нет.
5. Могут ли быть предметом договора дарения имущественные права?
   а) да;
   б) нет;
   в) на усмотрение дарителя;
   г) да, допускается дарение имущественной ответственности как перед дарителем, так и перед третьим лицом.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

3. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 3.
РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

Основные вопросы:

1. Общие положения о договорах ренты и пожизненного содержания с иждивением.
2. Договор постоянной ренты и его содержание.
3. Договор пожизненной ренты и его содержание.
4. Договор пожизненного содержания с иждивением и его содержание.
5. Риск случайной гибели имущества.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор дарения, ренты».

Контрольные вопросы:

1. Может ли стороной рентополучателя быть некоммерческая организация?
   а) да, но только в постоянной ренте;
   б) нет;
   в) да, если это предписано Уставом;
   г) на усмотрение рентоплательщика.
2. Допускается ли выкуп имущества, переданного под ренту?
   а) Да, с согласия рентополучателя;
   б) Да, с согласия рентополучателя, но только в постоянной ренте;
   в) Нет, так как это не предусмотрено законом.
3. В случае возникновения риска случайной гибели и повреждения имущества, переданного под рентные платежи, рентные обязательства сохраняются в:
   а) постоянной ренте;
   б) пожизненной;
   в) пожизненное содержание с иждивением;
   г) обязательства сохраняются на усмотрение сторон.
4. Рентные отношения переходят по наследству в:
   а) постоянной ренте;
   б) пожизненной ренте;
   в) пожизненное содержание с иждивением;
   г) в силу ответственности, рентные отношения не переходят по наследству.
5. Предметом договора ренты является недвижимая вещь в:
   а) постоянной ренте;
   б) пожизненной ренте;
   в) пожизненное содержание с иждивением;
   г) не имеет серьезных ограничений.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

4. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 4.
ДОГОВОР АРЕНДЫ

Занятие 1.

Основные вопросы:

1. Понятие договора аренды.
2. Элементы договора.
3. Содержание договора аренды.
4. Обязанности арендодателя.
5. Обязанности арендатора.
6. Прекращение договора аренды.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Аренда. Договор финансовой аренды (лизинга)».

Занятие 2.

Основные вопросы:

1. Отдельные виды договоров аренды.
2. Договор проката.
3. Договор аренды транспортных средств.
4. Договор аренды зданий и сооружений.
5. Договор аренды предприятий.
6. Договор финансовой аренды (лизинга).

Контрольные вопросы:

1. Признаками договора аренды являются:
   а) публичность, взаимность, возмездность;
   б) консенсуальность, реальность, платность;
   в) консенсуальность, возмездность, срочность;
   г) наличие цены.

2. Объектами договора аренды могут быть:
   а) индивидуально-определенные, непотребляемые вещи;
   б) вещи, различаемые родовыми признаками;
   в) имущественные права на правообладание вещью;
   г) транспорт.
3. Существенным условием договора аренды является:
   а) условие о предмете;
   б) условие об арендной плате;
   в) условие о сроках;
   г) порядок проведения текущего и капитального ремонта.
4. Предметом договора финансовой аренды (лизинга) являются:
   а) непотребляемые вещи;
   б) оборудование;
   в) земельные участки;
   г) движимое имущество.
5. Риск случайной гибели и повреждения имущества, переданного под лизинг, несет?
   а) лизингодатель;
   б) собственник;
   в) лизингополучатель;
   г) в случае повреждения имущества арендные отношения прекращаются.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ от 8.01.98г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» от 16 октября 2002г. (с изм. в статьи 231 и 232 Закона от 31 декабря 2004г. №220) / СЗ РФ. — 1998. — №2, Ст.222.

3. Закон РФ «О естественных монополиях» от 17 августа 1995г. (с изм. от 10.06.2003г. №16-ФЗ; изм. в статью 6 Закона от 4.05.2006г. №62-ФЗ) // СЗ РФ. — 1995. — №34, Ст.3426.

4. Постановление Правительства РФ от 10 февраля 1994г. №96 «О делегировании полномочий Правительства РФ по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности» // СЗ актов РФ. — 1994. — №8, Ст.583.

5. Гражданское право, ч.II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

6. Гражданское право. Практикум, ч. II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 5.
ДОГОВОР ЖИЛОГО НАЙМА

Основные вопросы:

1. Понятие жилищного законодательства.
2. Жилищные фонды. Понятие жилищного правоотношения.
3. Договор найма жилого помещения и его элементы.
4. Жилищное правоотношение как вид гражданского правоотношения.
5. Содержание договора найма жилого помещения.
6. Права и обязанности сторон.
7. Изменение и расторжение договора жилищного найма.
8. Выселение.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Расторжение договора найма жилищного помещения. Выселение».

Контрольные вопросы:

1. Предметом договора найма является:
   а) движимое и недвижимое имущество;
   б) недвижимое имущество;
   в) жилое помещение;
   г) жилое помещение, конструктивно-предназначенное и пригодное по санитарному и техническому состоянию для постоянного проживания в нем.
2. Признаками договора найма являются:
   а) консенсуальность, возмездность и двусторонний;
   б) публичный, бессрочный, потребительский;
   в) потребительский, безвозмездный, временный;
   г) коммерческий, срочный, взаимный.
3. Потребительскими качествами обладает договор:
   а) социального найма;
   б) коммерческого найма;
   в) социального и коммерческого;
   г) это зависит от срока договора.
4. Бессрочный характер носит договор:
   а) социального найма;
   б) коммерческого найма;
   в) социального и коммерческого;
   г) это зависит от срока договора.
5. Отсутствие простой письменной формы договора найма:
   а) признает договор не заключенным;
   б) признает сделку недействительной;
   в) не подлежит регистрации;
   г) не позволяет воспользоваться свидетельскими показаниями.

Литература:

1. Конституция РФ от 12.12.93г.
2. Конституция РТ от 6.11.92г.
3. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГКРФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).
4. Жилищный кодекс РФ от 1 марта 2005г.
5. Закон РФ «О приватизации жилищного фонда» 4.07.91г. (в ред. 29.12.2004г., с изм. 15.06.2006г.) / Ведомости РСФСР. — 1991. — №28, Ст.959.
6. Гражданское право, ч.II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.
7. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 6.
ДОГОВОР ПОДРЯДА

Занятие 1.

Основные вопросы:

1. Общие положения о договоре подряда.
2. Понятие договора подряда.
3. Элементы договора.
4. Содержание договора.
5. Исполнение договора.
6. Ответственность сторон за нарушение договора.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Жилищные правоотношения».

Занятие 2.

Основные вопросы:

1. Виды договоров подряда.
2. Договор бытового подряда.
3. Договор строительного подряда.
4. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.
5. Подрядные работы для государственных нужд.
6. Договор на выполнение научно-исследовательской, опытно-конструкторских и технологических работ.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор бытового подряда».

Контрольные вопросы:

1. Существенным условием договора подряда являются?
   а) условия о сроках;
   б) условия о предмете;
   в) условие о цене;
   г) условие о предмете и сроках.
2. Риск случайной утраты работ до ее сдачи заказчику лежит на:
   а) подрядчике;
   б) заказчике;
   в) на усмотрение сторон;
   г) заказчике, если работы выполнены на материалах заказчика.
3. Риск утраты материалов лежит на:
   а) собственнике;
   б) заказчике;
   в) подрядчике;
   г) по усмотрению сторон.
4. Существенными условиями договора строительного подряда являются:
   а) цена и срок сдачи объекта;
   б) предмет цена и срок;
   в) порядок проведения ремонта;
   г) по условиям договора.
5. Разработка технической документации является предметом договора:
   а) в договоре бытового подряда;
   б) договора строительного подряда;
   в) договора на выполнение проектных и изыскательских работ;
   г) в любом виде договора подряда.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Кодекс об административных правонарушениях от 01.07.2001г.

3. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

4. Правила бытового обслуживания населения в РФ, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 25 августа 1997г. №1025 (с изм. от 2 октября 1999г. №1104; 30.09.2000г. №742; от 1 февраля 2005г. №49) // Собрание актов РФ. — 1999. — №25, Ст.2363.

5. Правила предоставления услуг по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств, утверждённые Постановлением Правительства РФ от июля 1994г. №801.(с изм. от 11 апреля 2001г. №290) // СЗ РФ. — 1994. — № 12, Ст.1385.

6. Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004г. №190-ФЗ (с изм. от 22 мая 2005г.).

7. Постановление Правительства РФ «Об утверждении Положения о порядке наложения штрафов за правонарушения в области строительства» от 27 июля 1993г. №729 (с изм. от 28 августа 2002г. № 635) // Собрание актов РФ. — 1993. — №32, Ст.3014.

8. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М, 1998.

Тема 7.
ТРАНСПОРТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Основные вопросы:

1. Транспортные обязательства и их правовое регулирование.
2. Обязательства по перевозке грузов.
3. Особенности отдельных видов договоров перевозки груза.
4. Имущественная ответственность в обязательствах о перевозке.
5. Договор перевозки пассажира и багажа.
6. Договор буксировки.
7. Договор транспортной экспедиции.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Транспортные договора».

Контрольные вопросы:

1. Предметом договора перевозки являются:
   а) услуги по перевозке;
   б) товары;
   в) срок доставки;
   г) цена.
2. Договор перевозки груза является:
   а) консенсуальным;
   б) реальным (кроме фрахтования);
   в) взаимным;
   г) возмездным.
3. Факт заключения договора перевозки подтверждается:
   а) транспортной накладной или проездным билетом;
   б) договором;
   в) актом приема-передачи груза;
   г) по условиям договора.
4. Обязательства по договору перевозки груза считаются выполненными:
   а) с момента передачи груза грузоперевозчику;
   б) с момента заключения договора;
   в) с момента доставки груза грузополучателю;
   г) по условиям договора.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М, 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Федеральный закон от 25 августа 1995г. №153-ФЗ «О федеральном железнодорожном транспорте» //СЗ РФ. — 1995, Ст.1234.

4. Транспортный Устав железных дорог РФ от 8.02.98г. (с изм. от 10 января 2003г. №18-ФЗ (в ред. от 7 июля 2003г. №122)) // СЗ РФ. — 1998. — №2, Ст.218.

5. Федеральный закон РФ от 10 января 2003г. №17-ФЗ «О железнодорожном транспорте Российской Федерации» (в ред. от 7 июля 2003г. №122) //СЗ РФ. — 2003.

6. Приказ МПС РФ от 26 июля 2002г. №30 «Об утверждении правил перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа на федеральном железнодорожном транспорте». Приказ МПС РФ от 16 июня 2003г. №19.

7. «Об утверждении Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов в открытом подвижном составе». Приказ МПС РФ от 16 июня 2003г. №20.

8. «Об утверждении Правил составления учетной карточки выполнения заявки на перевозку грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 16 июня 2003г. №21.

9. «Об утверждении Правил приема заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №25.

10. «Об утверждении Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов наливом в вагонах-цистернах и вагонах бункерного типа для перевозки нефтебитума». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №27.

11. «Об утверждении Правил исчисления сроков доставки грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №28.

12. «Об утверждении Правил приема грузов к перевозке железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №30.

13. «Об утверждении Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов в универсальных контейнерах». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №31.

14. «Об утверждении Правил перевозок железнодорожным транспортом грузов в специализированных контейнерах». Приказ МПС от 18 июня 2003г. №36.

15. «Об утверждении Правил заполнения перевозочных документов на перевозку грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №42.

16. «Об утверждении Правил предъявления и рассмотрения претензий, возникших в связи с осуществлением перевозок грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 18 июня 2003г. №45.

17. «Об утверждении Правил составления актов при перевозках грузов железнодорожным транспортом». Приказ МПС РФ от 25 июня 2003г. №51.

18. «Об утверждении Перечня грузов, перевозка которых железнодорожным транспортом допускается в открытых вагонах». Приказ Минтранса РФ от 13 марта 2007г. №28.

19. «Об утверждении правил реализации грузов на железнодорожном транспорте». СП 2.5.1250-03.

20. Воздушный кодекс Российской Федерации. Федеральный закон №60-ФЗ от 19 марта 1997г.

21. Комментарий к Воздушному кодексу Российской Федерации.

22. Постановление Правительства РФ от 22 сентября 1999г. №1084 «Об утверждении Федеральных правил использования воздушного пространства Российской Федерации».

23. Приказ Минобороны РФ, Минтранса РФ и Росавиакосмоса от 31 марта 2002г. №136/42/51 «Об утверждении Федеральных авиационных правил полетов в воздушном пространстве Российской Федерации».

24. Инструкция по перевозке крупногабаритных и тяжеловесных грузов автомобильным транспортом по дорогам Российской Федерации. Утверждена Минтрансом РФ, МВД РФ и Федеральной автомобильно-дорожной службой РФ 27 мая 1996г.

25. Правила перевозки опасных грузов автомобильным транспортом. Приказ Минтранса РФ от 8 августа 1995г. №73.

26. Устав внутреннего водного транспорта от 15.10.55г. №1801 (в ред. от 7 марта 2001г. №24-ФЗ) // СП РСФСР. — 1995. — №24-25.

27. Кодекс торгового мореплавания. — РФ от 30 апреля 1999г. №81-ФЗ (в ред. от 4 декабря 2006г. №201-ФЗ) / Российская газета от 8 декабря 2006г. // СЗ РФ от 3 мая 1999г. — №18, Ст.2207.

28. Воздушный кодекс от 19.03.97г. №60-ФЗ (в ред. от 8 июля 1999г.) (с изм. 30 декабря 2006г. №266-ФЗ) // СЗ РФ. — 1997. — №12, Ст.1383.

29. Устав автомобильного транспорта от 8.01.69г. №12. Проект Устава от 21 января 2005г., от 10 мая 2006г. // СП РСФСР. — 1969. — №2-3, Ст.8.

30. Гражданское право, ч.II.: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

31. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 8.
КРЕДИТНЫЕ И РАСЧЁТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Основные вопросы:

1. Понятие кредитных и расчетных отношений.
2. Договор займа и кредита.
3. Договор под уступку денежного требования.
4. Договор банковского вклада.
5. Договор банковского счёта.
6. Расчётные обязательства.
7. Вексель.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договора займа, кредитный договор».

Контрольные вопросы:

1. Предметом договора займа могут быть:
   а) деньги;
   б) вещи;
   в) деньги и вещи;
   г) вещи, определяемые родовыми признаками.
2. Форма договора займа:
   а) устная;
   б) письменная;
   в) письменная с госрегистрацией;
   г) письменная (между гражданами до 10 МРОТ — устная).
3. Условие договора об использовании полученных средств под определенные задачи содержится в:
   а) коммерческом займе;
   б) целевом займе;
   в) государственном (муниципальном) займе;
   г) в любых из приведенных выше.
4. Предметом кредитного договора являются:
   а) деньги;
   б) имущество;
   в) денежные средства и имущество не ограниченное в обороте;
   г) имущество не ограниченное в обороте.
5. Получение клиентом денежных средств в счет уступаемого им права требования является предметом:
   а) кредитных отношений;
   б) договора займа;
   в) договора факторинга;
   г) товарного кредита.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11., 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.).// СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Закон РФ «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990г. №395-1, в ред. от 3 февраля 1996г. (с изм. 17 мая 2007г. №83-ФЗ) / Российская газета от 24 мая 2007г. // СЗ РФ. — 1996. — №6, Ст.492.

4. Закон РФ «О центральном банке РФ» от 10 июля 2002г. №86-ФЗ (в ред. от 10.01.2003г. №5-ФЗ; от 23.12.2003г. №180-ФЗ; от 29.06.2004г. №58-ФЗ; от 29.07.2004г. №97-ФЗ; от 18.06.2005г. №61-ФЗ; от 18.07.2005г. №90-ФЗ.) // СЗ РФ. — 1995. — №18, Ст.1593; №1, Ст.3, 7; 1996. — №2, Ст.55.

5. Закон РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 9 октября 1992г. (в ред. 10 декабря 2003г. №172-ФЗ) (с изм. от 18 июля 2005г. №90-ФЗ) // Ведомости РФ. — 1992. — №45, Ст.2542.

6. Закон РФ «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996г. №39-ФЗ, в ред. от 17 мая 2007г. №83-ФЗ / Российская газета от 24 мая 2005г. // СЗ. — 1996. — №17, Ст.1918.

7. Закон РФ «О переводном и простом векселе» от 11.09.97г. №48-ФЗ // СЗ РФ. — 1997. — №11, Ст.1298.

8. Конвенция от 7 июня 1930г. «Единообразный закон о переводном и простом векселе» от 7 июня 1930г.

9. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 9.
ДОГОВОР СТРАХОВАНИЯ

Основные вопросы:

1. Роль и значение страхования.
2. Понятие договора страхования и его элементы.
3. Действие договора страхования.
4. Содержание договора.
5. Виды и формы страхования.
6. Имущественное страхование.
7. Личное страхование.
8. Обязательное и добровольное страхование.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Обязательства по страхованию».

Контрольные вопросы:

1. Это лицо, которое в силу договора страхования обязано уплатить страховую премию:
   а) страхователь;
   б) страховщик;
   в) страховая компания;
   г) по условиям договора.
2. Страхователями могут быть:
   а) юридические лица;
   б) юридические лица и дееспособные граждане;

в) юридические лица и частные предприниматели;
г) круг субъектов не ограничен.

3. Страховым случаем может быть:
а) событие, которое к моменту заключения договора еще не произошло;
б) интерес, наличие которого у страхователя является необходимым условием заключения договора имущественного страхования;
в) потери в застрахованном имуществе;
г) расходы, возникающие в будущем.

4. Предметом договора страхования является:
а) предмет вещи;
б) угроза потери жизни или здоровья;
в) услуга по страхованию;
г) неполучение в будущем ожидаемых доходов.

5. Договор страхования считается заключенным с момента:
а) заключения и подписания договора;
б) выдачи страхового полиса;
в) уплаты страховой премии;
г) с момента регистрации договора страхования.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О страховании» от 27 ноября 1992г., в ред. от 31 декабря 1997г. №157-ФЗ // Ведомости РФ. — 1993. — №2, Ст.56.

3. Закон РФ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации» от 23 декабря 2003г. №177-ФЗ (в ред. от 27 июля 2006г. №150-ФЗ).

4. Закон РФ «О выплатах Банка России по вкладам физических лиц в признанных банкротами банках, не участвующих в системе обязательного страхования вкладов физических лиц в банках РФ» от 29 июля 2004г. №96-ФЗ.

5. Закон РФ «О медицинском страховании» от 28 июля 1991г. // Ведомости РФ. — 1991. — №27, Ст.920; 1993. — №17, Ст.602.

6. Указ Президента РФ от 7 июля 1992г. №750 «Об обязательном личном страхования пассажиров» (в ред. 6 апреля 1994г. №667-ФЗ) // Ведомости РФ. — 1992. — №28, Ст.1683.

7. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

8. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 10.
ДОГОВОР КОМИССИИ

Основные вопросы:

1. Понятие договора комиссии и его виды.
2. Элементы договора.
3. Содержание договора.
4. Права и обязанности сторон.
5. Прекращение договора.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор поручения, комиссии».

Контрольные вопросы:

1. По договору комиссии комиссионер выступает перед третьими лицами:
   а) от своего имени;
   б) от имени комитента;
   в) от своего имени, но за счет комитента;
   г) от имени комитента и за его счет.
2. Комиссионером может выступать:
   а) как юридическое, так и физическое лицо;
   б) предприниматель;
   в) гражданин;
   г) дееспособный участник гражданского права.
3. Риск случайной утраты имущества лежит на:
   а) на комиссионере;
   б) комитенте;
   в) в зависимости от условий договора;
   г) договор взаимный.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.)

2. Закон РФ «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996г. №39-ФЗ, в ред. от 17 мая 2007г. №83-ФЗ / Российская газета от 24 мая 2005г. // СЗ. — 1996. — №17, Ст.1918.

3. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

4. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 11.
ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

Основные вопросы:

1. Понятие, виды и элементы договора хранения.
2. Содержание договора хранения.
3. Ответственность по договору хранения.
4. Договор складского хранения.
5. Специальные виды хранения.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор хранения».

Контрольные вопросы:

1. Договор хранения считается заключенным:
   а) с момента заключения и подписания;
   б) с момента передачи хранителю складского свидетельства;
   в) с момента передачи вещи на хранение;
   г) с момента выдачи накладной.
2. Договор хранения может быть элементом:
   а) договора об оказании услуг;
   б) договора перевозки и поставки;
   в) договора аренды;
   г) договора мены.
3. Предметом договора хранения являются:
   а) вещи;
   б) ценные бумаги;
   в) деньги;
   г) вещи, ценные бумаги.
4. Отсутствие договора хранения:
   а) не исключает правом воспользоваться свидетельскими показаниями;
   б) признает факт хранения не действительным;
   в) не позволяет воспользоваться свидетельскими показаниями;
   г) по условиям договора.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.)

2. Закон РФ «О музейном фонде РФ и музеях в Российской Федерации» от 26 мая 1996г. // СЗ РФ. — 1996. — №22, Ст.2581.

3. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева. Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

4. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 12.
ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

Основные вопросы:

1. Общее положение о доверительном управлении имуществом.
2. Понятие доверительного управления имуществом.
3. Элементы договора доверительного управления имуществом.
4. Содержание договора.
5. Права и обязанности учредителя управления выгодоприобретателя.
6. Ответственность за нарушение договора.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Агентский договор».

Контрольные вопросы:

1. Доверительным управляющим может быть:
   а) физическое или юридическое лицо;
   б) юридическое лицо;
   в) индивидуальный предприниматель или коммерческая организация;
   г) круг субъектов не ограничен.
2. Предметом договора доверительного управления является:
   а) хранение вещей собственника;
   б) управление денежными средствами собственника;
   в) владение ценными бумагами;
   г) услуги по осуществлению правомочий по владению и пользованию.
3. Объектами договора доверительного управления являются:
   а) объекты недвижимости;
   б) объекты недвижимости и ценные бумаги, деньги и исключительные права;
   в) объекты движимого имущества и нематериальные блага;
   г) ограничений не установлено.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует от 1,03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11., 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Закон РФ от 8.01.98г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» от 16 октября 2002г. (с изм. в статьи 231 и 232 Закона от 31 декабря 2004г. №220) // СЗ РФ. — 1998. — №2, Ст.222.

4. Указ Президента РФ от 24 декабря 1993г. «О доверительной собственности (трасте)» // Собрание актов РФ. — 1994. — №1, Ст.6.

5. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

6. Гражданское право. Практикум, ч.II. (под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева). — М., 1998.

Тема 13.
ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

Основные вопросы:

1. Понятие договора коммерческой концессии.
2. Элементы договора.
3. Отличие коммерческой концессии от смежных с ней институтов.
4. Содержание договора.
5. Ответственность по договору коммерческой концессии и его прекращение.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договора доверительного управления имуществом, коммерческой концессии».

Контрольные вопросы:

1. Предметом договора франчайзинга является:
   а) имущественные права;
   б) фирменное наименование и охраняемая коммерческая информация;
   в) денежные средства в счет исполнения обязательства;
   г) по условиям договора.
2. Сторонами договора франчайзинга могут быть:
   а) любые субъекты гражданского права;
   б) физические и юридические лица;
   в) частные предприниматели;
   г) коммерческие организации и частные предприниматели.

3. Существенным условием договора франчайзинга является:
   а) услуги;
   б) сроки использования;
   в) цена договора;
   г) стороны.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О соглашениях о разделе продукции» от 30 декабря 1995г. (в ред. от 18 июня 2001г.) (с изм. от 7.06.1999г., 18,06.2001г., 6.06.2003г., 29.06.,29.12.2004г.) // СЗ РФ. — 1996. — №1, Ст.18.

3. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

4. Указ Президента РФ от 24 декабря 1993г. «О доверительной собственности (трасте)» // Собрание актов РФ. — 1994. — №1, Ст.6.

5. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

6. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 14.
ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ

Основные вопросы:

1. Поручение договора поручения и его признаки.
2. Права и обязанности сторон по договору.
3. Прекращение договора.
4. Особенности договора поручения некоммерческого представительства.

Контрольные вопросы:

1. Описать действия поверенного в договоре поручения.
2. Дать сравнение в действиях поверенного, агента, комиссионера.
3. Определить ответственность по прекращению действия договора поручения, агентирования и комиссии.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 20.01.96.

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого, — М., 1997 г.

Тема 15.
ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

Основные вопросы:

1. Понятие договора простого товарищества.
2. Ведение общих дел товарищества.
3. Права и обязанности товарищей.
4. Ответственность товарищей.
5. Прекращение договора простого товарищества.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Договор простого товарищества, Учредительные документы».

Контрольное задание:

Разработать договор простого товарищества по совместной деятельности.

Литература:

1. ГК РФ ч.II.
2. Гражданское право ч. II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева. Ю.К. Толстого. — М., 1987.
3. *Масляцев А.И., Масляцев И.А.* «Договор о совместной деятельности в советском гражданском праве» — М., 1998г.

Тема 16.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ОДНОСТОРОННИХ ДЕЙСТВИЙ

Основные вопросы:

1. Понятие обязательств из односторонних действий.
2. Виды обязательств из односторонних действий.
3. Действия в чужом интересе без поручения.
4. Публичное обещание награды.
5. Публичный конкурс.
6. Проведение игр и пари.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Внедоговорные обязательства».

Контрольное задание:

Подготовить доклад по рассматриваемой теме.

Литература:

1. ГК РФ ч. II. Глава 50.
2. Указ Президента РФ от 25 января 1996г. «О федеральной комиссии лотерей и игр РФ» (в ред. от 22.08.1996г. №1234; 6.09.1996г. №1326; 29.11.1996г. №1611; 04.02.1997г. №83; 12.02.1997г. №98; 23.04.1997г. №403) // СЗ РФ. — 1996. — №19, Ст.1224.
3. Гражданское право ч.II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева. Ю.К. Толстого — М., 1987г.

Тема 17.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Основные вопросы:

1. Значение и понятие обязательств из причинённого вреда.
2. Условия возникновения обязательств из причинённого вреда.
3. Условия возникновения обязательств.
4. Ответственность за вред, причинённый актами власти.
5. Ответственность за вред, причинённый источником повышенной опасности.
6. Ответственность за вред, причинённый жизни и здоровью гражданина.
7. Ответственность за вред, причинённый вследствие недостатков товаров, работ или услуг.
8. Компенсация морального вреда.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Обязательства из причинения вреда».

Контрольное задание:

Описать ответственность по каждому виду обязательств, рассматриваемых на семинарском занятии.

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96г., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).

2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.

3. Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993г. №4866-1 (в ред. от 14 декабря 1995г.) // Ведомости РФ. — 1993. — №19, Ст.685.

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 20 декабря 1994г. №10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» // Бюллетень ВС РФ. — 1995. — №3.

5. *Быков В.* Фонд защиты гласности // Российская юстиция — №4, 2002г.

6. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.

7. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 18.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Основные вопросы:

1. Понятие, элементы и основания возникновения обязательств из неосновательного обогащения.
2. Условия обязательств из неосновательного обогащения.
3. Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав.
4. Деликтное обязательство.
5. Содержание обязательств из неосновательного обогащения.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Обязательства вследствие неосновательного обогащения».

Литература:

1. ГК РФ ч.II от 26.01.96., действует с 1.03.96г. Комментарий к ГК РФ ч.II. — М., 1997. (Ответственный редактор Садикова О.Н.).
2. Закон РФ «О защите прав потребителей», в ред. Федерального Закона от 9 января 1996г. №23001 (с изм. 2.06.1993г., 9.01.1996г., 17.12.1999г., 30.12.2001г., 22.08., 2.11, 21.12.2004г., 27.07.2006г., 25.11.2006г.) // СЗ РФ. — №8, 16.01.1996г.
3. Гражданское право, ч.II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М.: Проспект, 1997.
4. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1998.

Тема 19.
НАСЛЕДОВАНИЕ

Основные вопросы:

1. Понятие и значение наследования.
2. Основания наследования.
3. Принцип наследства.
4. Способы и срок принятия наследства.
5. Отказ от наследства.
6. Оформление наследственных прав.
7. Правовые последствия принятия наследства.
8. Раздел наследованного имущества.
9. Раздел наследственного имущества.
10. Наследователи по закону.
11. Круг наследников по закону и порядок их призывания к наследованию, наследование по представлению.

12. Наследование по завещанию.
13. Формы и порядок совершения завещания.
14. Изменение и обмена завещания.
15. Исполнение завещания, исполнение завещания.
16. Понятие, содержание и субъекты права на обязательную долю.
17. Наследование отдельных видов имущества.

Проверка домашнего задания:

«Круглый стол» по обсуждению самостоятельно подготовленных докладов.

Контрольные вопросы:

1. Завещание — это:
   а) односторонняя сделка;
   б) это юридический акт;
   в) это договор;
   г) это желание наследодателя.
2. Завещание приобретает юридическую силу:
   а) в день смерти наследодателя;
   б) по истечении шести месяцев после смерти наследодателя;
   в) после вступления в силу наследственного права;
   г) на усмотрение завещателя.
3. Услуги рукоприкладчика используются при написании завещания:
   а) открытого;
   б) закрытого;
   в) завещания в чрезвычайных ситуациях;
   г) во всех случаях.
4. Отмена завещания допускается:
   а) путем написания заявления об отмене;
   б) истечением срока давности прежнего завещания;
   в) по воле завещателя;
   г) по требованию завещателя.

Литература:

1. ГК РФ ч. III, 1 марта 2002г.

2. Основы законодательства РФ «О нотариате» // ВВС РФ. — 1993. — №10, Ст.357.

3. Гражданское право, ч.II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М., 1998.

Тема 20.
ПРАВО НА РЕЗУЛЬТАТ ТВОРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Основные вопросы:

1. Роль гражданского права в организации творческой деятельности и использование ее результатов.
2. Исключительный характер авторов на результаты творческой деятельности и его гражданско-правовое закрепление.
3. Законодательство об авторских правах.
4. Понятие и принципы авторского права.
5. Субъекты авторских прав.
6. Авторы и соавторы.
7. Смежные права.
8. Пределы авторского права и сроки его действия.
9. Авторские договора.
10. Понятие и основные виды авторских договоров.
11. Содержание авторских договоров.
12. Лицензионные договора.
13. Понятие патентного (изобретательского) права.
14. Объекты патентного права.
15. Понятие и признаки изобретения.
16. Оформление прав на изобретение.
17. Осуществление и защита неимущественных прав.

Проверка домашнего задания:

Обсуждение темы самостоятельного изучения — «Авторские договора».

Литература:

1. Гражданский кодекс РФ IV часть, 1 января 2008г.
2. Закон РФ от 9 июля 1993г. №5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» (в ред. от 19 июля 1995г., 20 июля 2004г.) // ВВС РФ. — 1993. — №32; СЗ РФ. — 1995. — №30, Ст.2866.
3. Патентный закон РФ от 23 сентября 1992г. №3517-1 (с изм. от 7 февраля 2003г.) // ВВС РФ. — 1992. — №42, Ст.2319.
4. Указ Президента РФ от 11 сентября 1997 №1008 «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам» // СЗ РФ. — 1997. — №37, Ст.2476.
5. Постановление Правительства РФ от 30 марта 1998г. №368 «О Российском агентстве по патентам и товарным знакам во исполнение Указа Президента от 11 сентября 1997г.».
6. Гражданское право, ч. III: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М., 1998.

САМОСТОЯТЕЛЬНАЯ РАБОТА

Методические указания

Организация самостоятельной работы студентов имеет цель:

– систематизировать и расширить их теоретические знания;

– научить работать с учебной и научной литературой, проводить её анализ и делать выводы;

– стимулировать профессиональный рост студентов, воспитывать творческую активность и инициативу.

Домашняя самостоятельная работа студентов организуется преподавателем в соответствии с календарным планом изучения дисциплины и предполагает:

– изучение лекционного материала, чтение рекомендуемых литературных источников, ответы на контрольные вопросы или тесты и т.д.;

– самостоятельное изучение материала по заданным преподавателем темам;

– написание курсовой работы, подготовка к выступлениям с докладом.

Самостоятельное изучение материала
Методические рекомендации

При выполнении указанных заданий, студенты, руководствуясь правовыми актами и практикой их применения, должны определить юридическое значение фактических обстоятельств, упомянутых в задании и самостоятельно подготовить соответствующие гражданско-правовые документы с последующим обсуждением их на семинарских занятиях.

Тема 1.
ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ

Задание 1.

Руководствуясь нормами § 1 главы 30 ГК РФ, определить виды сроков применяемых при купле-продаже.

Задание 2.

Провести сравнительный анализ ст.ст. 211, 223, 224 ГК РФ и ст.ст. 456–459 ГК РФ.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 211, 223, 224 и 456–459).

Тема 2.
ДОГОВОР РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

Задание 1.

Составить схему разновидностей договоров розничной купли-продажи.

Задание 2.

Руководствуясь статьями 223, 224 ч. I ГК РФ и § 2 главы 30 ч. II ГК РФ, определить момент заключения договора розничной купли-продажи при различных формах и методах торговли.

Правовые акты:

1. ГК РФ, ч.II (ст. 492–505, 549–566, 1095–1101).

Тема 3.
ДОГОВОР ПОСТАВКИ

Задание 1.

21 января торговый дом «Синтекс» обратился в АО «Автогаз» с просьбой поставить ему 7 автомобилей «Газель» и 8 автомобилей «Газон» в июне. Подготовьте проект договора поставки товаров, который поставщик направит покупателю.

Задание 2.

Составить схему «Виды и размер ответственности за нарушение обязательств по договору поставки».

Правовые акты:

1. ГК РФ, ч.II (ст. 506–534).

Тема 4.
ДОГОВОР КОНТРАКТАЦИИ И ЭНЕРГОСБЕРЕЖЕНИЯ

Задание 1.

Составьте проект договора контрактации между фермером и заготовителем на закупку яблок.

Задание 2.

Составьте таблицу «Виды договоров на поставку газа и ответственность за их невыполнение».

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 535–548).

Тема 5.
ДОГОВОР ДАРЕНИЯ, РЕНТЫ

Задание 1.

Составить договор, содержащий обещание дарения в будущем.

Задание 2.

Составить договор пожизненного содержания иждивенца.

Правовые акты:

1. ГК РФ (гл. 31–33).

Тема 6.
АРЕНДА

Задание 1.

Составьте проекты следующих арендных договоров: договор аренды нежилого помещения, предприятия; на аренду площади в павильоне розничной торговли и оказание сервисных услуг; аренды автотранспортного средства; договор о субаренде здания и сооружения.

Задание 2.

Дайте от имени нотариуса ответ гражданину, который требует включение в завещание на имя сына указать передачу ему права на аренду гаража.

Правовые акты:

1. ГК РФ (гл. 34).

Тема 7.
ДОГОВОР ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ (ЛИЗИНГА)

Задание 1.

Разработать и самостоятельно письменно изложить текст договора финансовой аренды (лизинга), опираясь на действующее законодательство России.

Задание 2.

Дайте развернутую характеристику участникам лизинга, которые могут наиболее эффективно осуществлять предпринимательскую деятельность в качестве лизинговых компаний: банк, страховые компании, брокерские компании, пенсионный фонд.

Правовые акты:

1. ГК РФ (§ 6 гл. 34, гл. 36).
2. Закон РФ от 11 сентября 1998 г. «О лизинге».

Тема 8.
ЖИЛИЩНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

Задание 1.

Дайте (со ссылкой на нормы законов) перечень прав нанимателя по договору социального найма жилого помещения, какие из названных Вами прав не характерны для договора коммерческого найма жилого помещения.

Задание 2.

Назовите различия между понятиями «член семьи нанимателя» жилого помещения при социальном найме и «граждане, постоянно проживающие в жилом помещении вместе с нанимателем» при коммерческом найме.

Правовые акты:

1. ГК РФ (гл. 18, 35).
2. Жилищный кодекс РФ от 1 марта 2005г.
3. Закон РФ от 24 декабря 1992г. «Об основах федеральной жилищной политики» // СЗ РФ. — 1986. — №3, Ст.147.

Тема 9.
РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ. ВЫСЕЛЕНИЕ

Задание 1.

Разработать схему, на которой обозначить со ссылкой на закон: случай выселения с предоставлением другого жилого помещения и случаи выселения без предоставления жилого помещения при расторжении договора социального найма.

Задание 2.

Составьте заявление от семьи собственников дома о выселении нанимателя по мотивам истечения срока договора найма (который составить самостоятельно).

Правовые акты:

1. ГК РФ (гл. 2, 18, 35).
2. Жилищный кодекс РФ от 1 марта 2005г.

Тема 10.
ДОГОВОР БЫТОВОГО ПОДРЯДА

Задание 1.

Проведите сравнительный анализ норм § 2 главы 37 ГК РФ и главы III Закона о защите прав потребителей, касающихся охраны прав заказчика по договору бытового подряда.

Задание 2.

Сравните нормы § 2 главы 37 ГК РФ, устанавливающие имущественную ответственность сторон за нарушение договора бытового подряда с Правилами обслуживания населения в РФ, и в письменной форме приведите имеющиеся сходства и различия.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 702–738, ст. 1035–1101).
2. Закон РФ «О защите прав потребителей».
3. Правила бытового обслуживания в РФ утв. Постановлением Правительства РФ 15 августа 1997 г., 2002г. // СЗ РФ. — 1997. — №34, Ст.3979.

Тема 11.
ДОГОВОР СТРОИТЕЛЬНОГО ПОДРЯДА

Задание 1.

Составьте основанное на законе исковое заявление в арбитражный суд о взыскании пени за нарушение выполнения работ (фабулу разработайте сами).

Задание 2.

Составьте текст решения областного арбитражного суда по спору, возникшему между заказчиком и подрядчиком об уплате не предусмотренного в договоре штрафа за просрочку передачи технической документации на 45 дней.

Правовые акты:

1. ГК РФ (§1, 3, 5 гл. 37).

Тема 12.
ДОГОВОР В СФЕРЕ НАУКИ И ТЕХНИКИ

Задание 1.

Составьте перечень и дайте краткую характеристику различных видов лицензионных договоров на объекты промышленной собственности.

Задание 2.

Назовите виды договоров, определяющих передачу права пользования зарегистрированным товарным знаком.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 137–139, 559, 769–778, 1027–1040).

Тема 13.
АВТОРСКИЕ ДОГОВОРА

Задание 1.

Составить схему личных неимущественных и имущественных прав авторов.

Задание 2.

Дайте легальное определение понятий «аудиовизуального произведения», «изготовителя фонограммы», «программы для ЭВМ» и «передачи в эфир».

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (ст. 769, 772–773, 1060).
2. Закон РФ от 9 июля 1993г. «Об авторском праве и смежных правах» // СЗ РФ. — 1995. — №30, Ст.2866.

Тема 14.
ТРАНСПОРТНЫЕ ДОГОВОРА

Задание 1.

Составить схему видов транспортных договоров с учетом нового Гражданского Кодекса.

Задание 2.

Показать правовую природу чартера. Назвать его виды, применяемые на морском и воздушном транспортах (составить краткие тезисы).

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 40, 41).
2. Транспортные уставы и кодексы.

Тема 15.
ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ

Задание 1.

Подготовить реферат на тему «Гражданский Кодекс РФ об ответственности за нарушение транспортных обязательств».

Задание 2.

На базе анализа транспортного законодательства составить таблицу разночтений в регулировании ответственности перевозчика за просрочку в доставке грузов.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 40, 41).
2. Соответствующие транспортные уставы и кодексы.

Тема 16.
ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

Задание 1.

Дайте в схематической форме виды договора хранения, используя предусмотренные законодательством основания их классификации.

Задание 2.

Изложите в письменной форме следующие договора хранения: договор на складе временного хранения; договор хранения на таможенном складе.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 47).
2. Таможенный кодекс РФ.

Тема 17.
ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ, КОМИССИИ

Задание 1.

Проведите сравнительный анализ и укажите отличительные особенности договоров поручения и комиссии.

Задание 2.

Перечислите в письменной форме особенности комиссионной торговли отдельными видами продукции и товаров.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 49–51).
2. Закон РФ «О защите прав потребителей».

Тема 18.
АГЕНТСКИЙ ДОГОВОР. ДОГОВОРА ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ, КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

Задание 1.

Составьте в письменном виде таблицу, показывающую, какие элементы договоров поручения и комиссии присутствуют в конструкции агентского договора.

Задание 2.

Разработайте в письменной форме договор доверительного управления имущественным комплексом.

Задание 3.

Наглядно раскройте с помощью схематической таблицы комплексный характер договора коммерческой концессии (франчайзинга), показав наличие в нем элементов других договоров.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 52, 53, 54).

Тема 19.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО СТРАХОВАНИЮ

Задание 1.

Составьте проект договора страхования конкретной партии товара, находящейся на территории склада.

Задание 2.

Отразите в схеме структуру договорных связей при обязательном и договорном имущественном страховании.

Задание 3.

Составьте страховое распоряжение о назначении Иванова выгодоприобретателем по договору страхования жилого дома.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 48).
2. Закон РФ «О страховании».

Тема 20.
ДОГОВОРА ЗАЙМА, КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР

Задание 1.

Составьте проект договора об открытии кредитной линии.

Задание 2.

Обоснуйте в письменном виде действительность или ничтожность заёмных расписок, выданных:

а) отцом дочери в качестве приданного;

б) сыну отцом в качестве дара;

в) одним партнёром другому вместо суммы, проигранной в игре на бильярде;

г) заказчиком подрядчику в место оплаты за выполненную работу.

Правовые акты:

1. Гражданский Кодекс РФ (гл. 42,43).

Тема 21.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ В СФЕРЕ БАНКОВСКОГО ОБСЛУЖИВАНИЯ

Задание 1.

Составьте перечень документов, необходимых для открытия юридическому лицу расчетного счета в кредитной организации.

Задание 2.

Составьте перечень оснований для снятия средств с банковского счета без разрешения клиента (бесспорные санкции).

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 807–821, 834–860).
2. Закон РФ от 2 декабря 1990г. «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. — 1996. — №6, Ст.492.

Тема 22.
ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА. УЧРЕДИТЕЛЬНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

Задание 1.

Составьте проекты учредительных документов:

а) полного товарищества;

б) товарищества на вере;

в) общества с ограниченной ответственностью.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 244–252, 295, 393, 1041–1054; 66–95, 48–52, 55).

Тема 23.
ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Задание 1.

Приведите нормы закона, в которых говориться об условиях ответственности за причинение вреда.

Задание 2.

Проведите сравнительный анализ условий возмещения имущественного и морального вреда.

Задание 3.

Какие обстоятельства обуславливают право на возмещение ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда.

Задание 4.

Сопоставьте и выявите различия между нормами, вытекающими ст. 1069 и ст. 1070 ГК РФ.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 1064–1071).

Тема 24.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Задание 1.

На основе анализа ст. 1073 и ст. 1074 составьте таблицу общих и относительных признаков норм, составляющих их содержание.

Задание 2.

Составить исковое заявление, смоделировав ситуации из действий ст.ст. 1073 и 1076 ГК РФ.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 1073–1078, 1087).

Тема 25.
ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО ЖИЗНИ ИЛИ ЗДОРОВЬЮ ГРАЖДАНИНА. КОМПЕНСАЦИЯ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА

Задание 1.

Составить таблицу, показывающую прогрессивное развитие и совершенствование законодательной регламентации института возмещения вреда, процедур рассмотрения споров и реализации, прав по возмещению вреда и их судебной защиты.

Задание 2.

Разрешить спорную ситуацию, обосновав вывод теоретическими и законодательными положениями: можно ли рассматривать институт морального вреда как новый вид гражданско-правовой ответственности за нарушение нематериальных благ — жизни и здоровья граждан?

Правовые акты:

1. ГК РФ (§2, 4; гл. 5–8).

Тема 26.
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ, СОДЕРЖАЩЕЙ ПОВЫШЕННУЮ ОПАСНОСТЬ

Задание 1.

Дайте письменный ответ на следующие вопросы:

1. Какие обстоятельства влекут безусловное освобождение владельца источника повышенной опасности от ответственности за причиненный вред?

2. Какие обязательства являются основанием уменьшения размера ответственности источника повышенной опасности, но не освобождают его от этой ответственности?

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 1079, 1085-1088).

Тема 27.
ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Задание 1.

Проанализировав п. 1 ст. 385 и п. 1 ст. 1102 ГК РФ определите, общими или разными являются основания для их применения при наличии факта неосновательного сбережения.

Задание 2.

Используя ГК РФ, составьте схему возможного субсидиарного применения норм о неосновательном обогащении к нормам, определяющем порядок применения иных форм защиты гражданских прав.

Правовые акты:

1. ГК РФ (ст. 395, гл. 60 ГК)

ДОКЛАДЫ

Методические указания

При подготовке доклада, студент должен решить следующие задачи:

1. Выбрать тему, обосновать её актуальность и значимость.
2. Ознакомиться с литературными источниками и сделать их анализ.
3. Собрать необходимый материал для исследования.
4. Провести систематизацию и анализ собранных данных.
5. Изложить свою точку зрения по дискуссионным вопросам, относящимся к теме исследования.
6. На основе выполненной работы сделать выводы.

Оформление доклада

Доклад оформляется на листах бумаги формата А4, машинописно. На листах оставляются поля по всем четырём сторонам. Размер левого поля — 30 мм, правого поля — 10 мм, верхнего и нижнего — 20 мм.

Структура доклада: титульный лист; введение, отражающее актуальность и цель работы; основная часть, содержащая основные положения рассматриваемой темы; заключение — как краткое изложение выводов; список использованных источников (не менее 7–8), включающий только те из них, которыми пользовался студент, и на которые имеются ссылки в тексте доклада.

Список тем для подготовки докладов

1. Налоговая система России и направления её совершенствования.
2. Правовые основы новых форм предпринимательства.
3. Защита авторских прав.
4. Предпринимательство и предпринимательское поведение.
5. Понятия и основные положения корпоративного права.
6. Правовые и экономические основы инвестиционной деятельности.
7. Правовые и организационно-экономические особенности лизинга.
8. Правовые основы охраны окружающей среды.
9. Правовые основы предупреждения несостоятельности и процедуры банкротства предприятий.
10. Правовые регулирования отношений в области рекламы.

КУРСОВАЯ РАБОТА

Методические рекомендации

Изучение курса «Гражданское право» завершается написанием курсовой работы, в которой студент должен на основе всего изученного материала подробно проанализировать одну из предложенных проблем.

Курсовая работа является важной формой самостоятельной работы студентов. В процессе ее подготовки студенты должны на основе полученных знаний глубоко изучить, проанализировать какую-либо актуальную проблему гражданского права, научиться самостоятельно находить, изучать и анализировать литературные источники, делать правильные, научно-обоснованные выводы, использовать и анализировать статистические данные, определять тенденции, перспективы развития тех или иных процессов, давать какие-то теоретические и практические рекомендации.

Выполняя курсовую работу, студенты приобретают опыт работы с Правовыми актами, научными публикациями и документами, учатся самостоятельно подбирать конкретный фактический материал, правильно подбирать соответствующие статьи закона, готовить графический и аналитический материал. В процессе выполнения курсовой работы студенты учатся логически и четко излагать свои мысли, связывать теоретические положения с конкретной правовой действительностью.

Курсовая работа дает студентам углубленные знания по одной из актуальных современных гражданско-правовых проблем и в дальнейшем может стать теоретической основой или составной частью будущей дипломной работы.

Работа не должна быть повторением учебного материала и быть чисто описательной, она должна носить теоретический характер. Выполняя курсовую работу, студент должен продемонстрировать умение самостоятельно использовать полученные теоретические знания для более глубокого анализа исследуемой проблемы.

Курсовая работа должна содержать:

– план (содержание) работы;

– введение, в котором обосновывается значение и актуальность выбранной темы;

– основную часть, включающую 2-3 раздела, в которых раскрывается содержание темы. Используемые в тексте нормативные акты и цитаты должны иметь соответствующие сноски или указаны в тексте работы.

– заключение, в котором излагаются выводы и предложения;

– список использованной литературы, оформленный в соответствии с требованиями стандарта (см., например, оформление списков рекомендуемой литературы к темам).

Обязательным требованием к курсовой работе является использование соответствующего современного фактического и статистического материала, а также примеров судебной практики.

Требования к оформлению курсовой работы

Работа оформляется в соответствии требованиями ГОСТа №6.39-72 и требованиями ВУЗа (ГОСТ №6.39-72 представлен в данном пособии), выполняется на бумаге формата А4, в печатном виде, 14 шрифтом Times New Roman, полуторным интервалом, границы полей: верхнее и нижнее — 20 мм, правое — 10 мм, левое — 30 мм. Оптимальный объем курсовой работы — 25-30 страниц машинописного текста.

Тематика курсовых работ

1. Гражданско-правовое регулирование иностранных инвестиций.
2. Правовое регулирование биржевой и аукционной торговли.
3. Договор лизинга.
4. Гражданско-правовое регулирование договора розничной купли-продажи.
5. Договор бытового подряда.
6. Договор энергоснабжения.
7. Договор контрактации.
8. Авторские договоры.
9. Защита прав граждан-потребителей в торговом обслуживании.
10. Защита прав граждан-потребителей в бытовом обслуживании.
11. Договор купли-продажи и его виды.
12. Договор поставки и его отличительные черты.
13. Обязательное страхование и его правовое регулирование.
14. Содержание и исполнение договора поставки.
15. Правовая организация хозяйственных связей по поставкам промышленной продукции.
16. Договор аренды и его виды.
17. Договор аренды нежилых помещений.
18. Договоры жилищного найма и аренды жилых помещений при переходе к рыночной экономике.
19. Гражданско-правовое регулирование удовлетворения жилищных потребностей граждан.
20. Договор найма жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде.
21. Обмен жилыми помещениями.
22. Личное страхование граждан и его особенности.
23. Отдельные случаи ответственности за причинение вреда.
24. Условия договора купли-продажи.
25. Правовые средства обеспечения сохранности груза в договорах поставки и перевозки.
26. Договор перевозки груза и его особенности.
27. Договор перевозки пассажиров.
28. Договор страхования и его правовое регулирование.

29. Имущественное страхование и его виды
30. Гражданско-правовое регулирование банковского обслуживания.
31. Гражданско-правовое регулирование банковского кредитования.
32. Расчетные обязательства в гражданском праве.
33. Гражданско-правовое регулирование коммерческого посредничества.
34. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
35. Возмещение морального вреда.
36. Аренда транспортных средств.
37. Гражданско-правовая ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.
38. Подрядные работы для государственных нужд.
39. Значение вины потерпевшего в деликатных обстоятельствах.
40. Договор банковского счета.
41. Транспортное законодательство и правовой статус транспортных организаций.
42. Страхование гражданско-правовой ответственности.
43. Отдельные виды договоров хранения.
44. Значение обязательств из неосновательного обогащения при переходе к рыночной экономике.
45. Договор банковского вклада.
46. Договор дарения. Элементы и содержание договора.
47. Гражданско-правовое регулирование ренты и пожизненного содержания с иждивением.
48. Гражданско-правовые основы новых форм предпринимательства.
49. Налоговая система Российской Федерации и направления ее совершенствования.
50. Гражданско-правовые формы реализации товаров по договорам (купли-продажи, поставки, мены).
51. Договор подряда и его виды.
52. Гражданско-правовое регулирование выполнения строительных и других подрядных работ.
53. Гражданско-правовое регулирование отношений по продаже недвижимости.
54. Гражданско-правовое регулирование хранения имущества.
55. Гражданско-правовое регулирование отношений по доверительному управлению имуществом.
56. Гражданско-правовое регулирование обязательств по возмещению услуг.
57. Гражданско-правовое регулирование обязательств из односторонних действий.
58. Гражданско-правовое регулирование договора безвозмездного пользования имуществом (договор ссуды).
59. Ответственность за нарушение обязательств по договору перевозки грузов.
60. Гражданско-правовое регулирование договора займа.
61. Договор факторинга и его правовое регулирование.
62. Договор поручения и его отличительные черты.
63. Договор простого товарищества и его отличительные черты.

64. Понятие наследования и его правовое регулирование.
65. Авторское право и смежное право.
66. Патентное право и его правовое регулирование.
67. Агентский договор.
68. Договор коммерческой концессии.
69. Обязательства вследствие причинения вреда и его особенности.
70. Договор комиссии.
71. Действия в чужом интересе без поручения.
72. Наследование по закону.
73. Наследование по завещанию.
74. Договоры на выполнение проектных и изыскательских работ.

КОНТРОЛЬ

Итоговый тест для подготовки к зачёту

1. Для каких целей приобретается имущество по договору розничной купли-продажи?
   а) для предпринимательской деятельности;
   б) для перепродажи;
   в) для удовлетворения семейных, бытовых, внутренних нужд;
   г) для любых целей.
2. Каким по моменту заключения является договор купли-продажи?
   а) реальным;
   б) консенсуальным;
   в) нет разделения никакого;
   г) это многостороннее соглашение.
3. Когда договор поставки считается заключенным?
   а) когда подписали соглашение;
   б) когда устно договорились по телефону;
   в) когда поставщик отгрузил товар;
   г) когда товар поступил на склад покупателя.
4. Для каких целей приобретается имущество по договору поставки?
   а) для личных;
   б) для предпринимательской деятельности;
   в) чтобы подарить кому-то;
   г) просто так, без целей.
5. Несет ли ответственность по закону продавец за продажу некачественного товара?
   а) не несет;
   б) несет;
   в) если только сумеют договориться между собой;
   г) если потребуют «крутые» ребята.
6. Применяются ли нормы о договоре купли-продажи к продаже ценных бумаг?
   а) не применяются;
   б) применяются всегда;
   в) применяются, если законом не установлены специальные правила их купли-продажи;
   г) их вообще нельзя продавать.
7. Какие вещи являются предметом договора купли-продажи?
   а) любые вещи;
   б) любые, но не изъятые из оборота вещи;
   в) только те, которые изготовил сам продавец;
   г) только те вещи, которые сам купил раньше.
8. Защищены ли законом права покупателя в случае продажи ему некачественной вещи?
   а) не защищены;

б) защищены;
в) в нашей стране вообще ничего не защищено;
г) зачем защищать, если он сам купил добровольно?

9. Обязан ли продавец упаковать товар?
а) не обязан;
б) обязан;
в) покупатель не вправе требовать этого;
г) требовать бесполезно.

10. Можно ли принудить поставщика заключить договор поставки?
а) нельзя;
б) можно в любое время, если есть деньги;
в) можно в случаях, специально предусмотренных законом;
г) зачем принуждать, если есть свобода договора.

11. В каких судах рассматриваются преддоговорные споры при заключении договора поставки?
а) в обычных гражданских судах;
б) в арбитражных судах;
в) в судах по рассмотрению уголовных дел;
г) не нужно судов, а нужно прибегнуть к помощи «крутых».

12. Какие вещи не могут быть предметом дарения?
а) деньги и ценные бумаги;
б) вещи, изъятые их оборота;
в) имущественные требования дарителя;
г) освобождение одаряемого от имущественной ответственности.

13. Возможна ли отмена дарения?
а) не возможна;
б) возможна всегда;
в) возможно в случаях, указанных законом;
г) подарил — это уже все, так как одаряемый стал собственником.

14. В договоре поставки не указана цена продукции и сроки поставки. Будет ли договор считаться заключенным?
а) будет;
б) не будет;
в) не имеет значения;
г) в зависимости от соглашения сторон.

15. Можно ли взыскать неустойку с производителя сельскохозяйственной продукции по договору контрактации за невыполнение условий договора в связи с плохим урожаем из-за непогоды?
а) можно всегда;
б) нельзя всегда;
в) нельзя, если факт непогоды подтвержден государственной инспекцией по заготовкам;
г) можно по усмотрению сторон в договоре.

16. Каким является договор подряда по видам?
а) реальным;

б) консенсуальным, возмездным, двусторонним;
в) безвозмездным;
г) односторонним.

17. Кто ответственен перед заказчиком за неисполнение договора строительного подряда?
а) субподрядчик, если материал его;
б) генподрядчик;
в) смежники;
г) сам заказчик, если материал его.

18. Когда договор перевозки грузов считается заключенным?
а) с момента подписания соглашения;
б) с момента погрузки груза;
в) со дня подачи заявки на транспорт;
г) с момента подачи транспорта.

19. По договору аренды арендодатель предоставляет имущество арендатору:
а) в собственность;
б) во временное пользование, владение или пользование;
в) права арендатора неограничены;
г) в его распоряжение.

20. Кто осуществляет капитальный ремонт вещи по договору аренды?
а) арендатор;
б) арендодатель, если нет другого соглашения сторон;
в) никто не осуществляет;
г) государство.

21. Может ли арендатор вносить в имущество улучшения по договору аренды?
а) может всегда;
б) может с согласия арендодателя;
в) не может;
г) это его собственность, что хочет, то и делает.

22. При аренде недвижимого имущества может ли арендатор сдавать ее в суб-аренду?
а) может всегда;
б) не может;
в) может, но с согласия арендодателя;
г) это его собственность, что хочет, то и делает.

23. Можно ли восстановить пропущенный срок исковой давности?
а) можно всегда;
б) нельзя;
в) можно судом при наличии уважительной причины;
г) можно и по соглашению между истцом и ответчиком.

24. С какого момента гражданин становится собственником дома после покупки?
а) с момента заключения договора;
б) с момента заверения в нотариальной конторе;
в) с момента государственной регистрации;
г) когда заселится в этот дом.

25. С какого времени считается договор жилищного найма заключенным?
а) с момента получения ордера;
б) со дня оформления в ЖЭУ документов;
в) с момента вселения в квартиру;
г) с момента оплаты за квартиру.
26. Какие права имеют члены семьи нанимателя, заключившего договор с наймодателем?
а) не имеют никаких прав;
б) имеют одинаковые права на жилплощадь;
в) они временные жильцы;
г) имеет права только тот, кому предоставлена квартира.
27. Можно ли приватизировать различные квартиры несколько раз?
а) можно;
б) нельзя;
в) можно в разных городах;
г) можно, если получил в наследство.
28. Кто производит текущий ремонт квартир?
а) наймодатель;
б) наниматель;
в) квартиранты;
г) государство.
29. Можно ли использовать жилое помещение под офис?
а) можно всегда;
б) нельзя, если включено в жилой фонд;
в) в зависимости от условий договора;
г) если моя собственность, то можно.
30. Можно ли нанимателя выселить из квартиры судом?
а) нельзя;
б) можно всегда, если виновен;
в) можно с предварительным уведомлением судом;
г) такого в законе нет.
31. Кто может быть получателем постоянной ренты?
а) коммерческие организации;
б) государство;
в) любые государственные органы;
г) гражданские некоммерческие организации.
32. На какой срок заключается договор аренды?
а) только на определенный срок;
б) только на неопределенный срок;
в) только на предельный срок;
г) на определенные и неопределенные сроки.
33. Могут ли быть предметом аренды фрукты и овощи?
а) могут;
б) не могут;
в) если дали, то какое это имеет значение;

г) в зависимости от соглашения сторон.

34. В течение какого срока кредитор, не давший согласия на перевод долга, вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательств и возмещения убытков по договору аренды предприятия?
    а) в течение года;
    б) в течение трех месяцев;
    в) срока не существует вообще;
    г) таких прав у кредитора нет.
35. Какую сумму денег можно дать взаймы другому лицу без расписки?
    а) до 50 рублей;
    б) до одного минимального размера зарплаты в месяц;
    в) до 10 минимальных размеров месячной оплаты труда;
    г) вообще ограничений нет.
36. В какой форме заключается кредитный договор?
    а) в устной форме;
    б) только в письменной форме;
    в) обязательно нужно нотариальное удостоверение;
    г) обязательно необходима государственная регистрация.
37. Может ли наследователь составить завещание от руки без нотариального заверения?
    а) не может;
    б) может всегда;
    в) может в исключительных случаях;
    г) может в случаях, предусмотренных законом.
38. Могут ли быть двоюродные сёстры и братья наследователя при отсутствии прямых наследников наследниками по закону?
    а) не могут;
    б) могут наравне с наследниками второй очереди;
    в) могут, если нет наследников первой и второй очереди;
    г) могут, если нет наследников первой и второй очереди по праву представления.
39. Может ли наследователь лишить сына наследства по завещанию?
    а) не может;
    б) может в любом случае;
    в) если даже и лишит, то сын всё равно получит наследство по закону;
    г) может, если сын не исполнял своих сыновних обязанностей.
40. Имеет ли нетрудоспособный супруг после смерти своей жены право на наследство, если в её завещании он был лишен наследства?
    а) не имеет;
    б) имеет на всю причитающуюся ему долю, как наследник первой степени по закону;
    в) имеет право на лишение половины доли, которая причиталась бы при наследовании по закону;
    г) имеет право на ½ причитающегося ему наследства в качестве обязательной доли как супруг умершей жены.

Вопросы для подготовки к экзамену

1. Понятие и элементы договора купли-продажи.
2. Содержание договора купли-продажи.
3. Договор розничной купли-продажи.
4. Договор поставки, его элементы и содержание.
5. Договор контрактации.
6. Договор энергоснабжения.
7. Договор продажи недвижимости.
8. Договор продажи предприятий.
9. Договор мены.
10. Понятие и элементы договора дарения.
11. Содержание договора дарения.
12. Договор постоянной ренты.
13. Договор пожизненной ренты.
14. Договор пожизненного содержания с иждивением.
15. Понятие и элементы договора аренды.
16. Содержание договора аренды.
17. Прекращение договора аренды.
18. Договор аренды транспортных средств.
19. Договор аренды зданий и сооружений.
20. Договор аренды предприятий.
21. Договор финансовой аренды (лизинга),
22. Понятие жилищного фонда и его классификация.
23. Жилищное правоотношение как вид гражданского правоотношения.
24. Субъекты жилищных правоотношений.
25. Договор найма жилого помещения и его элементы.
26. Содержание договора найма жилого помещения.
27. Порядок прекращения и изменения жилищных правоотношений. Выселение.
28. Охрана жилищных правоотношений.
29. Понятие и элементы договора безвозмездного пользования имуществом.
30. Содержание договора безвозмездного пользования имуществом.
31. Договор подряда и его элементы.
32. Содержание договора подряда.
33. Договор бытового подряда.
34. Договор строительного подряда.
35. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.
36. Подрядные работы для государственных нужд.
37. Понятие, элементы и содержание договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
38. Транспортные обязательства и их правовое регулирование.
39. Понятие договора перевозки, его элементы и содержание.
40. Имущественная ответственность в обязательствах по перевозке.
41. Договор перевозки пассажира и багажа.
42. Договор буксировки.

43. Договор транспортной экспедиции.
44. Понятие кредитных и расчетных обязательств.
45. Договор займа и его содержание.
46. Кредитный договор. Его элементы и содержание.
47. Договор банковского вклада.
48. Договор банковского счета.
49. Расчетные обязательства.
50. Природа и понятие векселя.
51. Договор страхования и его элементы.
52. Содержание договора страхования.
53. Договор имущественного страхования.
54. Договор личного страхования.
55. Понятие и содержание договора возмездного оказания услуг.
56. Понятие и содержание договора поручения.
57. Понятие и содержание договора комиссии.
58. Понятие и содержание агентского договора.
59. Договор доверительного управления имуществом.
60. Содержание договора доверительного управления имуществом.
61. Понятие, виды и элементы договора хранения.
62. Содержание договора хранения.
63. Договор складского хранения.
64. Специальные виды хранения.
65. Понятие и элементы договора коммерческой концессии.
66. Содержание договора коммерческой концессии.
67. Понятие и элементы договора простого товарищества.
68. Содержание договора простого товарищества.
69. Обязательства из односторонних действий.
70. Публичное обещание награды.
71. Публичный конкурс.
72. Проведение игр и пари.
73. Условия возникновения обязательств из причинения вреда.
74. Ответственность за вред, причинённый актами власти.
75. Ответственность за вред, причинённый несовершеннолетними и недееспособными лицами.
76. Ответственность за вред, причинённый источником повышенной опасности.
77. Ответственность за вред, причинённый жизни и здоровью гражданина.
78. Ответственность за вред, причинённый вследствие недостатков товаров, работ или услуг.
79. Действие в чужом интересе без поручения.
80. Понятие обязательства из неосновательного обогащения и его содержание.
81. Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав.
82. Источники правового регулирования и система обязательств из причинённого вреда.
83. Наследование и основные понятия наследственного права.

84. Наследование по закону.
85. Наследование по завещанию.
86. Принятие и оформление наследства.
87. Авторское право.
88. Семейное право.
89. Патентное право.
90. Защита прав авторов.

ЛИТЕРАТУРА

Основная

1. Гражданское право. Часть II: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — М. «Проспект», 1998. — 784с.
2. Гражданское право. Том I: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — 5-ое изд., перераб. и доп. — М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рошников», 2001. — 632с.
3. Гражданское право. Том II: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — 5-ое изд., перераб. и доп. — М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рошников», 2001. — 736с.
4. Гражданское право. Том III: Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. — 5-ое изд., перераб. и доп. — М.: «ПБОЮЛ Л.В. Рошников», 2001. — 632с.
5. Гражданское право. В 2 т. Том I. Полутом I. Учебник. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. — 2 изд., перераб. и доп. — М.: Издательство БЕК, 2000. — 632с.
6. Гражданское право. В 2 т. Том I. Полутом II. Учебник. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. — 2 изд., перераб. и доп. — М.: Издательство БЕК, 2000. — 544с.
7. Гражданское право. В 2 т. Том II. Полутом I. Учебник. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. — 2 изд., перераб. и доп. — М.: Издательство БЕК, 2000. — 816с.
8. Гражданское право. Часть 2: Учебник / Под ред. А.Г. Калпина. — М.: Юрист, 2000 — 542с.
9. Гражданское право России. Ч.2. Обязательственное право. Курс лекций / Отв. ред. О.Н. Садикова. — М., 1997.
10. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ Части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садикова. — М., 1997.
11. Комментарий к гражданскому кодексу РФ. Часть вторая: Тест, комментарий, алфавит на первом указателе / Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. — М., 1996.
12. Гражданское право. Практикум, ч.II. / Под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. — М., 1988.
13. Гражданское право ч.II. Конспект лекций в схемах. — М., 1988.
14. Гражданское право ч.II. Конспект лекций. Пособие для подготовки к экзаменам. — М., 1999.
15. *Пинчева В.В.* Гражданское право ч.II. Учебное пособие в схемах и определениях. — М., 2000г.
16. *Григорьев С.П.* Гражданское право ч.II. В вопросах и ответах. — М.: «Юристь», 2000.
17. Практикум по гражданскому праву ч.II. Учебное пособие. / Кол. авторов. — М.: Издательство БЕК. — 2000.

Дополнительная

1. Комментарий к гражданскому кодексу РФ, части первой / Отв. ред. О.Н. Садикова. — М., 1997.
2. Комментарий части первой Гражданского кодекса РФ для предпринимателей / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, В.П. Звеков и др. — М., 1995.
3. *Братусь С.М.* Предмет и система советского гражданского права. — М., 1963.

4. Развитие советского гражданского права на советском этапе / Н.С. Малеин, В.П. Мозолин, И.П. Прокопченко и др. / Под ред. В.П. Мозолина. — М., 1986.
5. *Яковлев В.Ф.* Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений. — Свердловск, 1972.
6. *Яковлев В.Ф.* О некоторых вопросах применения части первой Гражданского кодекса арбитражными судами. / Вестник Высшего Арбитражного суда РФ. — 1995. — №5, С.88-100.
7. *Калмыков Ю.Х.* Вопросы применения гражданско-правовых норм. — Саратов, 1976.
8. Гражданские правоотношения и их структурные особенности. — Свердловск, 1975.
9. *Исаков В.Б.* Юридические формы в советском праве. — М., 1984.
10. *Халфина Р.О.* Общие учения о правоотношении. — М., 1974.
11. Советское гражданское право. Субъекты гражданского права. / Братусь С.Н., Пергаме А.И., Дозорцев В.А. и др.; Под ред. С.Н. Братуся. — М., 1984.
12. *Грибанов В.П.* Пределы осуществления и защиты гражданских прав. — М, 1992.
13. *Витрянский В.В. Суханов Е.А.* Новый Гражданский кодекс Российской Федерации об акционерных обществах и иных юридических лицах // Практикум акционирования. — Вып. 7. — Л., 1995.
14. *Кашанина Т.В., Сударьков Е.А.* Акционерное право: Практ. курс. — М.: ИНФРА-М-НОРМА, 1997. — 350с.
15. *Козлова М.В.* Учредительный договор о создании коммерческих обществ и товариществ. — М.: Издательство Бек, 1994. — 174с.
16. *Пантелеев П., Глущецкий Т.* Основные и дополнительные права участника общества с ограниченной ответственностью // Экономика и жизнь. — 1998. — №16.
17. *Хохлов В.А.* Ответственность за нарушение договора по гражданскому праву. — Тольятти: Волж. ун.-т. им. В.М. Татищева, 1997. — 320с.
18. *Комаров А.С.* Ответственность в коммерческом обороте. — М.: Юрид. лит., 1991. — 208с.
19. *Васькин В.* Возмещение реального ущерба и упущенной выгоды. // Хозяйство и право. — 1994. — №3, С.116–121.
20. *Брызгалин А.* Принципиальные вопросы возмещения убытков в виде упущенной выгоды, общие положения, процессуальный аспект, методика расчёта // Там же. — №5, С.40–49.
21. *Белов А.П.* Убытки в праве России и иностранных государств. // Право и экономика. — 1996. — С.21–22.
22. *Богуславский М.М., Орлов Л.Н.* Законодательство России о совместных предприятиях. Комментарий. — М., 1993.
23. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Общие положения. — М., 1997.
24. *Гаврилов Э.П.* Комментарий к Закону об авторском праве и смежных правах. — М., 1996.

25. *Гаврилов Э.П.* Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар. — М., 1998.
26. *Гаврилов Э.П.* Издательство и автор. — М., 1991.
27. *Гришеаев С.П.* Ваше право собственности на дом и квартиру. Справочное пособие. — М., 1995.
28. *Ефимова Л.Г.* Банковское право. — М., 1994.
29. *Кабатова Е.В.* Лизинг: правовое регулирование, практика. — М.. 1997.
30. *Кичихин А.Н., Марткович И.Б., Щербакова Н.А.* Жилищные права. Пользование и собственность. — М., 1997.
31. *Красавчиков О.А.* Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности. — М., 1966.
32. *Крашенинников П.В.* Сделки с жилыми помещениями (комментарий гражданского и жилищного законодательства и практика его применения). — М., 1997.
33. *Кротов М.В.* Обстоятельство по оказанию услуг в советском гражданском праве. — Л., 1990.
34. *Нетревожко Т.А.* Квартира: покупка, продажа, обмен… Руководство по операциям с недвижимостью. — М., 1998.
35. *Ойгензихт В.А.* Нетипичные договорные отношения в гражданском праве. — Душанбе, 1994.
36. *Олейник О.М.* Основы банковского права. — М., 1997.
37. *Полянков И.Н.* Ответственность по обязательствам вследствие причиненного вреда. — М., 1998.
38. *Пустозерова В.М., Соловьева А.А.* Договор поставки. — М., 1996.
39. *Седугин П.И.* Жилищное право. — М., 1997.
40. *Сергеев А.П.* Авторское право России. — СПб, 1994.
41. *Сергеев А.П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. — М., 1996.
42. *Толстой Ю.К.* Жилищное право. — М., 1996.
43. *Трубников П.Я.* Защита гражданских прав в суде. — М., 1990.
44. *Чернышев С.А.* Авторский договор в гражданском праве России. — М., 1996.
45. *Шершеневич Г.Ф.* Учебник торгового права (по изд. 1914 г.). — М., 1994.
46. *Шершеневич Г.Ф.* Учебник русского гражданского права (по изд. 1902 г.). — М., 1995.

ПРИЛОЖЕНИЕ
ПРОГРАММА КУРСА В СХЕМАХ И ОПРЕДЕЛЕНИЯХ

Методические указания

Указанные схемы и определения основываются на вопросах, которые обычно содержатся в экзаменационных билетах и призваны оказать помощь студентам при подготовке к сдаче экзамена по гражданскому праву. На экзаменационные вопросы даны краткие ответы, которые ни в коей мере не могут полностью заменить учебники и конспекты лекций, однако имеют ряд преимуществ по сравнению с последними. Изучение теоретического материала в сжатой и доступной форме непосредственно перед экзаменом позволят воспроизвести схему ответа, в которую затем укладывается ответ студента, полученный из других учебников и конспектов лекций.

Схемы соответствуют учебному курсу и составлены применительно к каждой теме, указанной в рабочей программе предмета «Гражданское право» часть вторая.

Схема 1

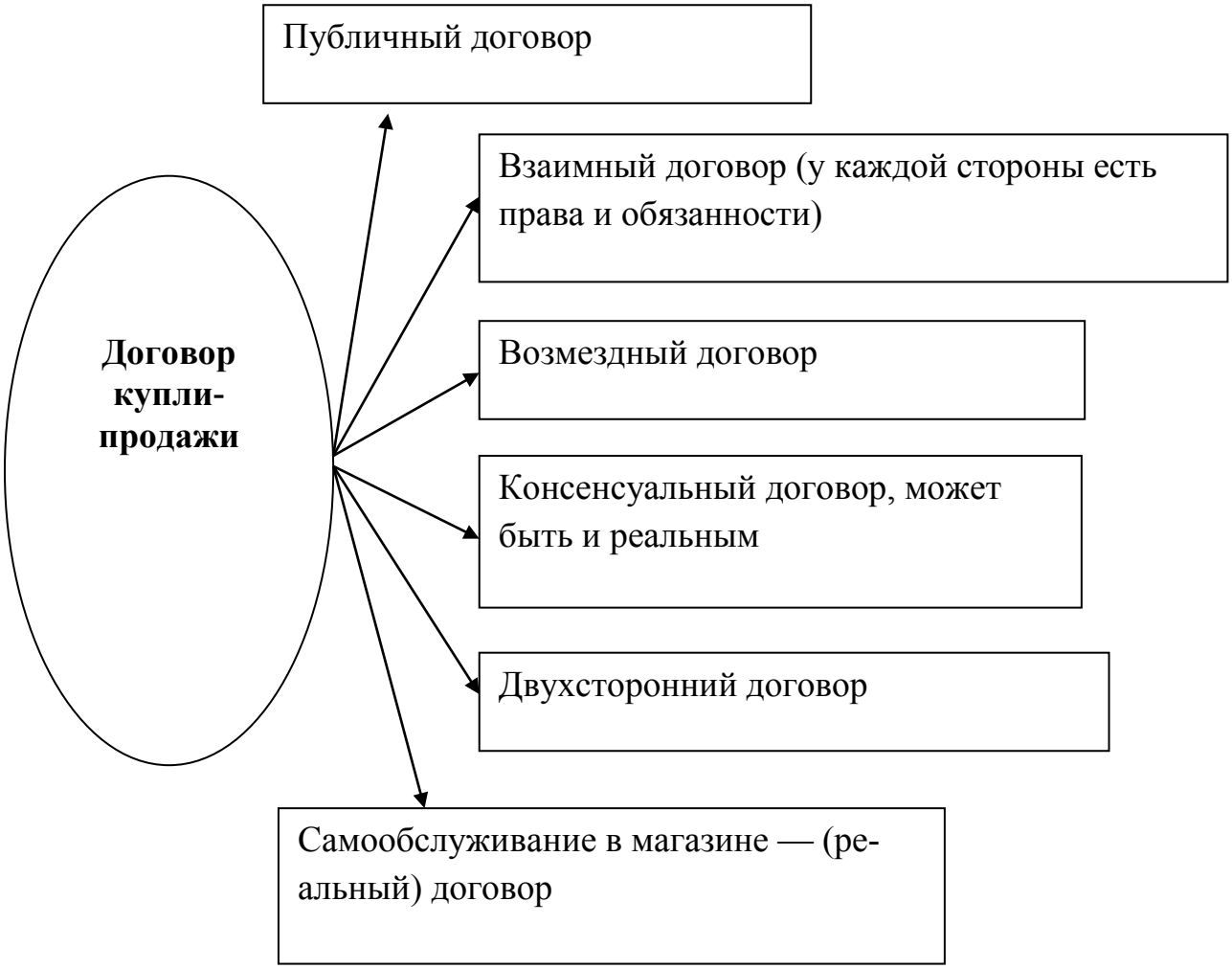


Схема 2

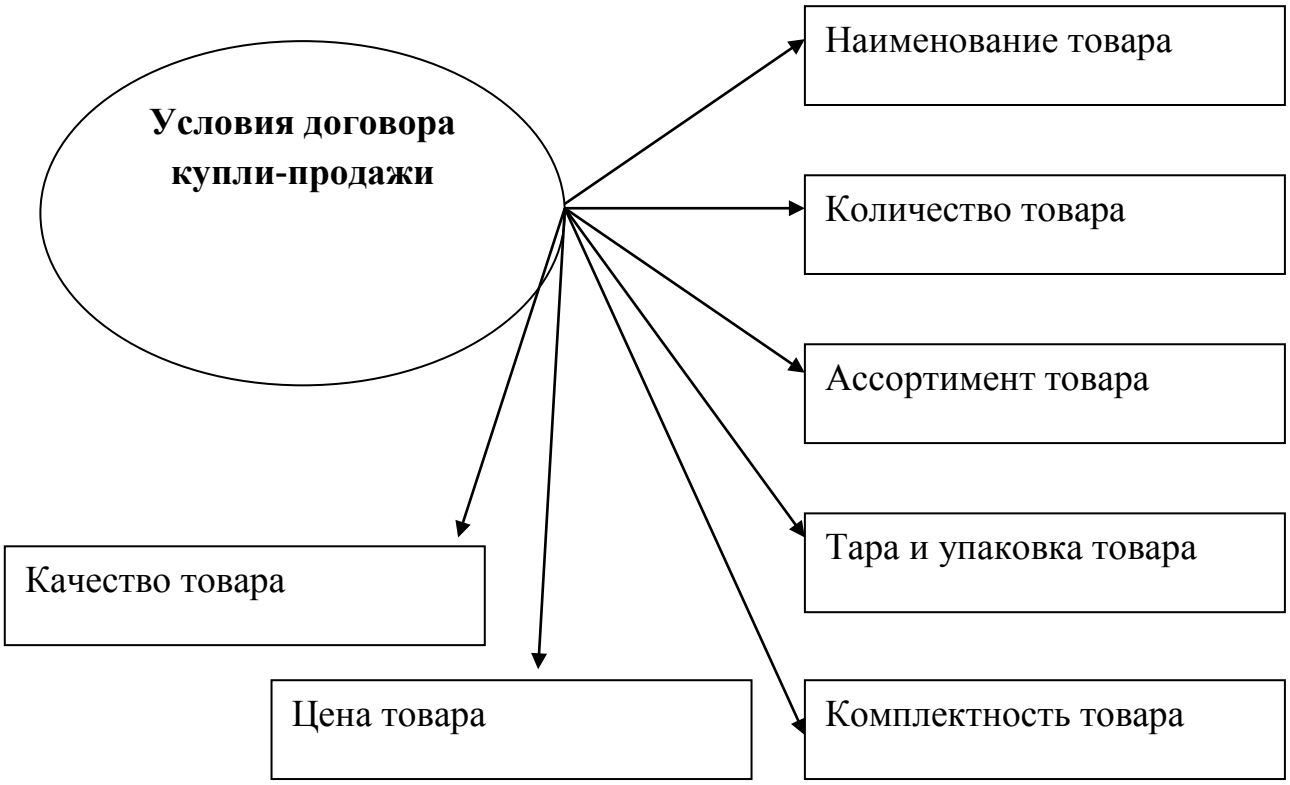


Схема 3

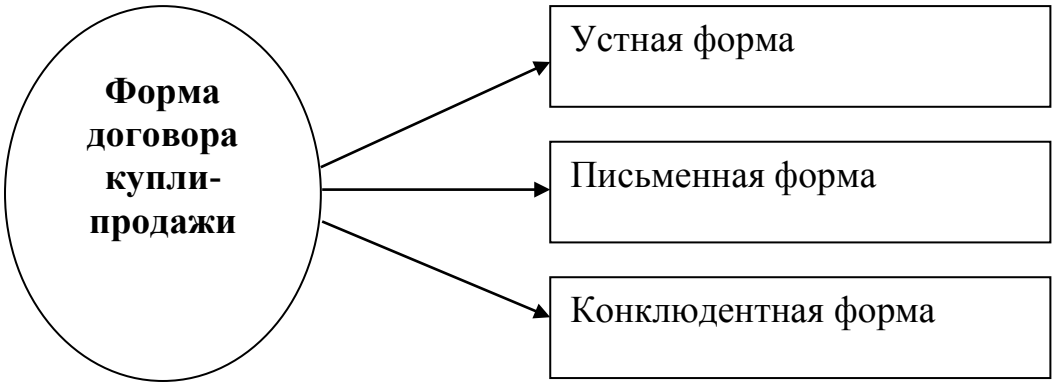


Схема 4

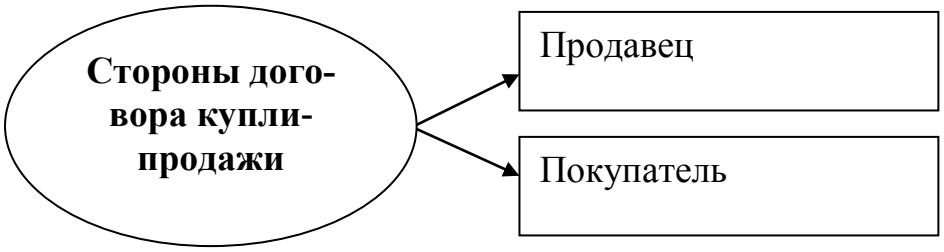


Схема 5

Схема 6

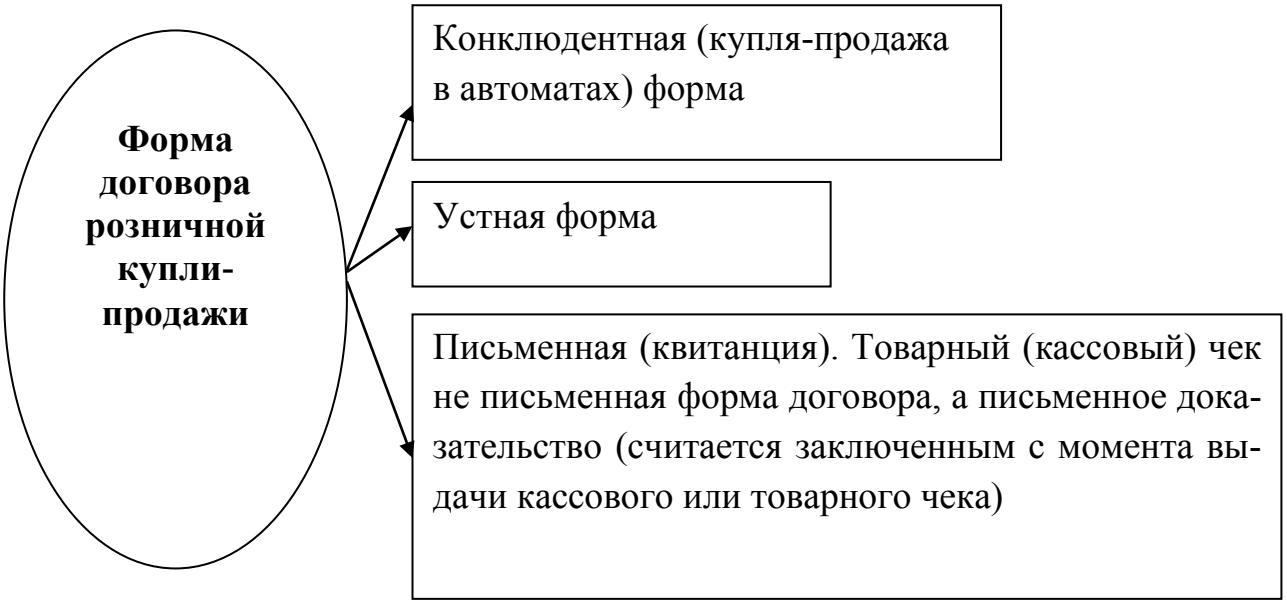


Схема 7

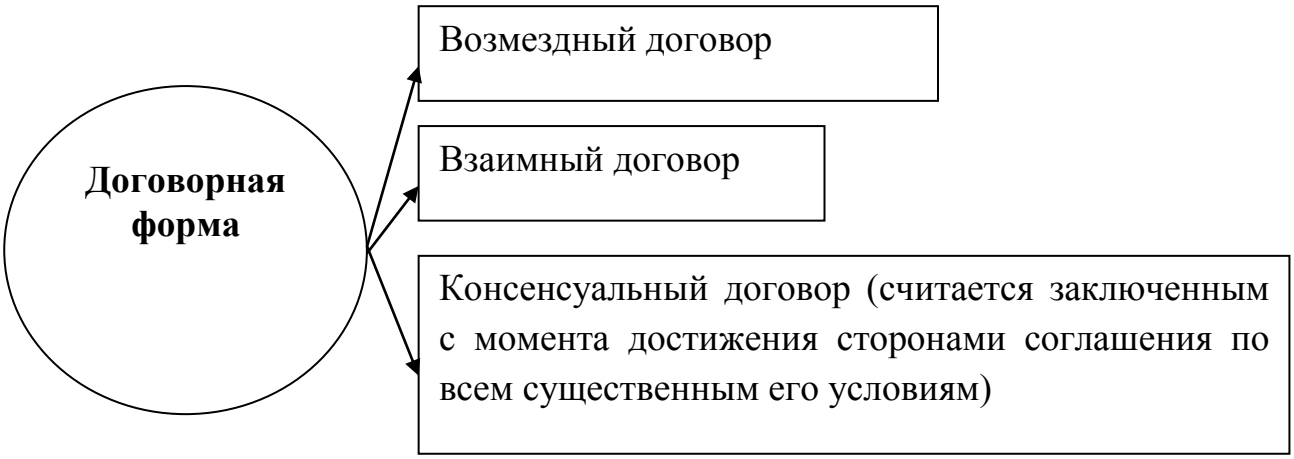


Схема 8

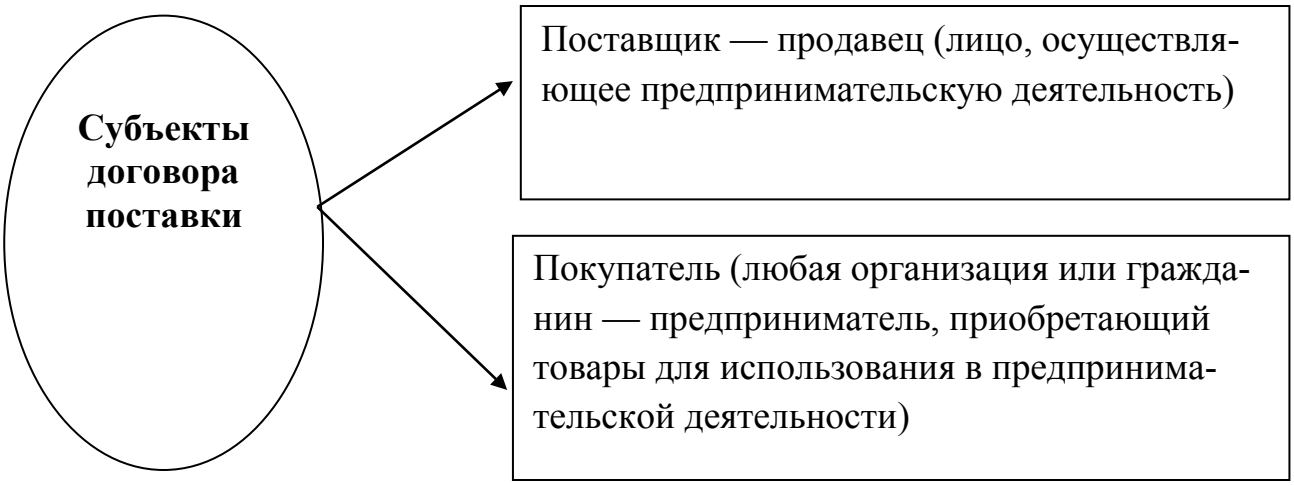


Схема 9

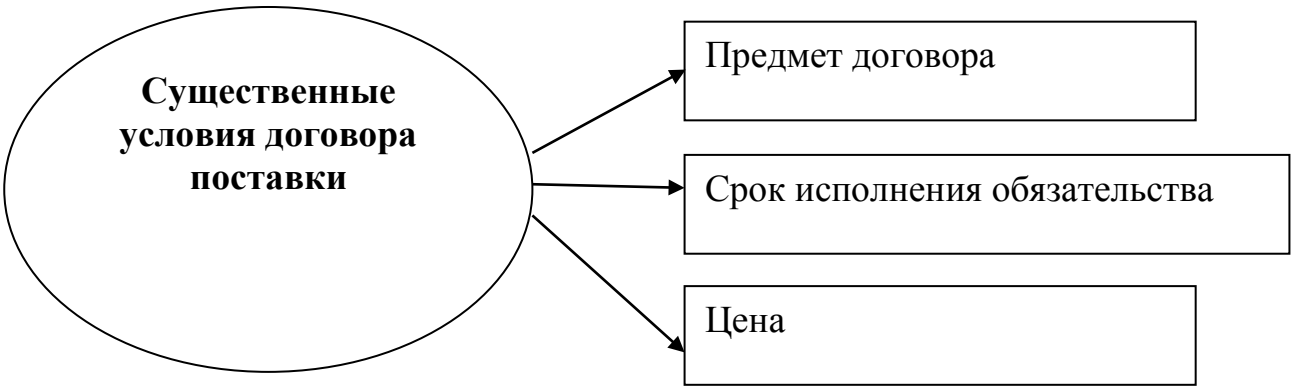


Схема 10

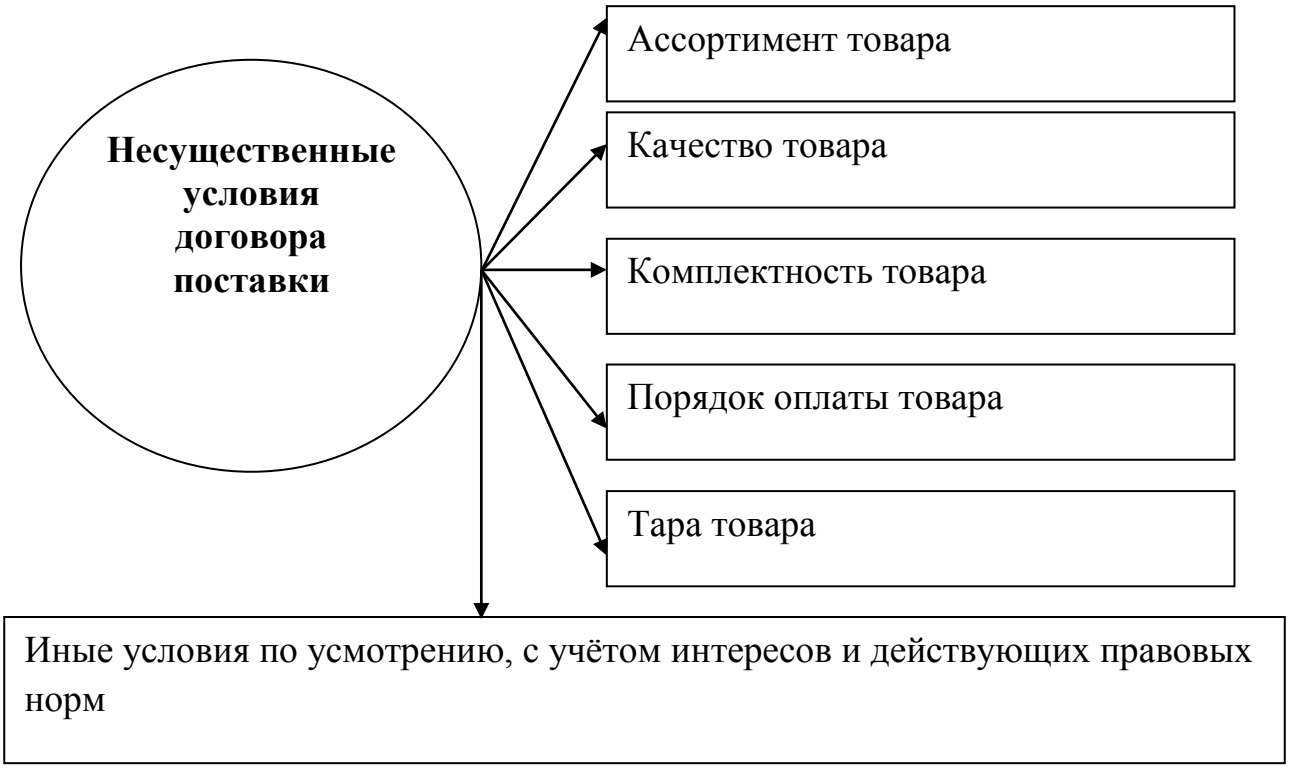


Схема 11

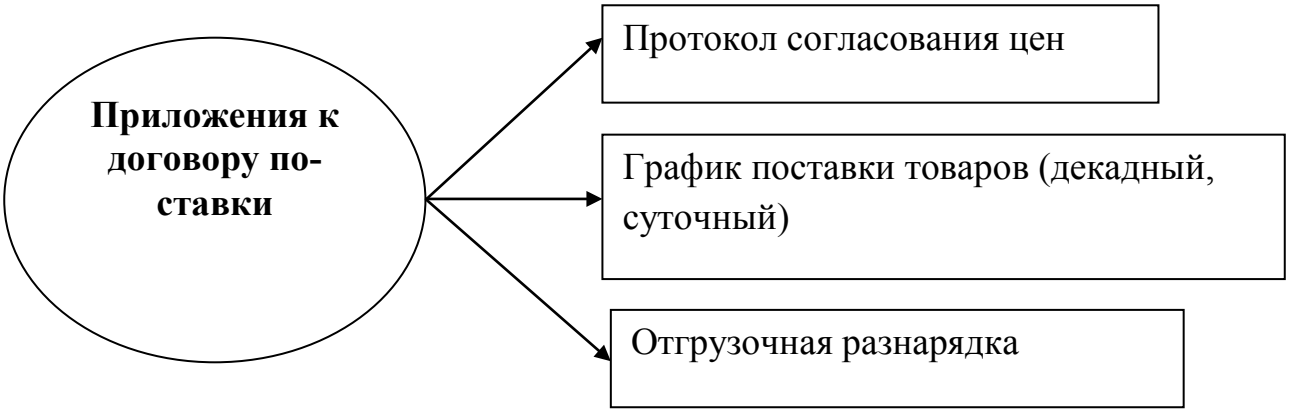


Схема 12

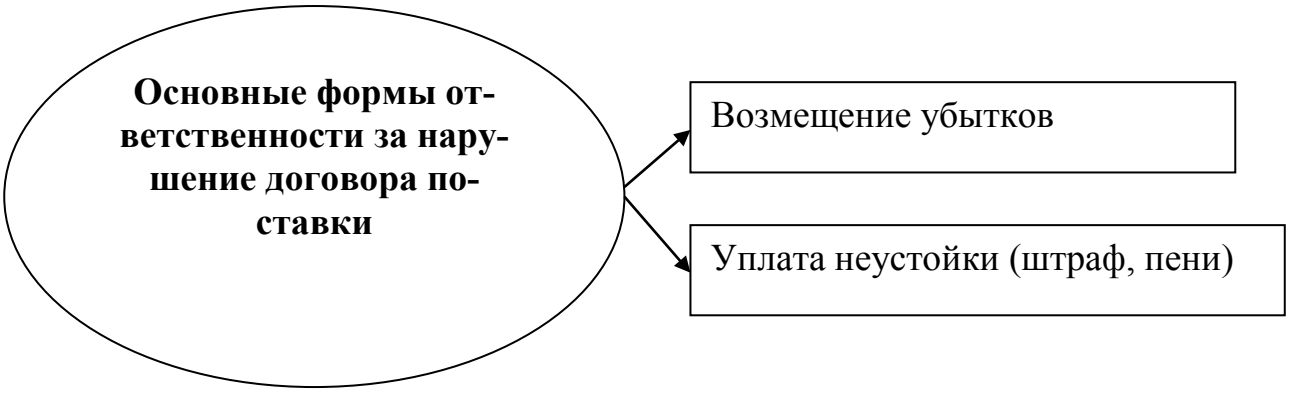


Схема 13

Схема 14

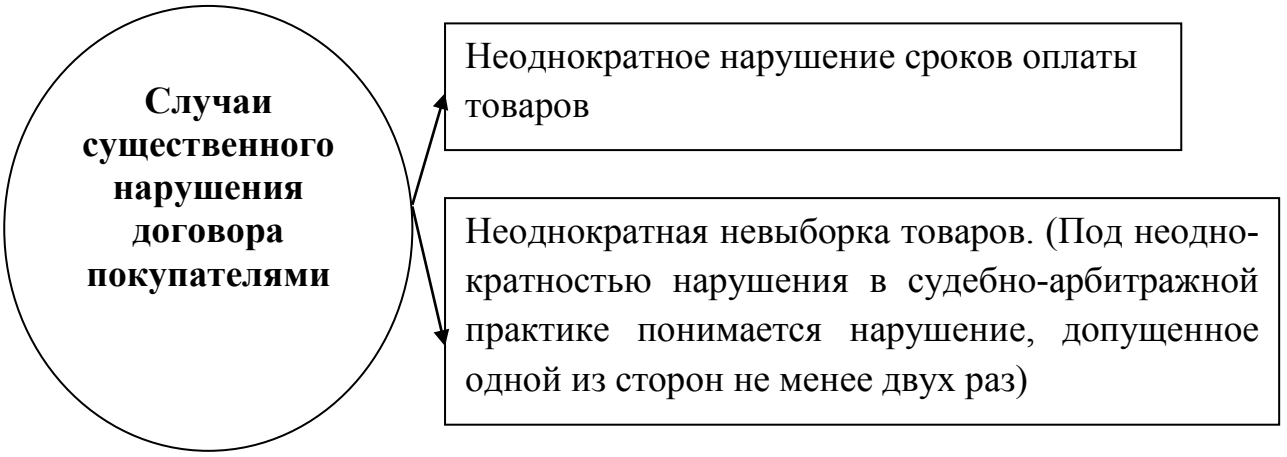


Схема 15

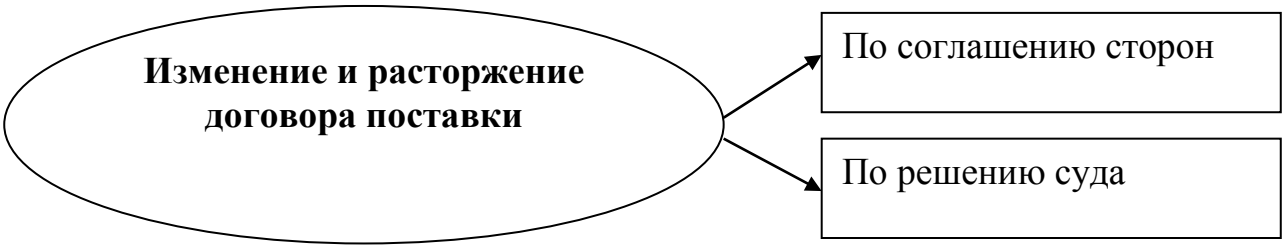


Схема 16

ДОГОВОР КОНТРАКТАЦИИ

Схема 17

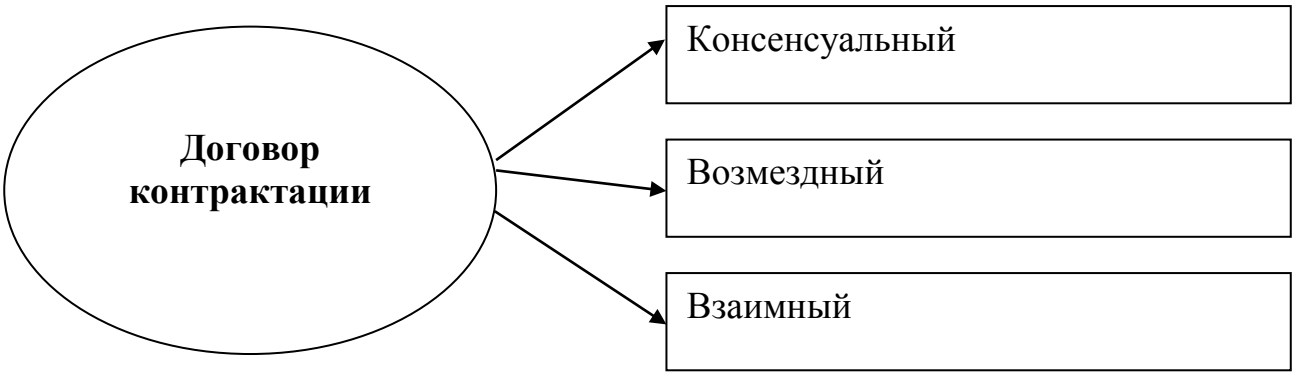


Схема 18

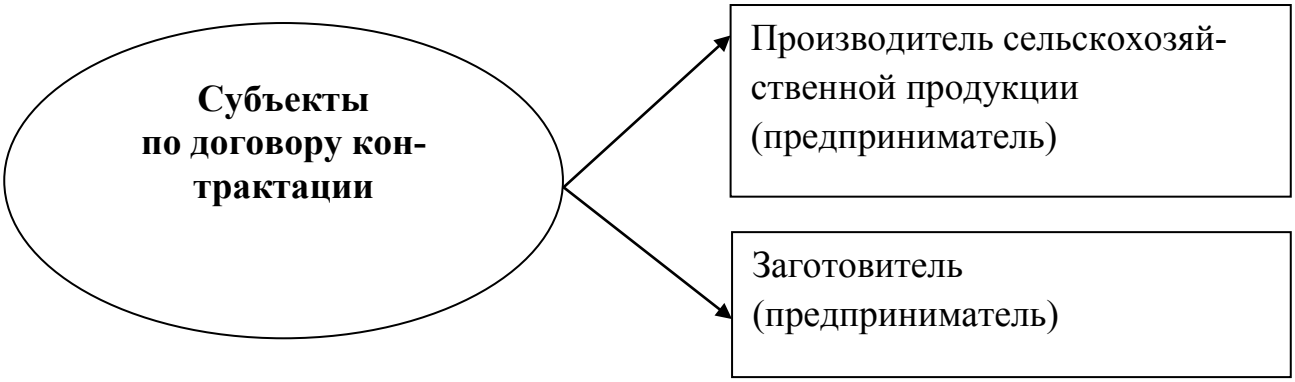


Схема 19

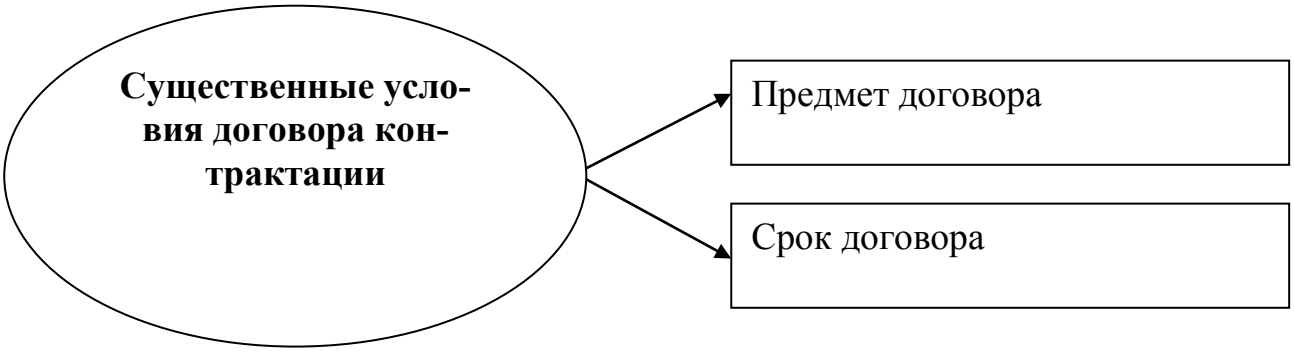
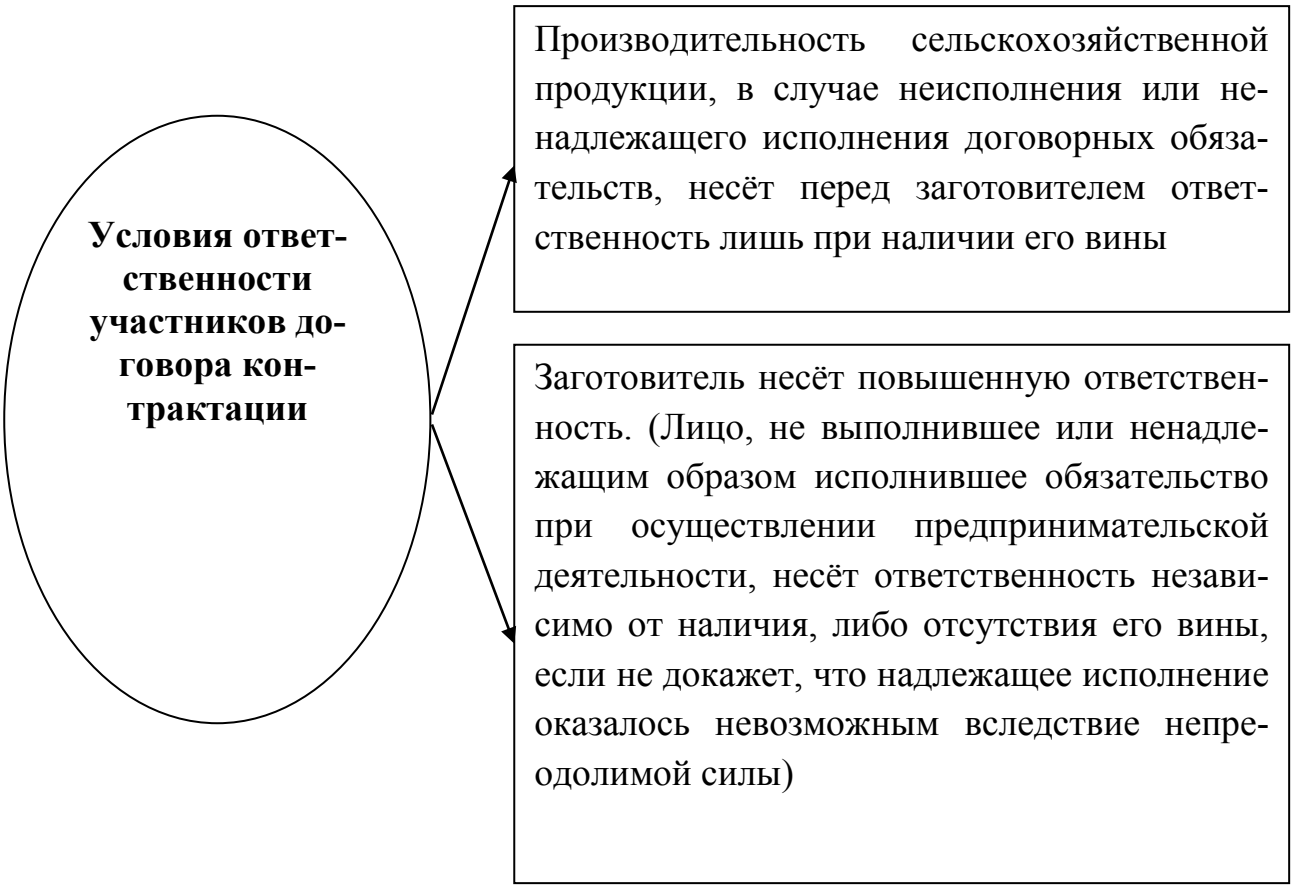


Схема 20



ДОГОВОР ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ

Схема 21

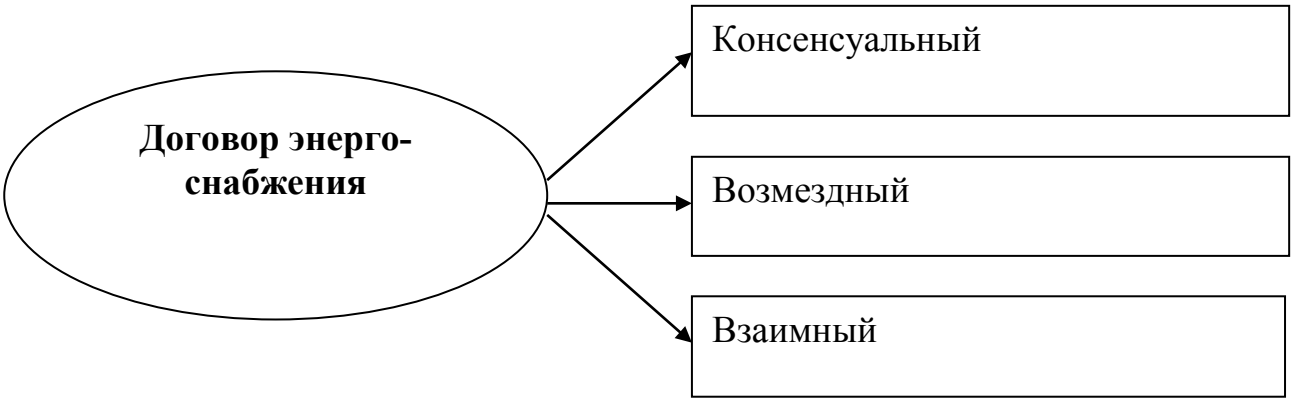


Схема 22

ДОГОВОР МЕНЫ

Схема 23

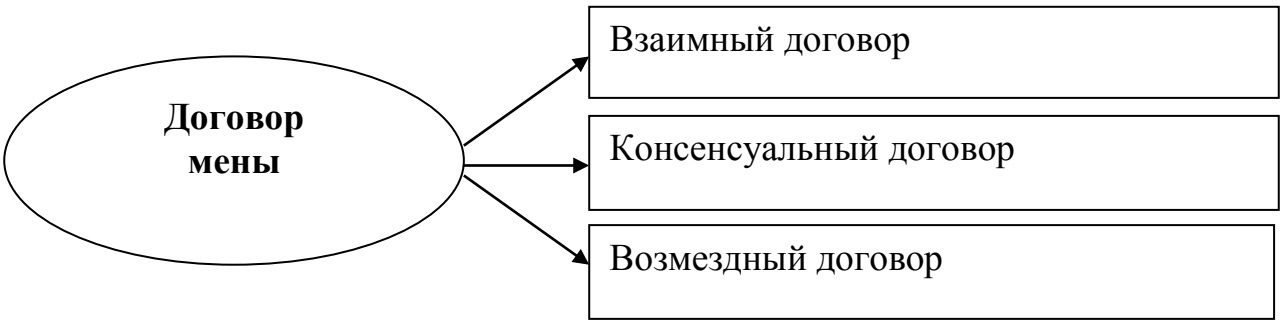
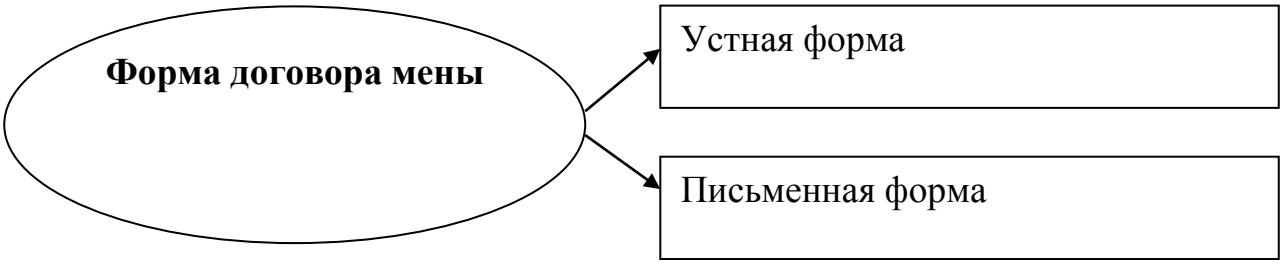


Схема 24



ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

Схема 25

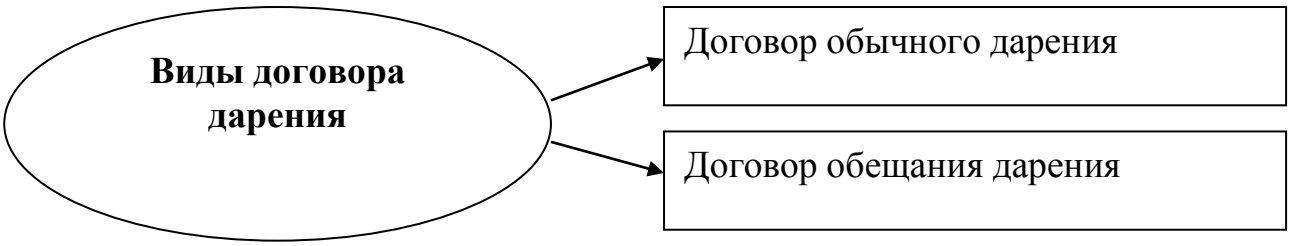


Схема 26

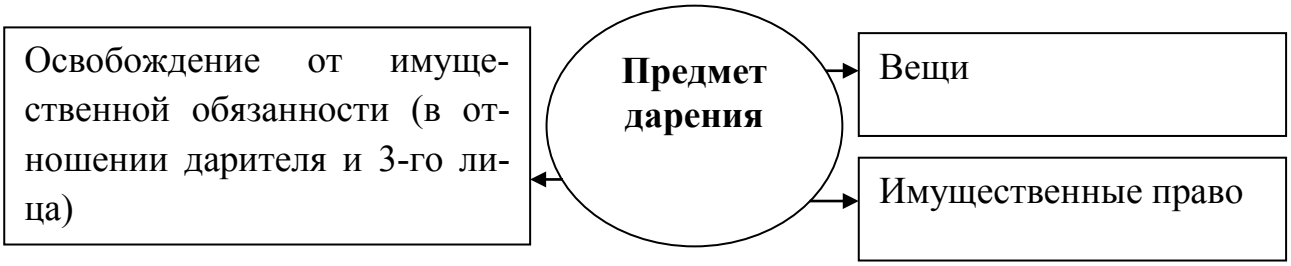
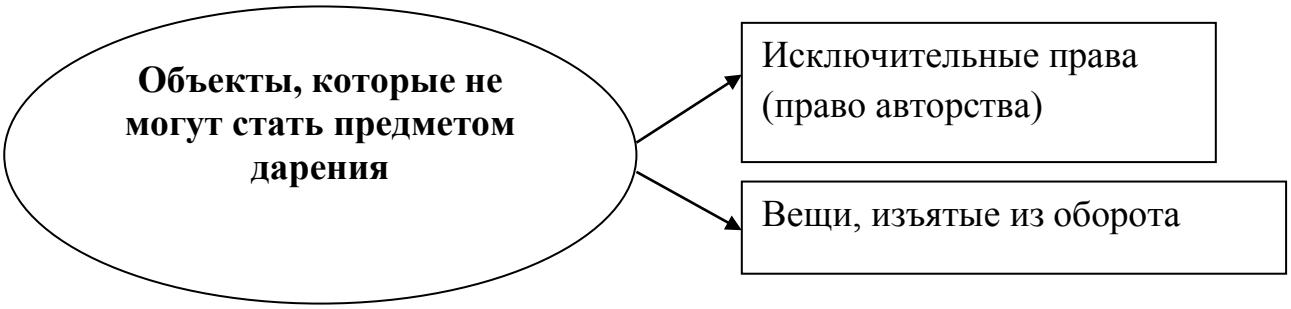


Схема 27



ДОГОВОР РЕНТЫ

Схема 28

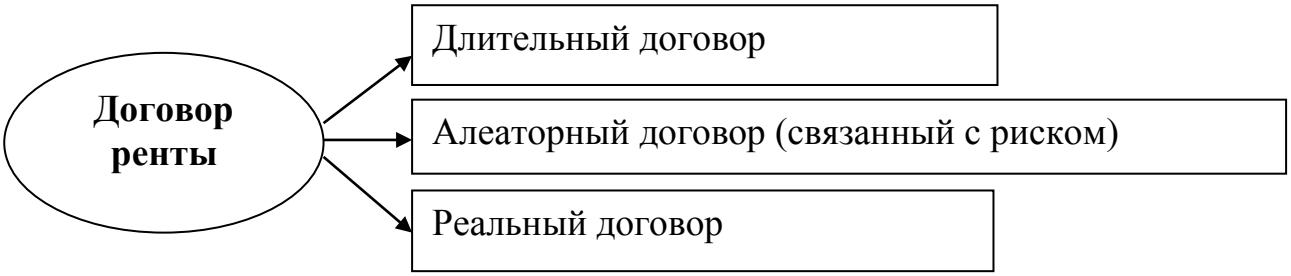


Схема 29

Схема 30

Схема 31

Схема 32

Сходные черты договора займа и договора ренты

Реальные договора

Возмездные договора

• В договоре **займа** возмездность проявляется в необходимости для заёмщика возвратить сумму долга плюс проценты

• В договоре **ренты** возмездность выражена в уплате одних лишь процентов. Сумма, переданная получателем ренты её плательщику, трансформируется в проценты, выплата которых осуществляется в указанные в договоре сроки и в установленные им размеры

Схема 33

Отличие договора пожизненного содержания с иждивением от договора постоянной ренты

Распространяется только на определённый вид имущества (недвижимость, в частности жилой дом, квартиру, земельный участок)

Предусматривает необходимость определить в договоре стоимость всего объёма содержания с иждивением

Предполагает более высокий нижний предел (не менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом)

Допускает предоставление содержания, как в деньгах, так и в натуре

Устанавливает ограниченные права плательщика ренты на полученное им имущество

ДОГОВОР АРЕНДЫ

Схема 34

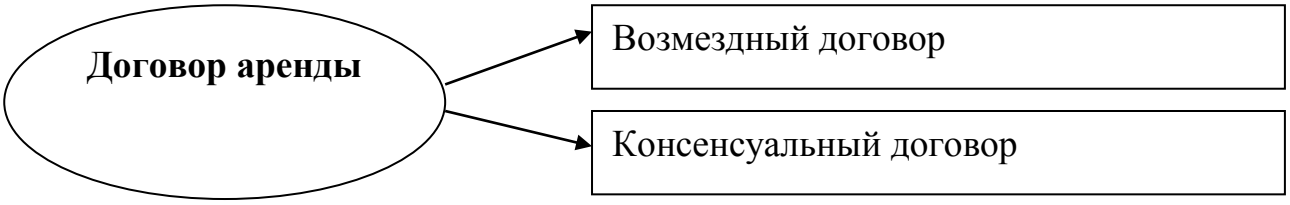


Схема 35

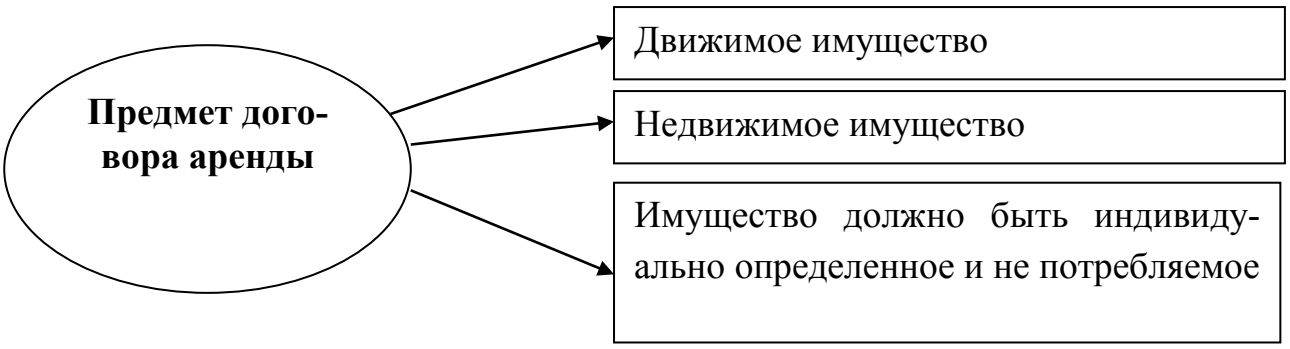
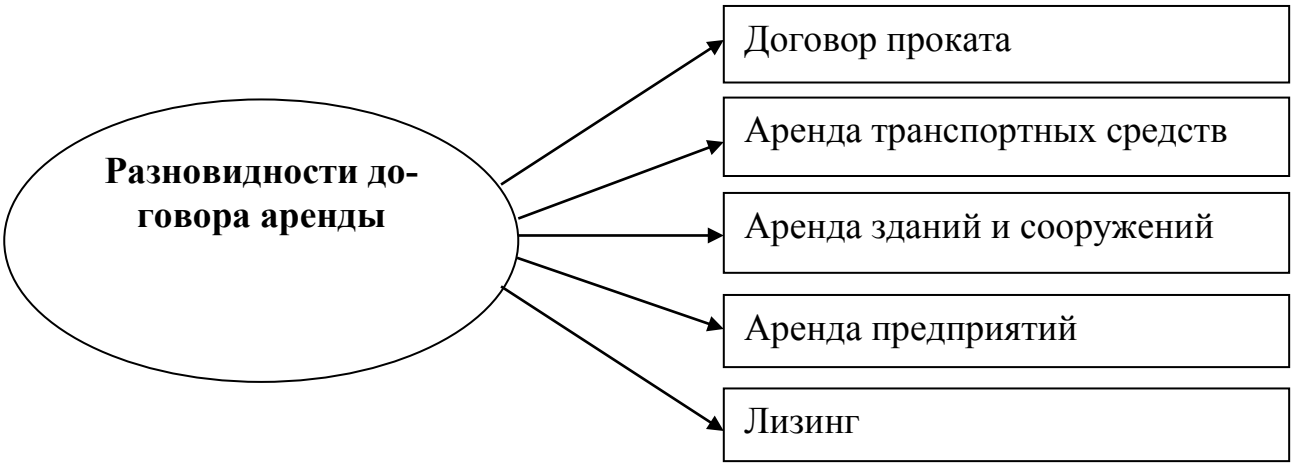


Схема 36

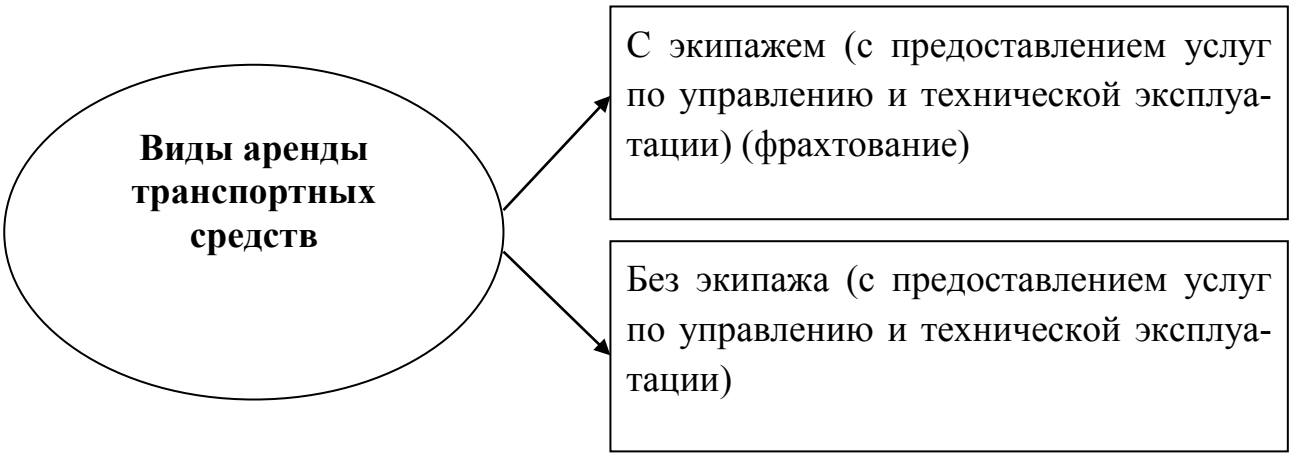


ДОГОВОР ПРОКАТА

Схема 37

АРЕНДА ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ

Схема 38



ДОГОВОР ЛИЗИНГА

(ДОГОВОР ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ)

Схема 39

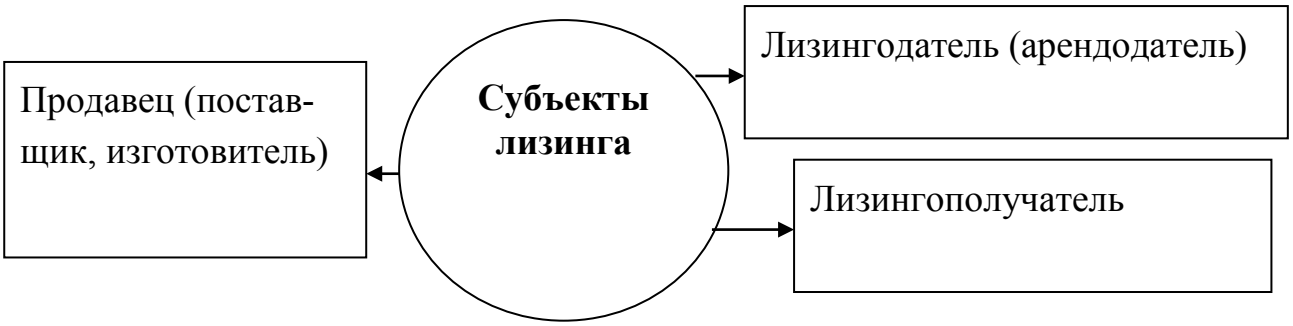


Схема 40

Схема 41

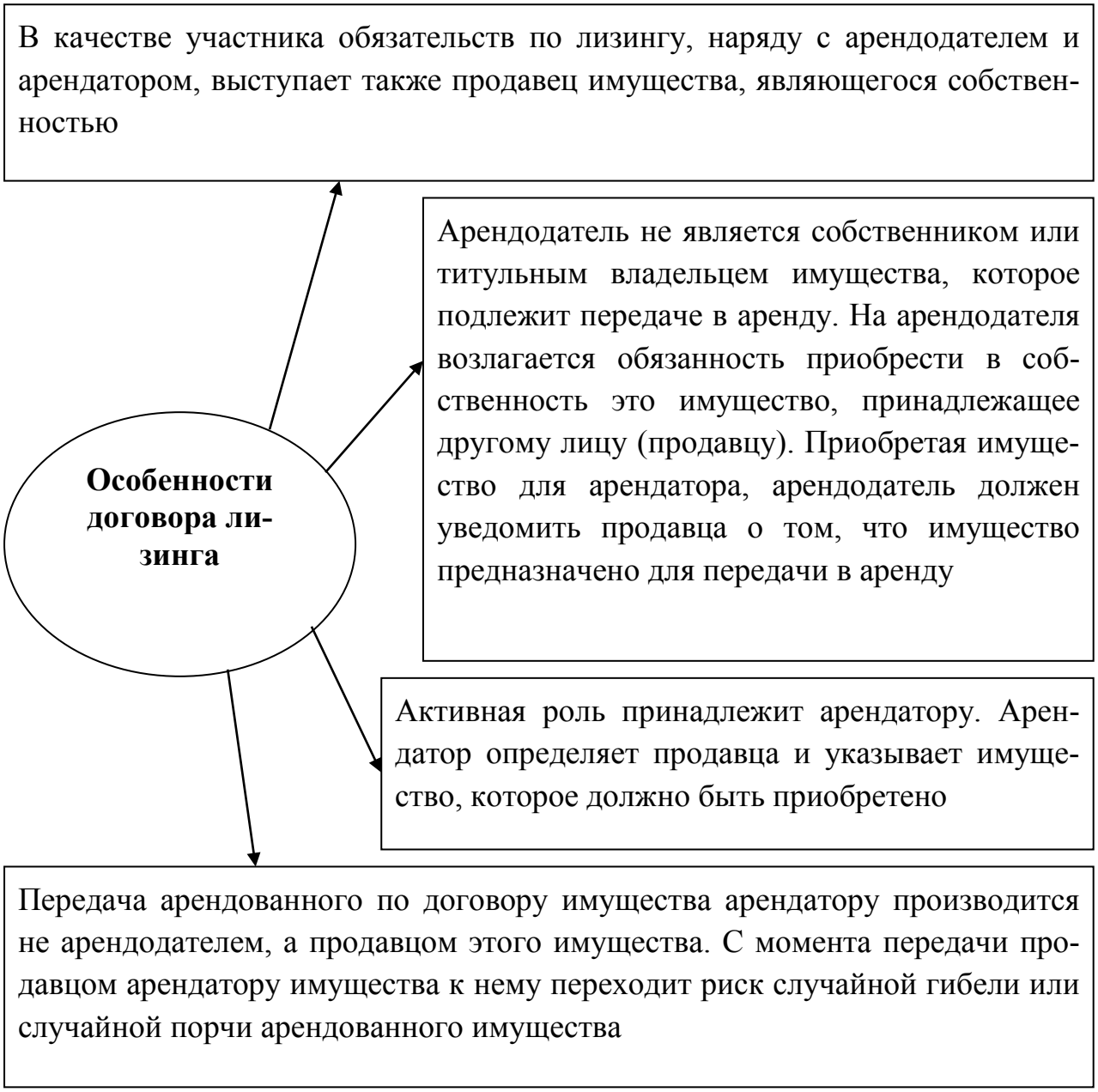
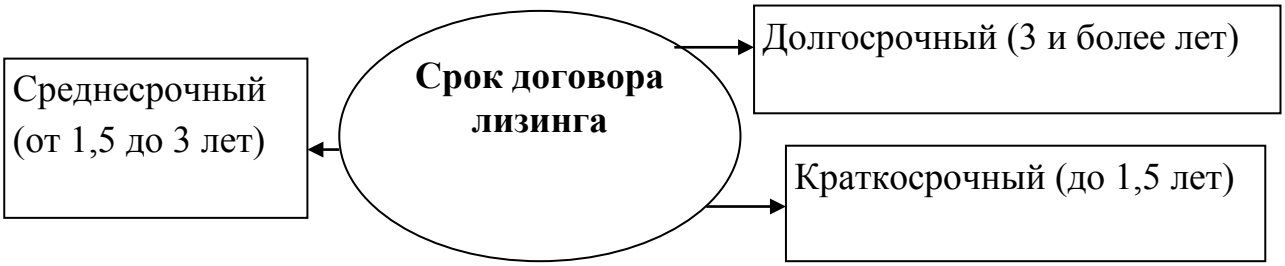


Схема 42



ДОГОВОР НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЙ

Схема 43

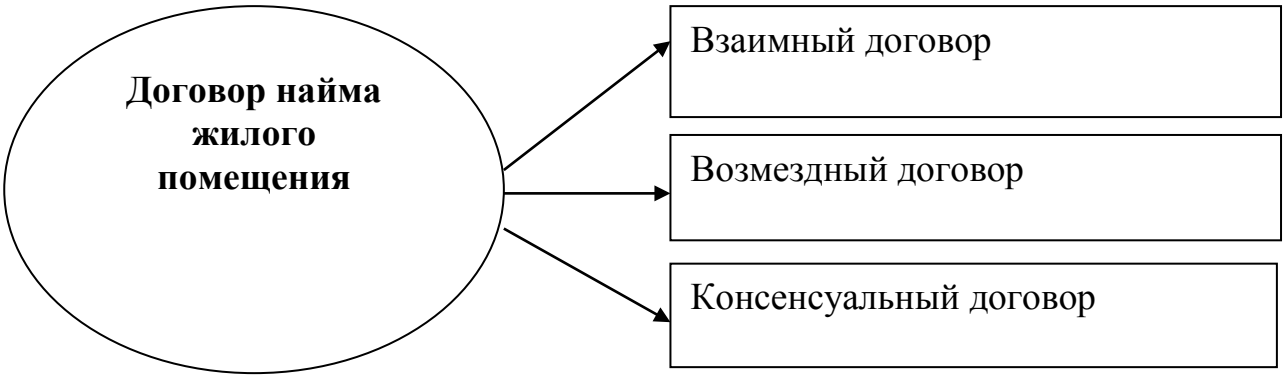


Схема 44

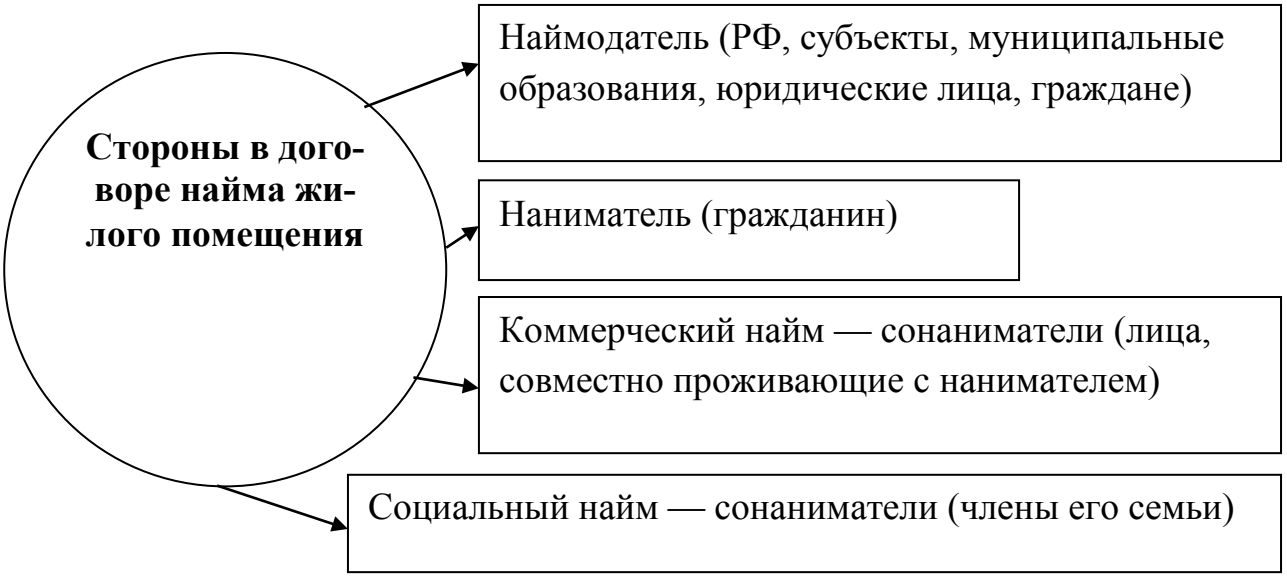


Схема 45

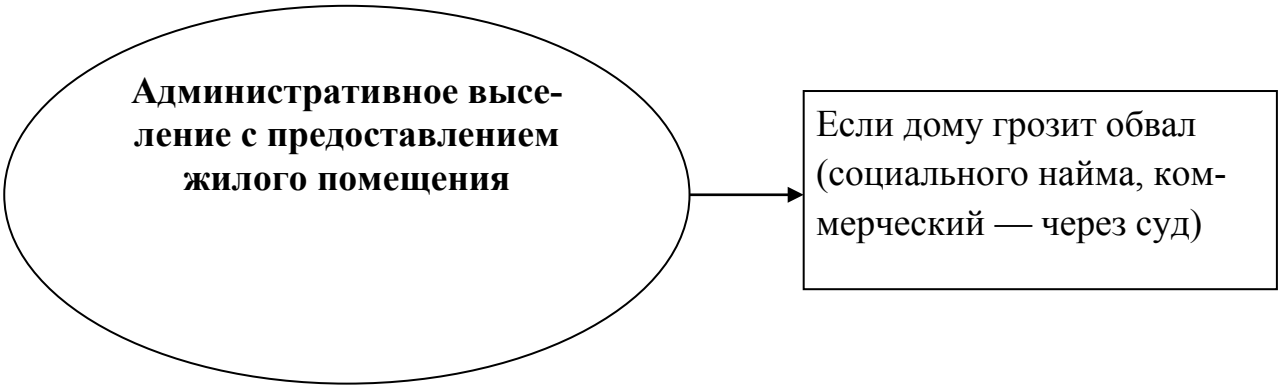
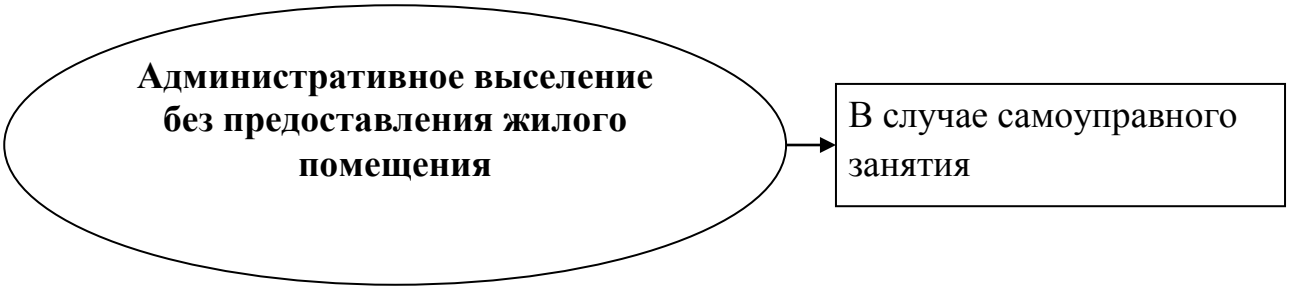


Схема 46



ДОГОВОР ПОДРЯДА

Схема 47

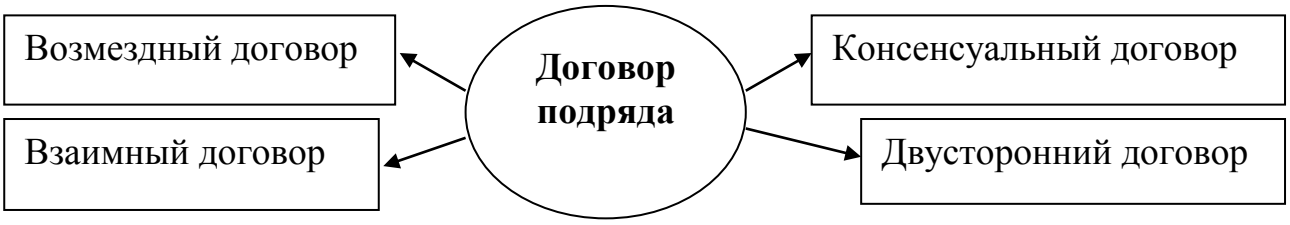


Схема 48

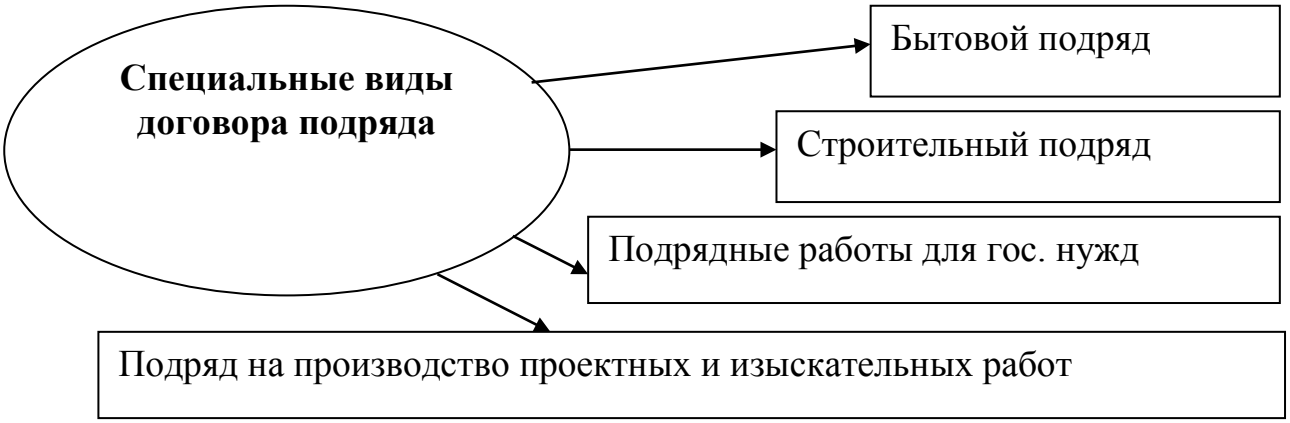


Схема 49

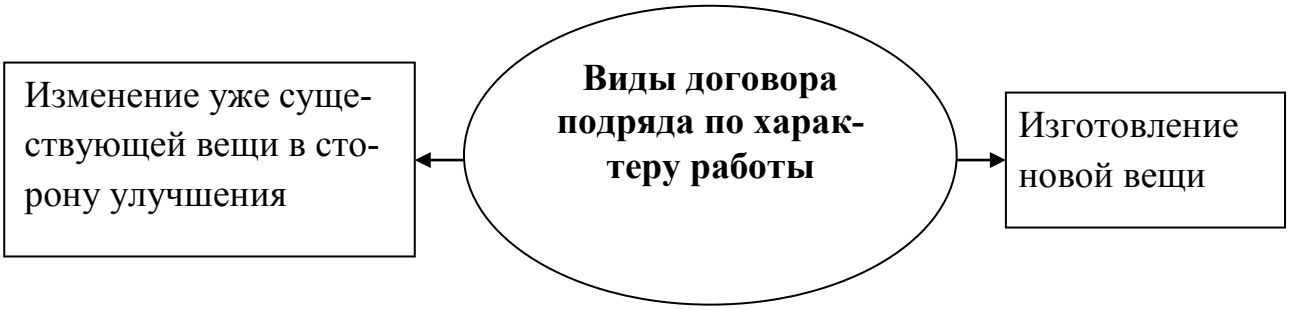


Схема 50

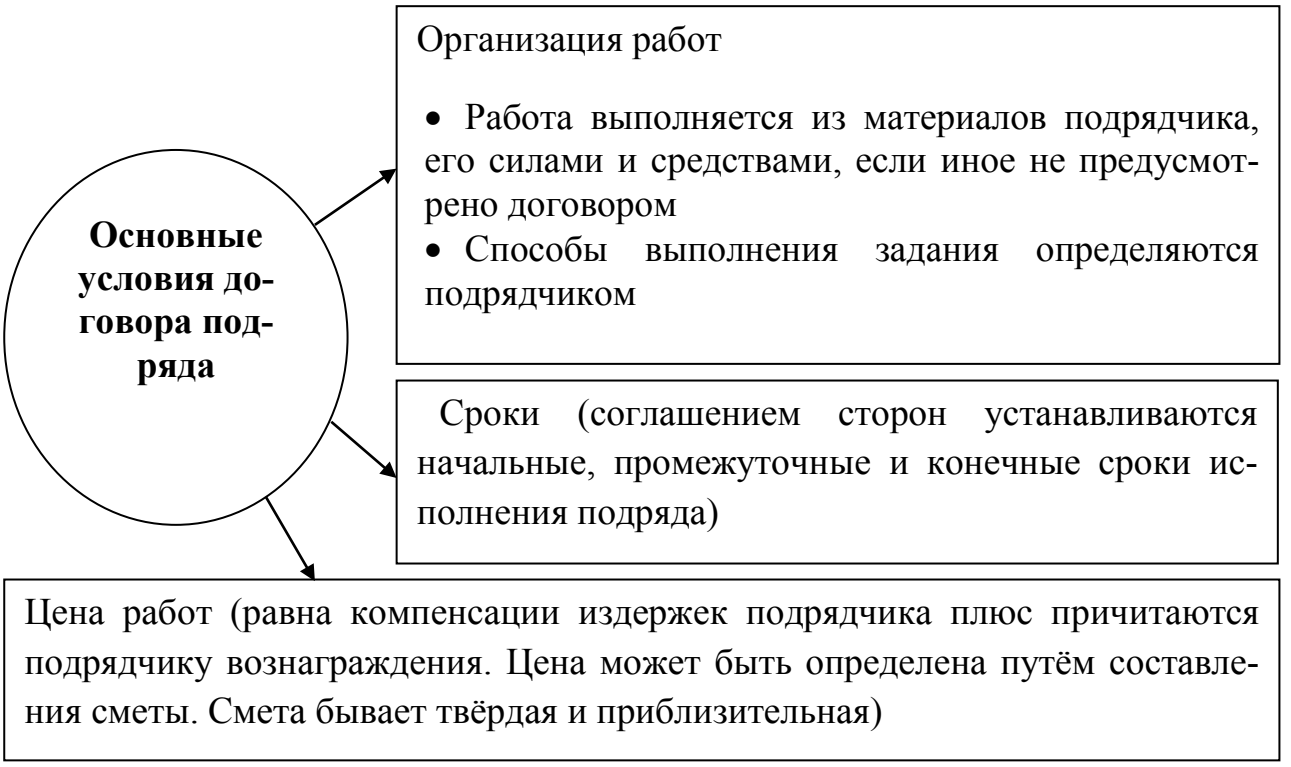
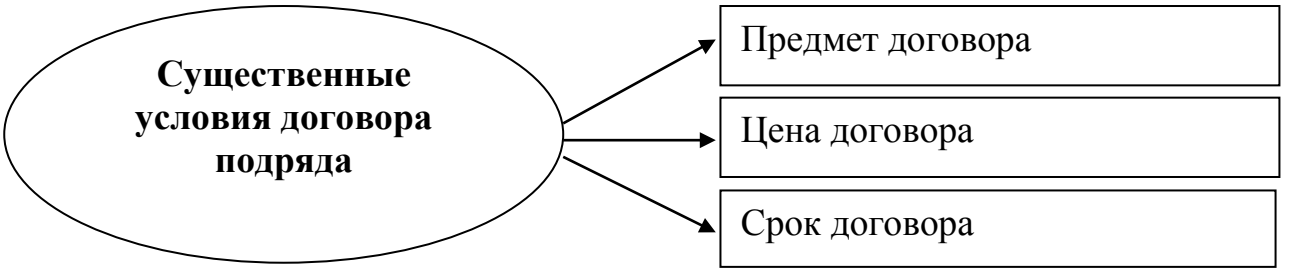


Схема 51



ДОГОВОР БЫТОВОГО ПОДРЯДА

Схема 52

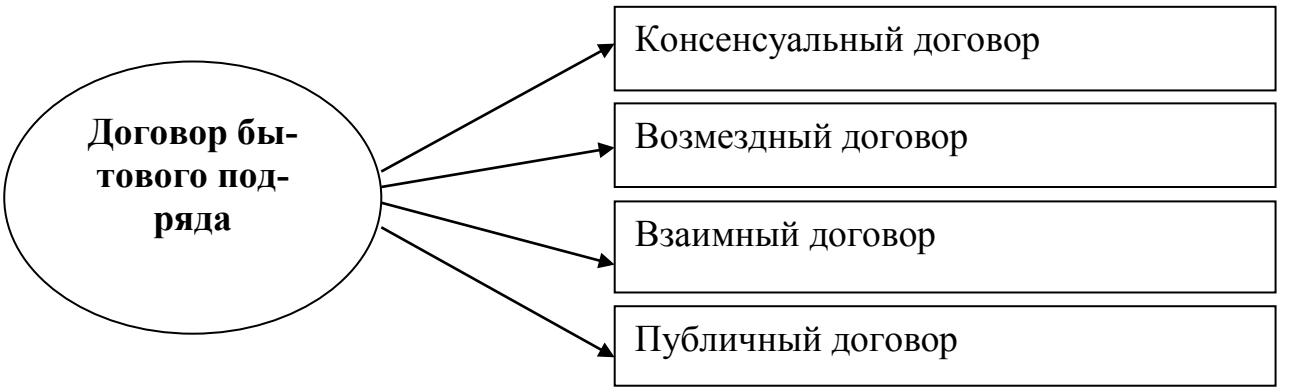


Схема 53

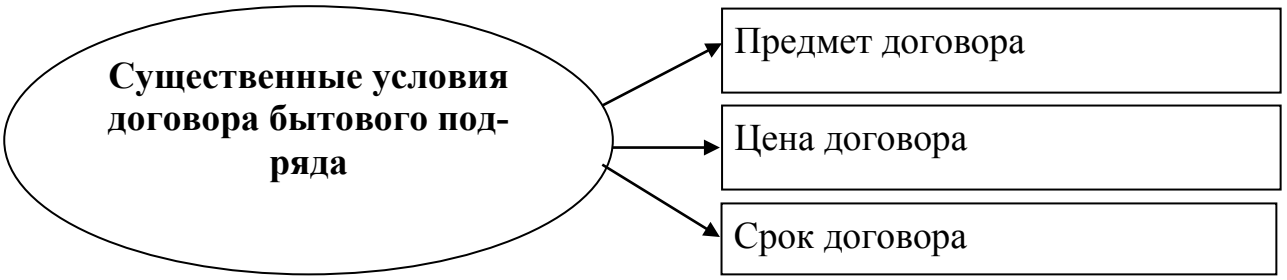
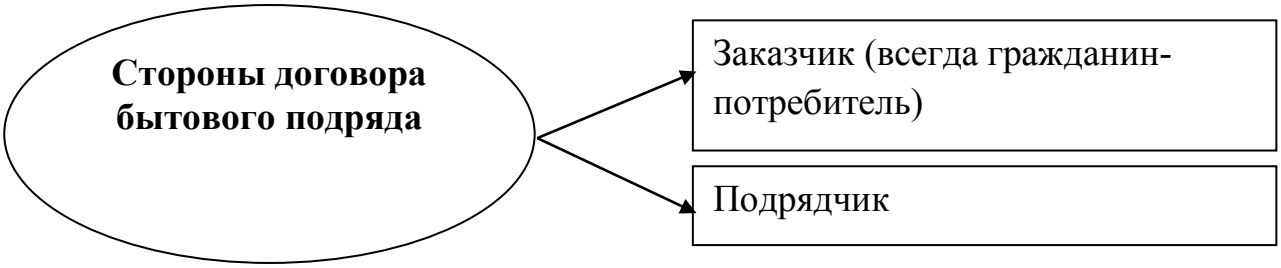


Схема 54



ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

Схема 55

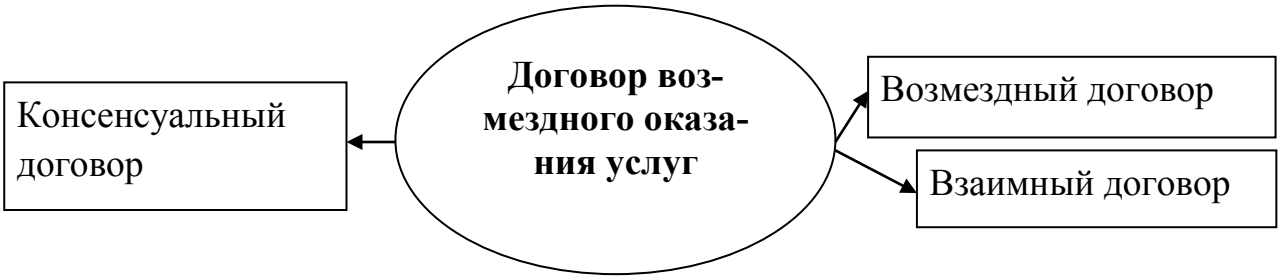


Схема 56

Схема 57

Схема 58

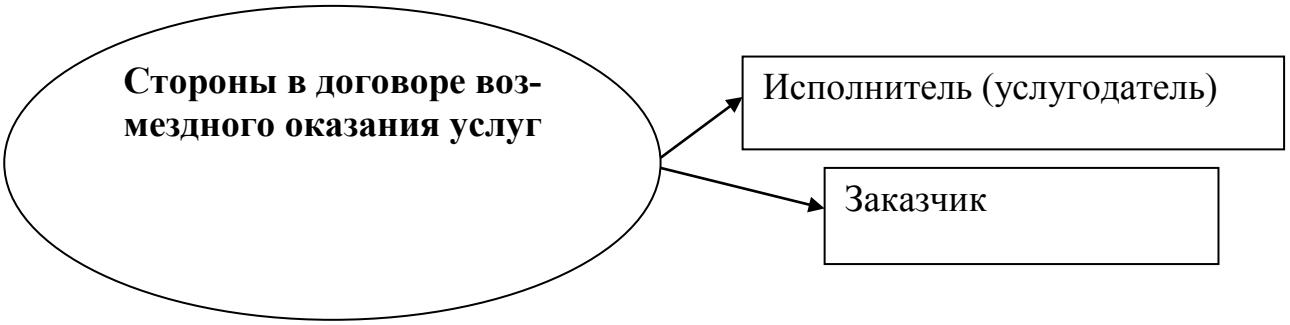


Схема 59

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ТРАНСПОРТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Схема 60

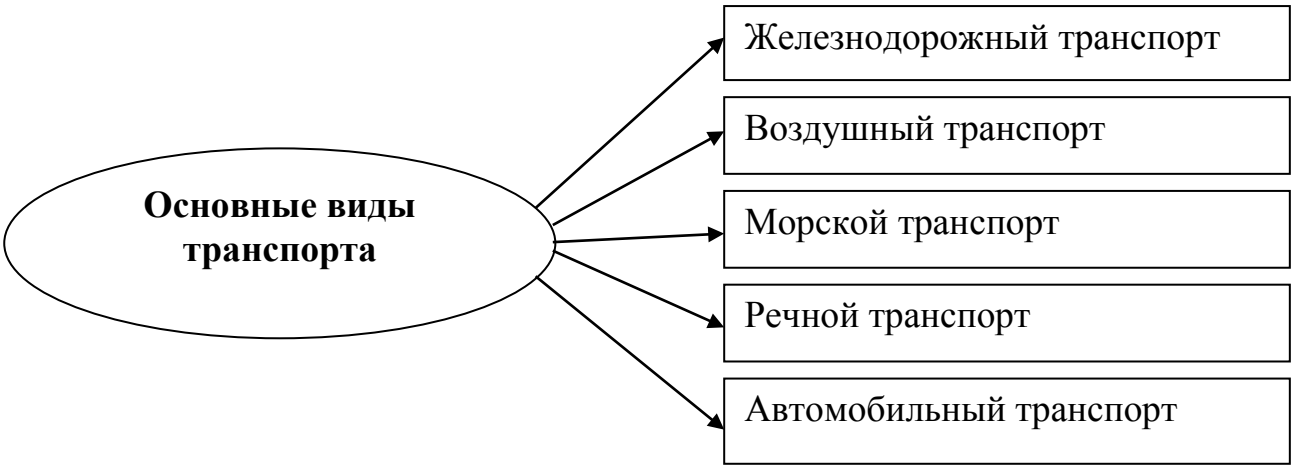


Схема 61

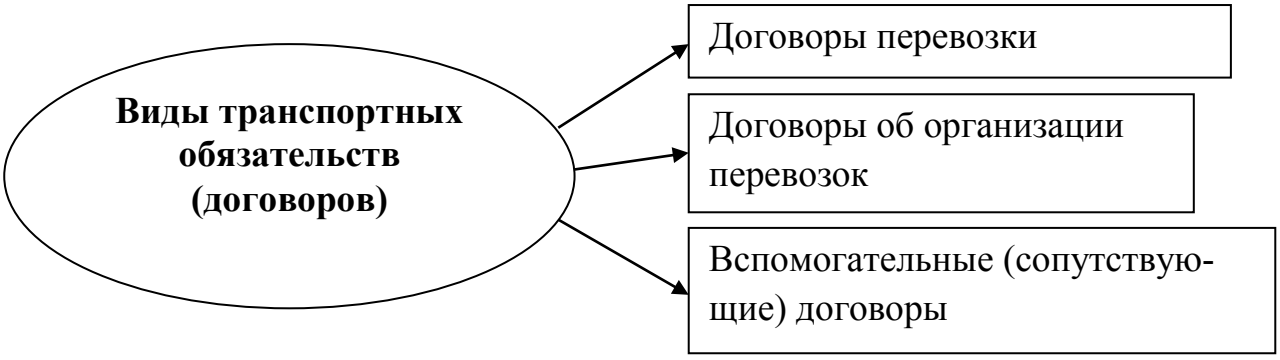
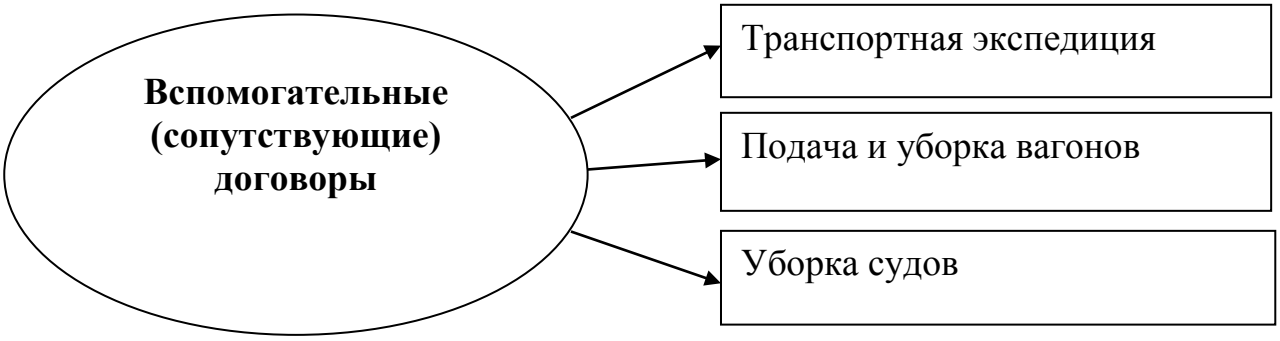


Схема 62



ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ

Схема 63

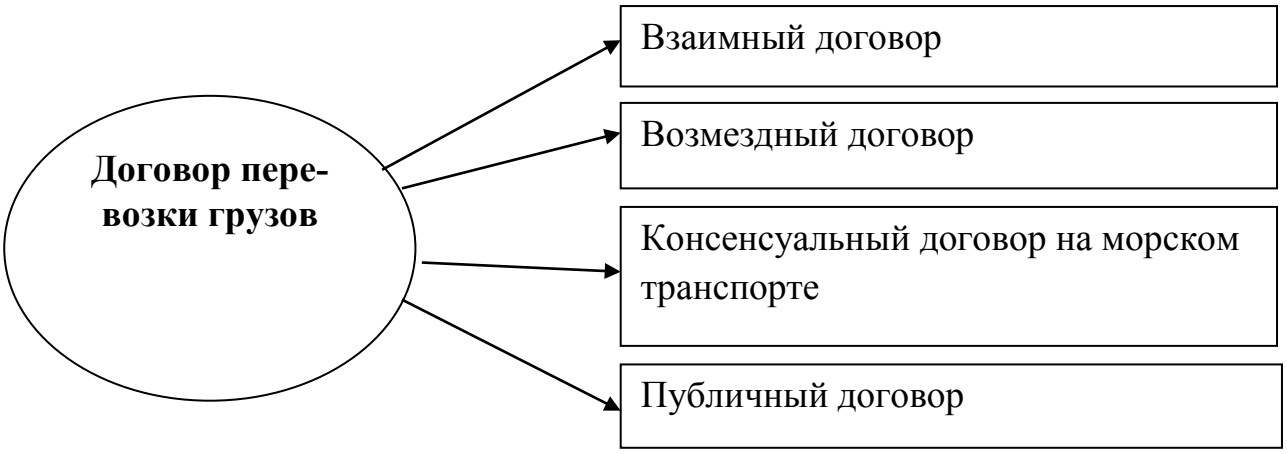


Схема 64

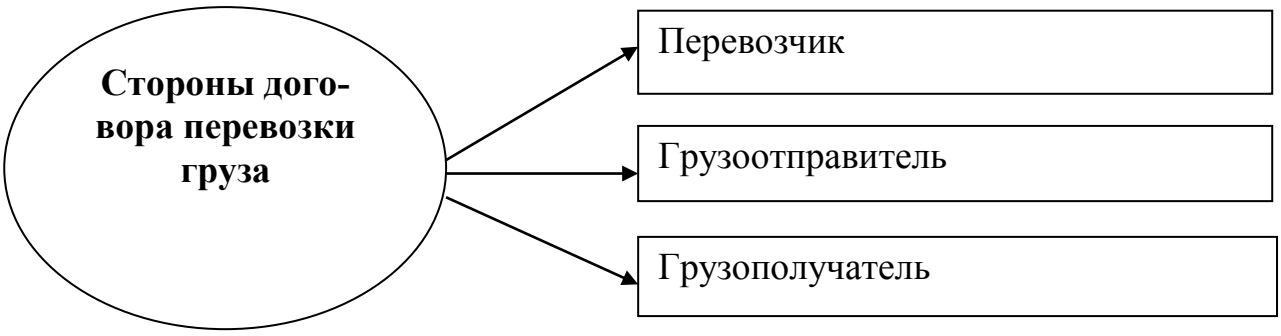
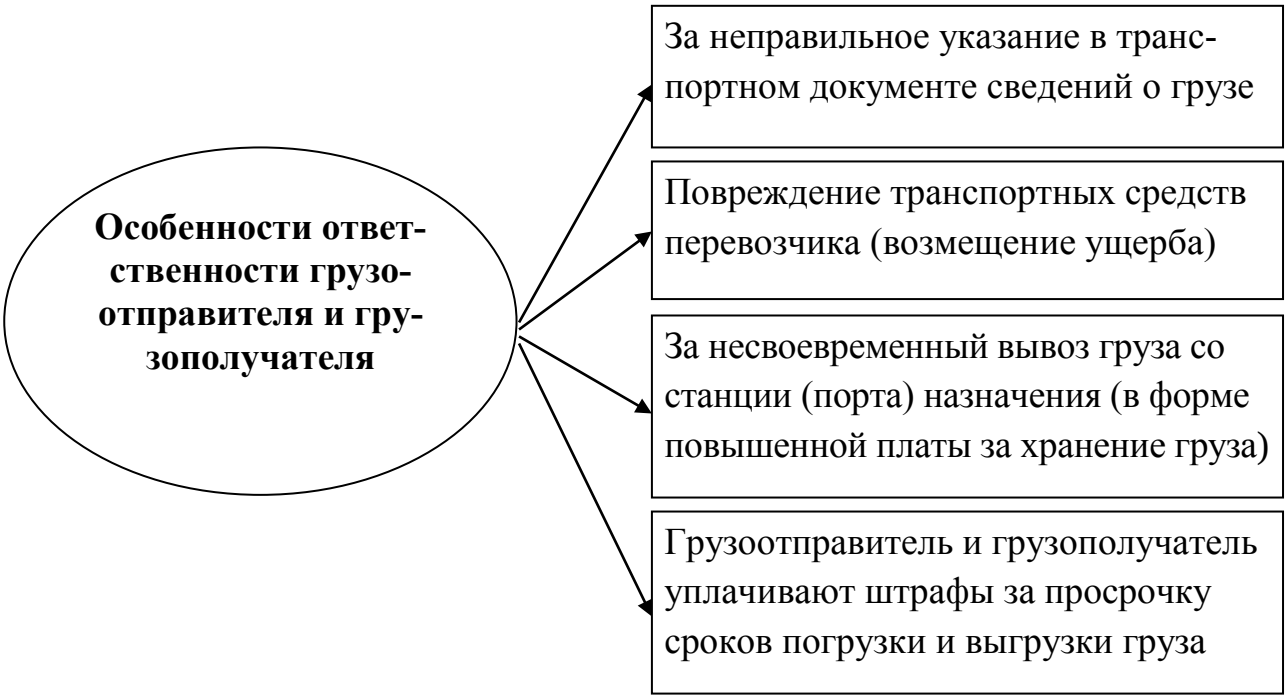


Схема 65



ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ ПАССАЖИРОВ И БАГАЖА

Схема 66

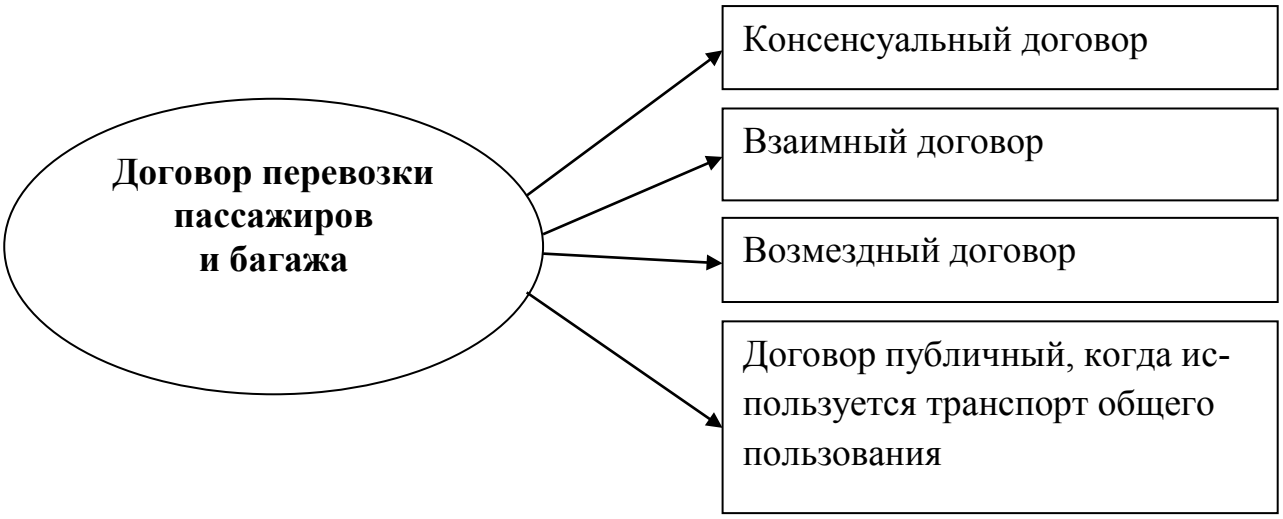


Схема 67

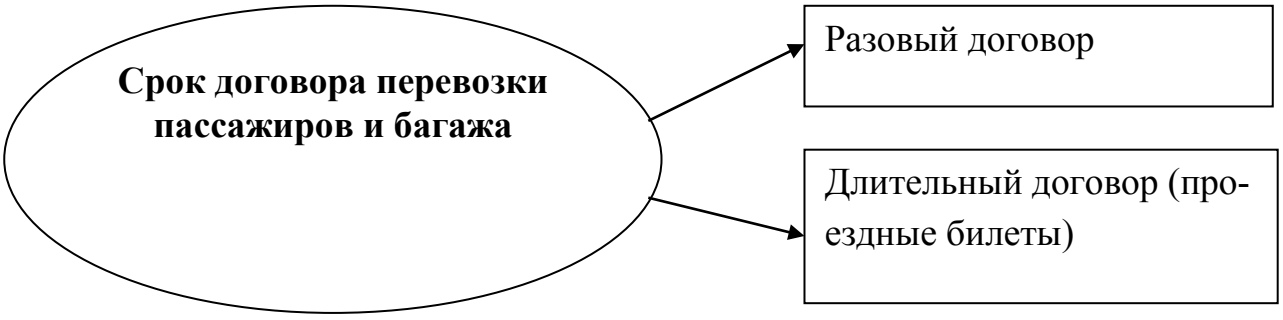


Схема 68

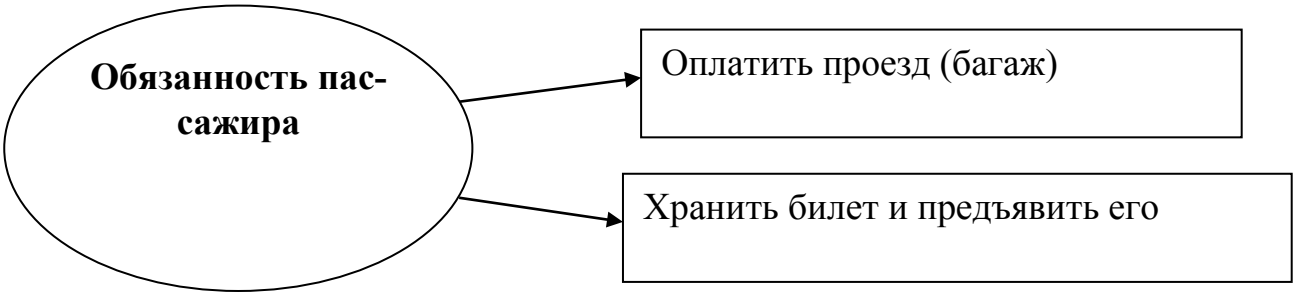
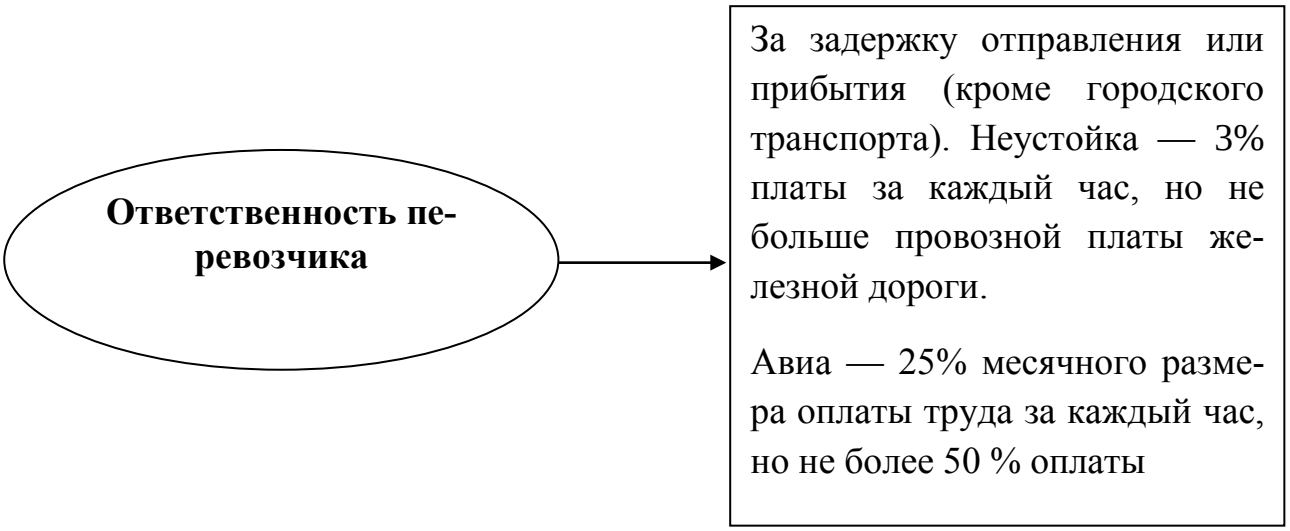


Схема 69



ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ

Схема 70

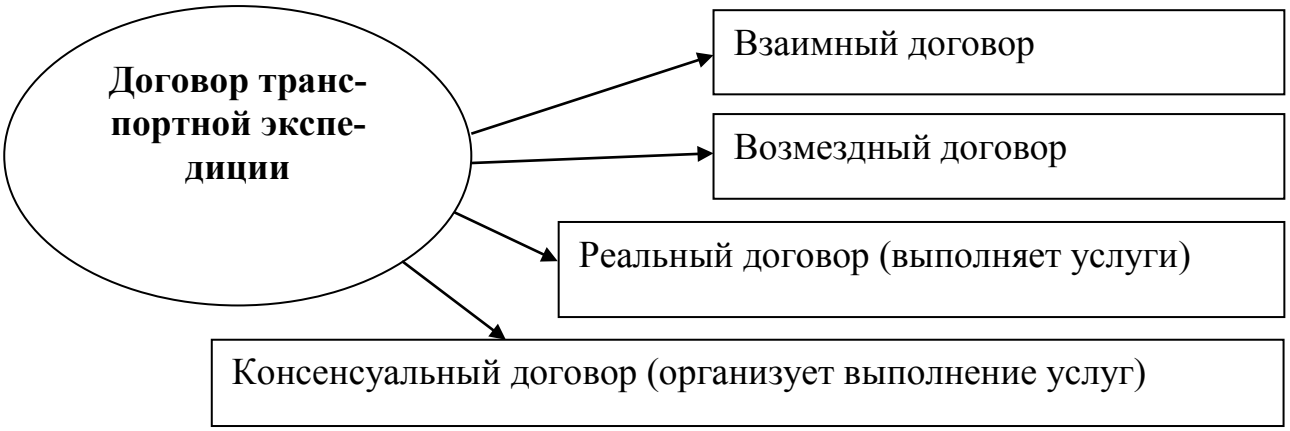


Схема 71

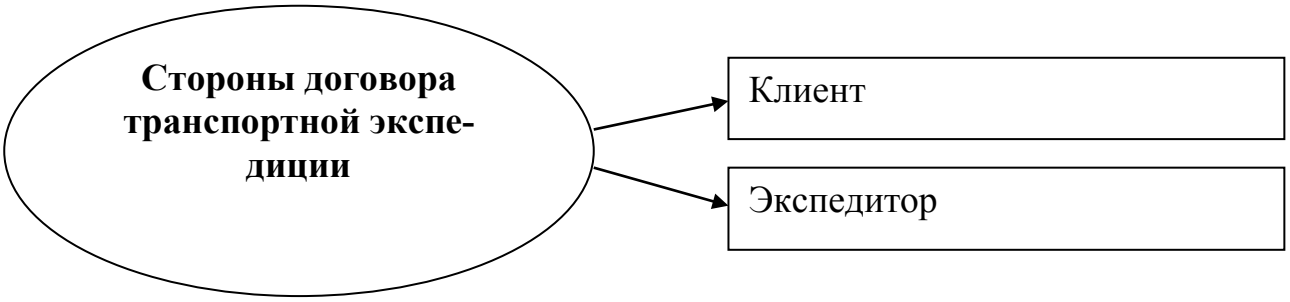


Схема 72

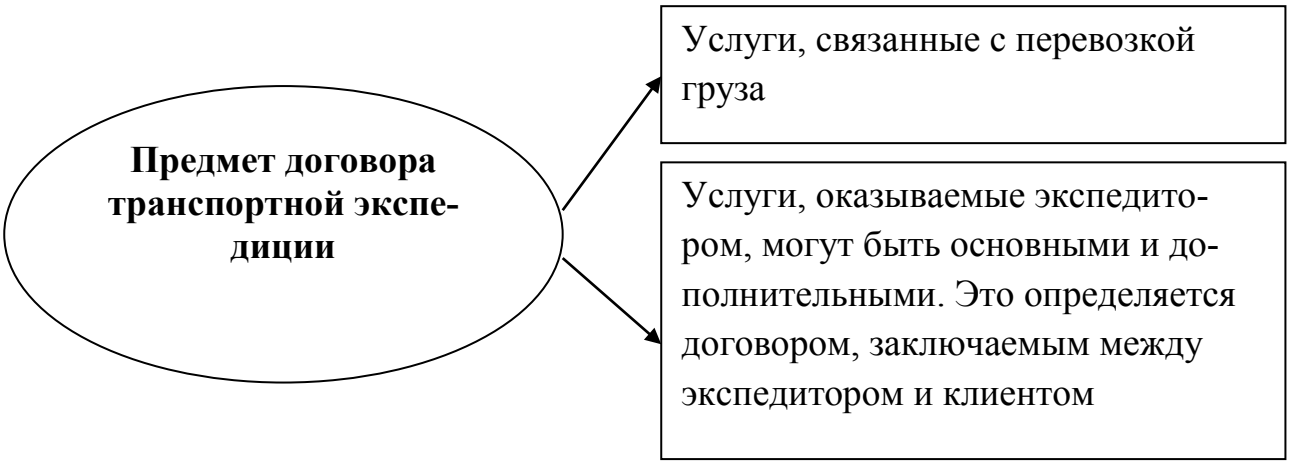
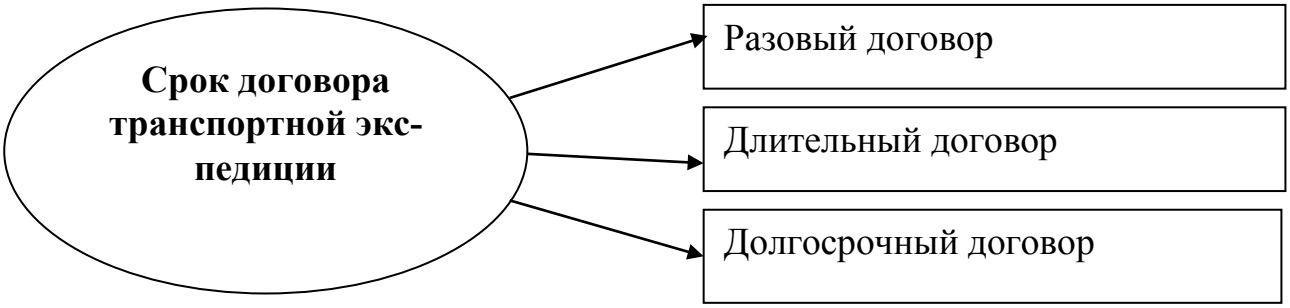


Схема 73



ДОГОВОР ЗАЙМА

Схема 74

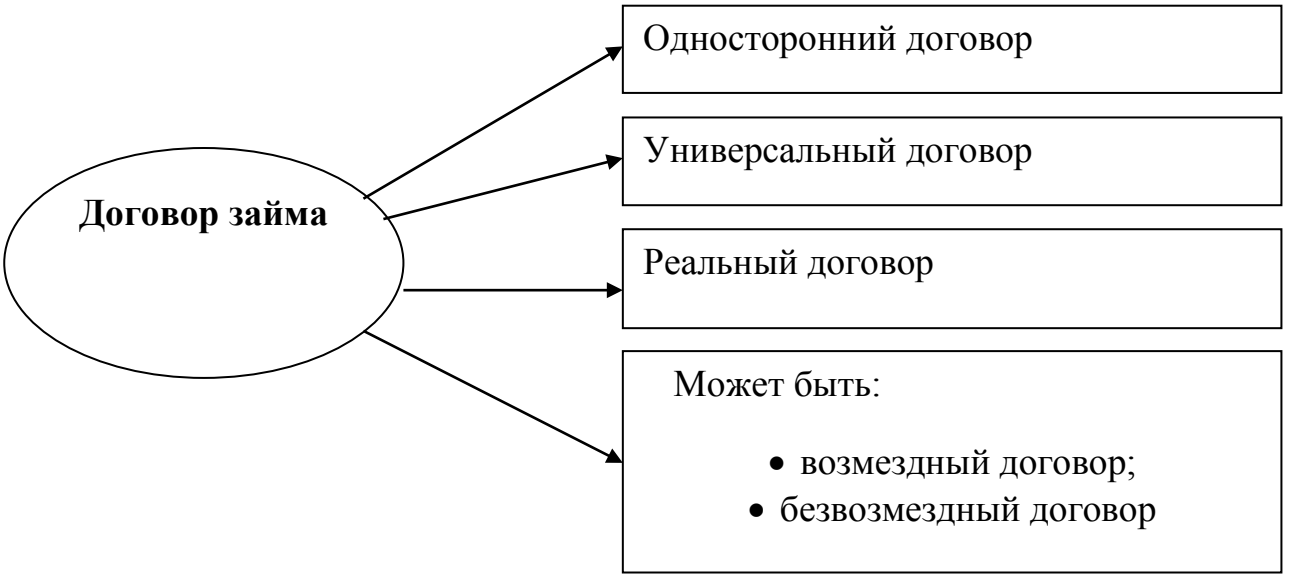
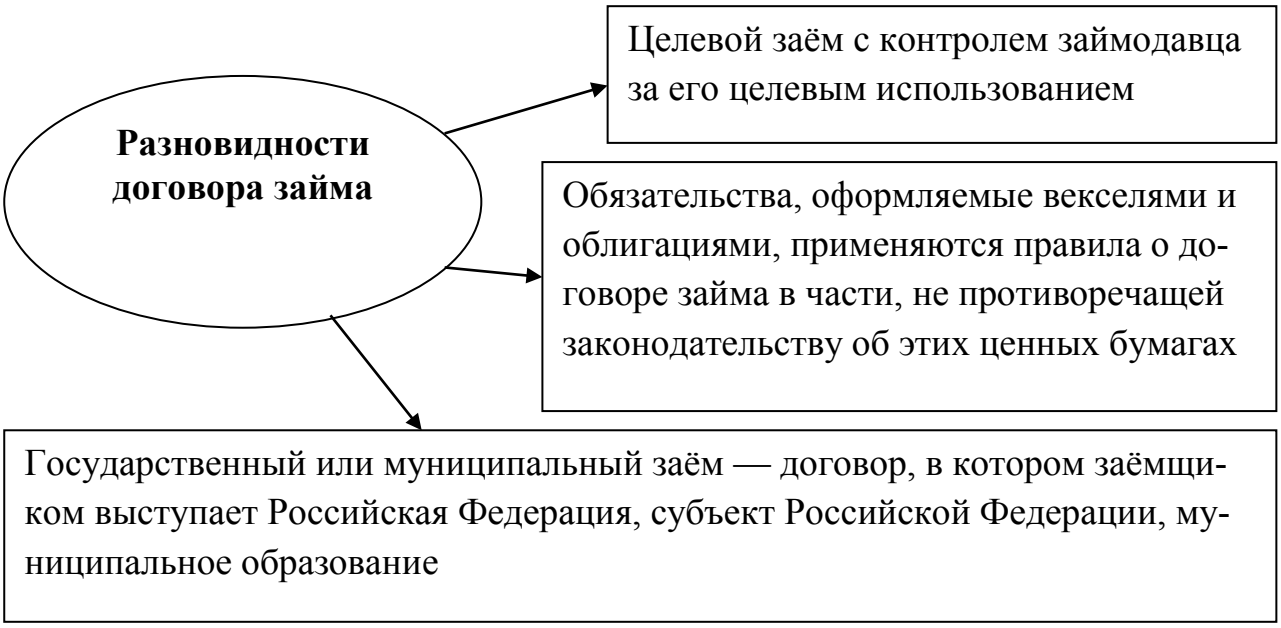


Схема 75



КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР

Схема 76

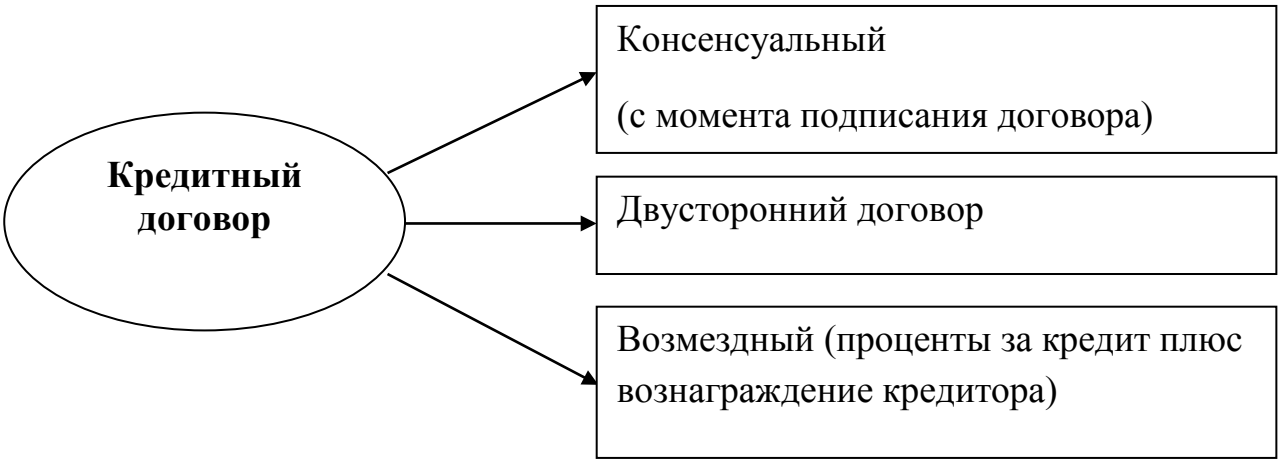


Схема 77

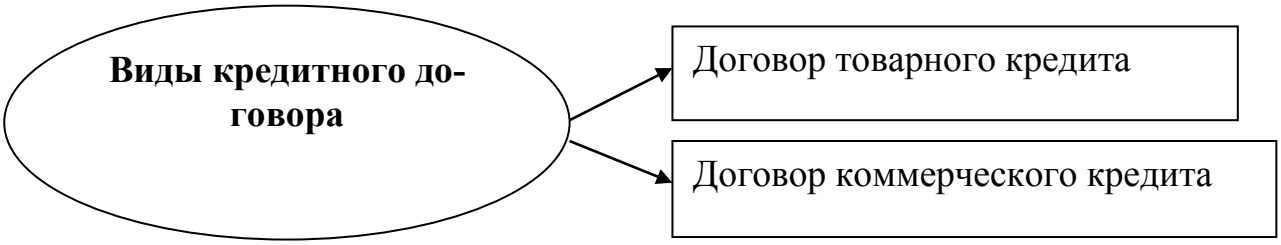


Схема 78

Стороны кредитного договора

- Займодавец — банк или другая кредитная организация (лицензия)
- Заёмщик — любое лицо (цели не важны)

Схема 79

Основные особенности кредитного договора

- Кредитором может быть только банк или иная кредитная организация
- Несоблюдение письменной формы влечёт его недействительность
- Кредитный договор является возмездным. Заёмщик обязан уплатить кредитору проценты на сумму кредита в размере, установленном договором, а при отсутствии такого условия в договоре — в размере ставки рефинансирования, установленной Центральным банком России. При предоставлении кредита в иностранной валюте и отсутствии в договоре условий о размере процентов, проценты определяются на основании средних ставок банковского процента по краткосрочным валютным кредитам, существующим в месте нахождения кредитора
- Кредитор вправе отказаться от предоставления кредита в случае признания заёмщика неплатёжеспособным, а также в случае наличия доказательств, свидетельствующих о том, что заёмщик не в силах выполнить свои обязательства по возврату денежных средств и уплате установленных процентов
- В случае нарушения заёмщиком условий обеспечения возврата кредита (если условия предусмотрены договором) кредитор вправе потребовать досрочного кредита и уплаты соответствующих процентов

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ВКЛАДА (ДЕПОЗИТНЫЙ)

Схема 80

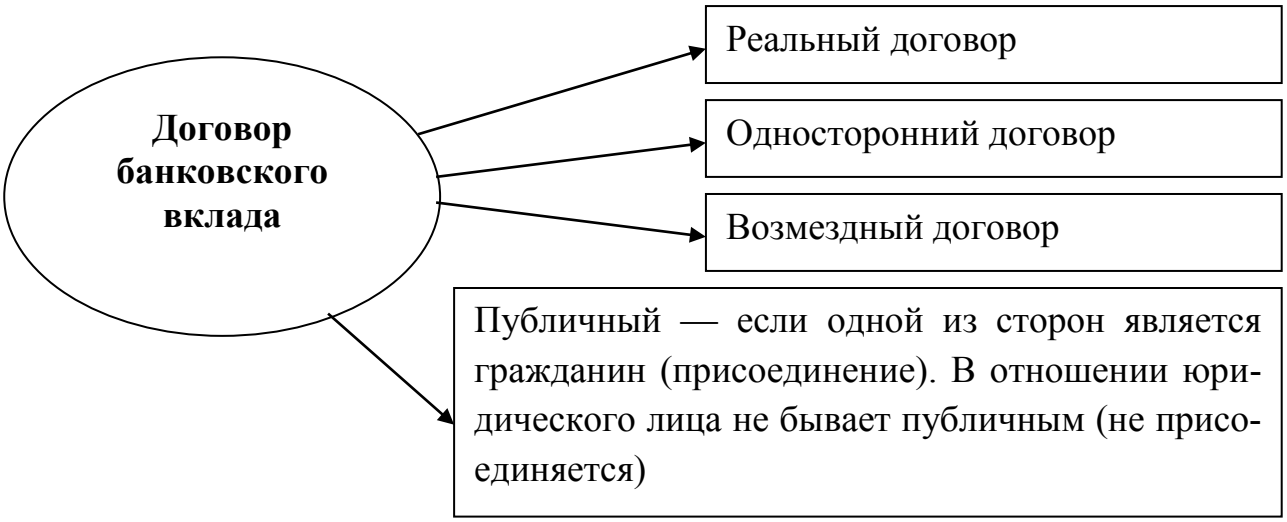


Схема 81

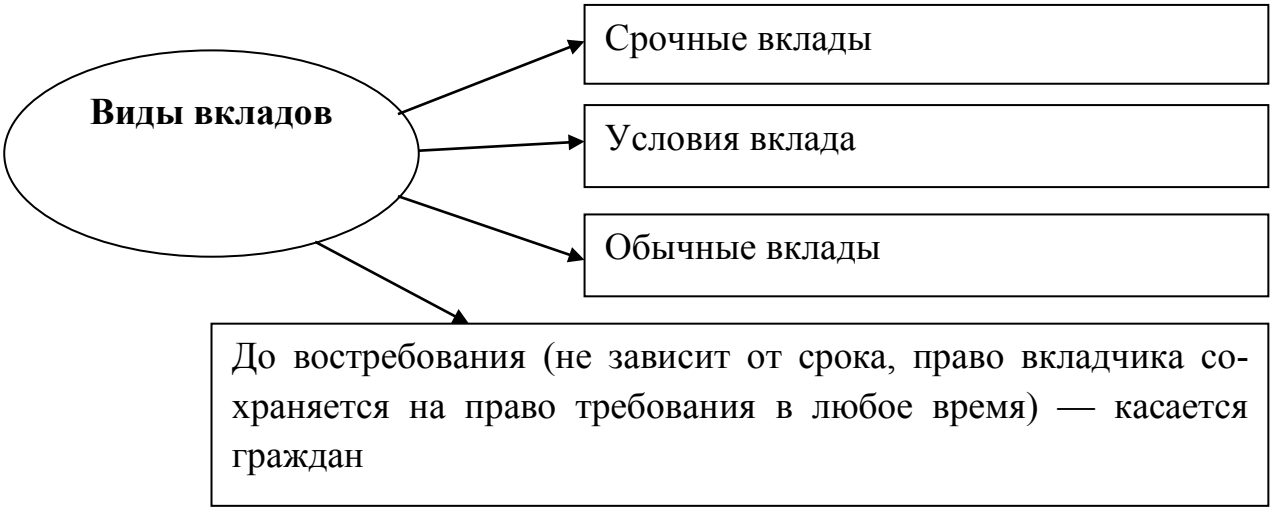
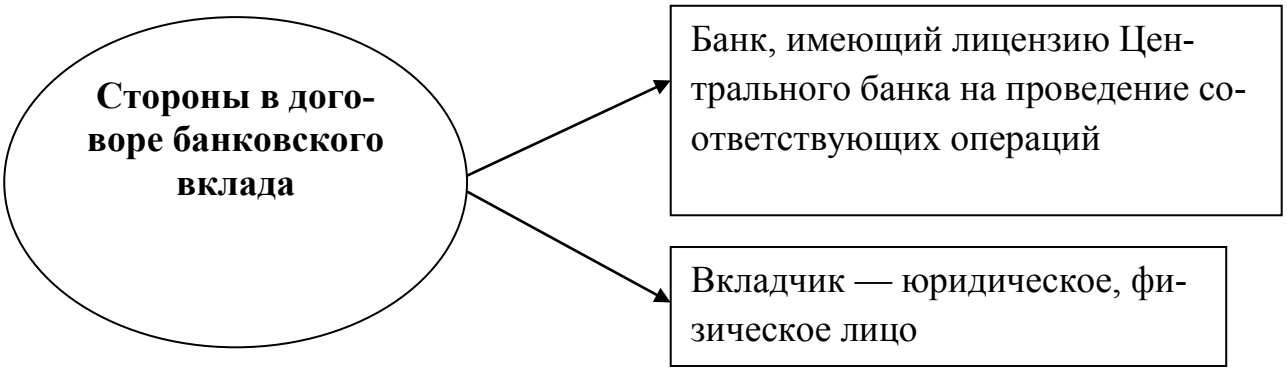


Схема 82



ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЁТА

Схема 83

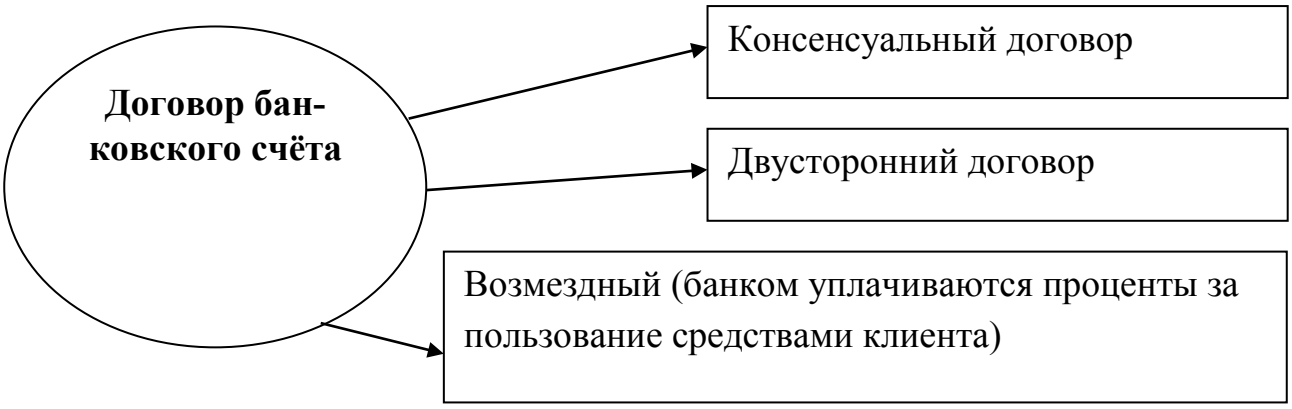


Схема 84

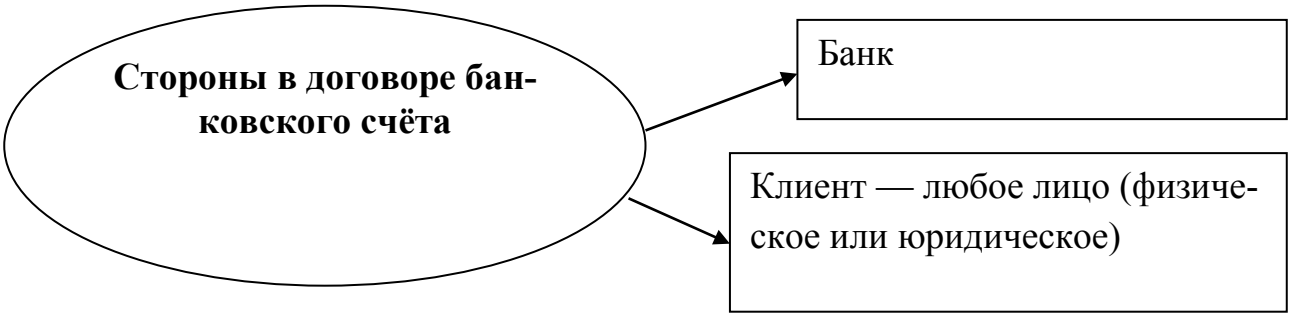


Схема 85

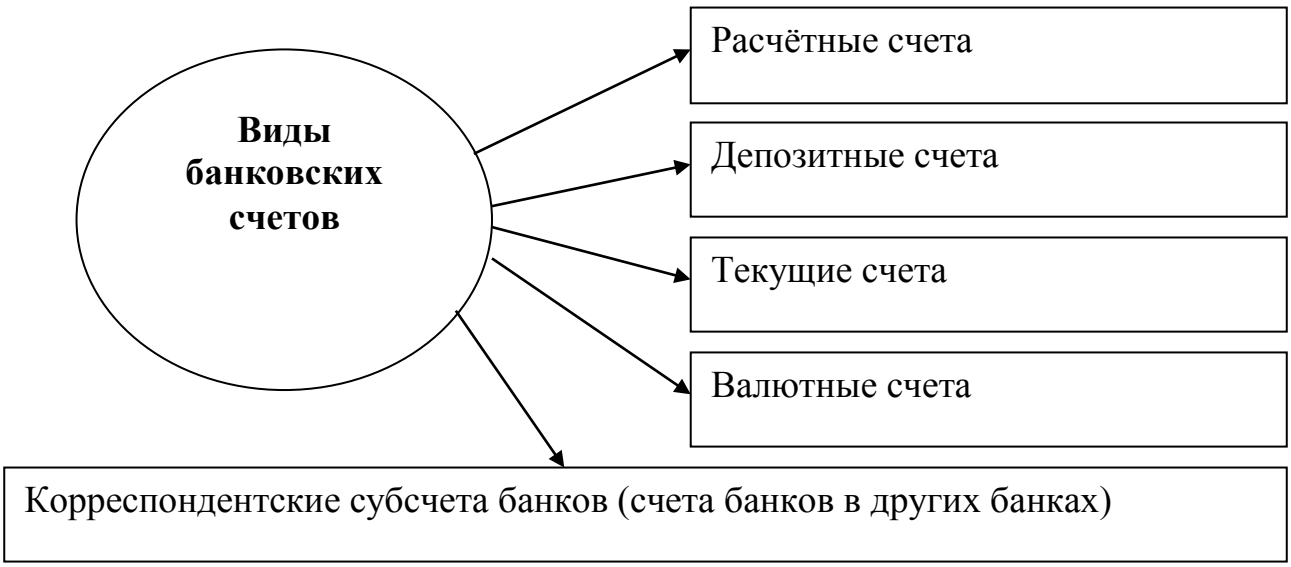
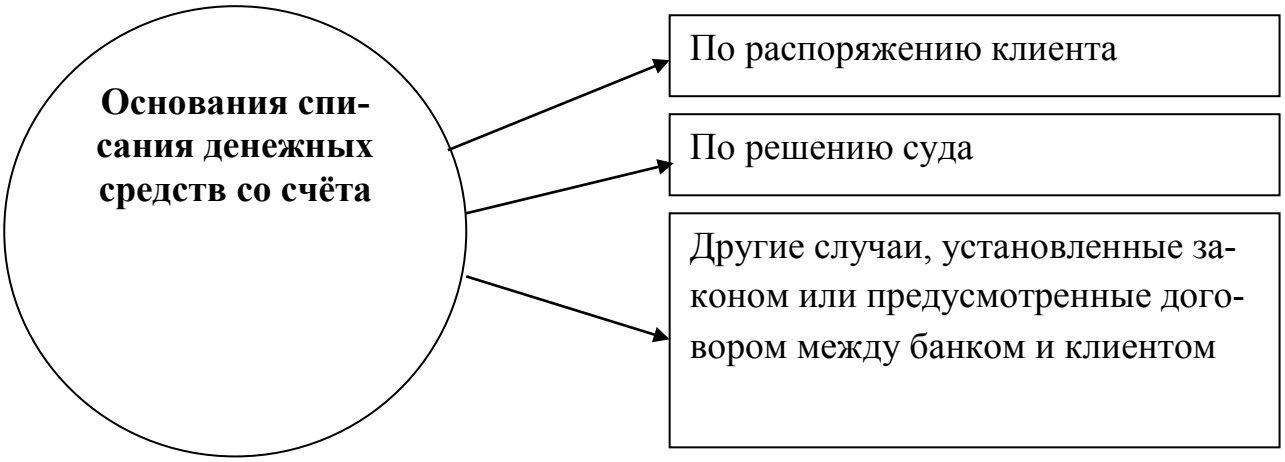


Схема 86



ДОГОВОР ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАКТОРИНГА)

Схема 87

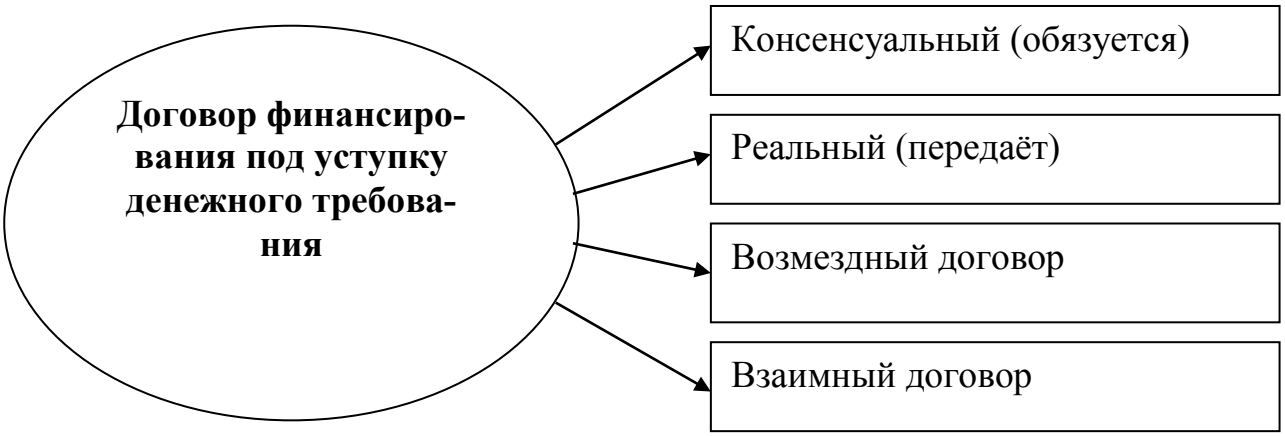
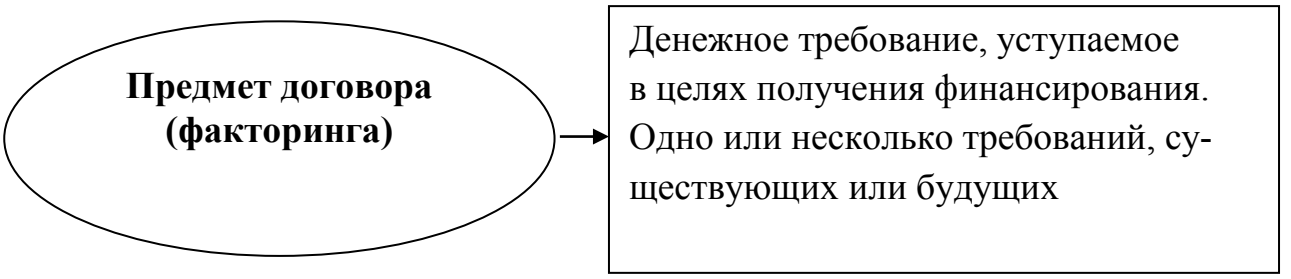


Схема 88

Схема 89



ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

Схема 90

Схема 91

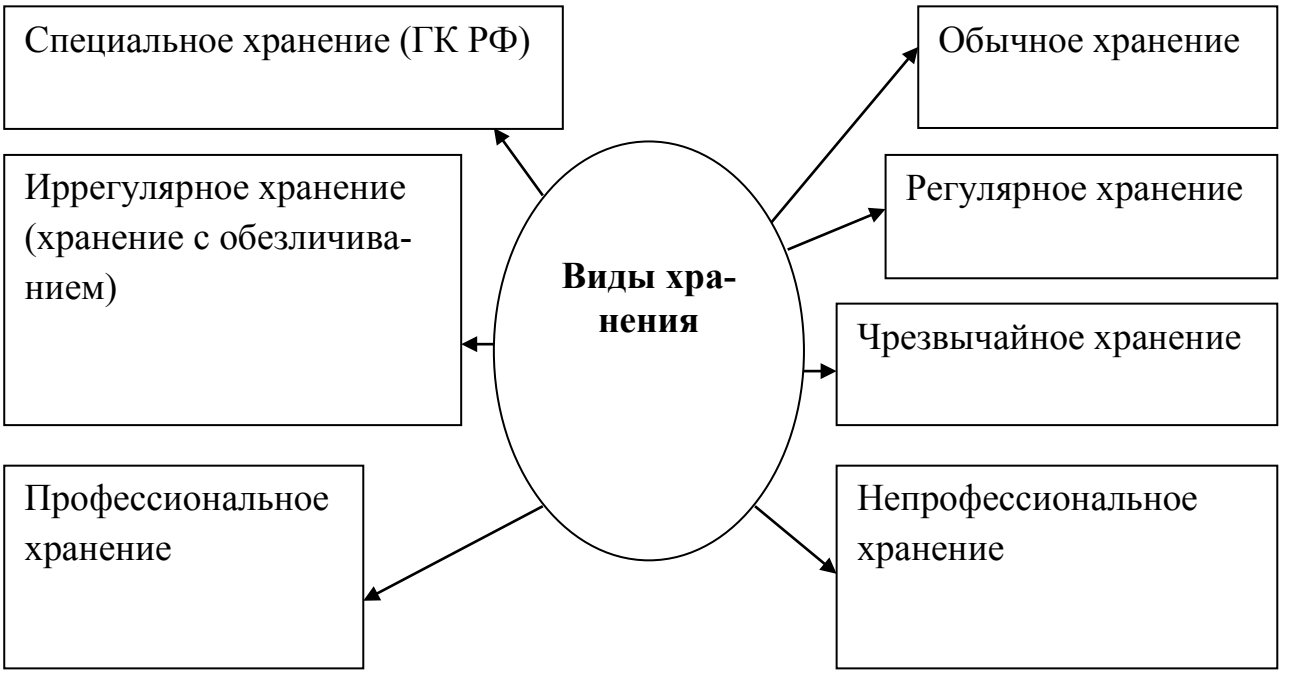


Схема 92

Схема 93

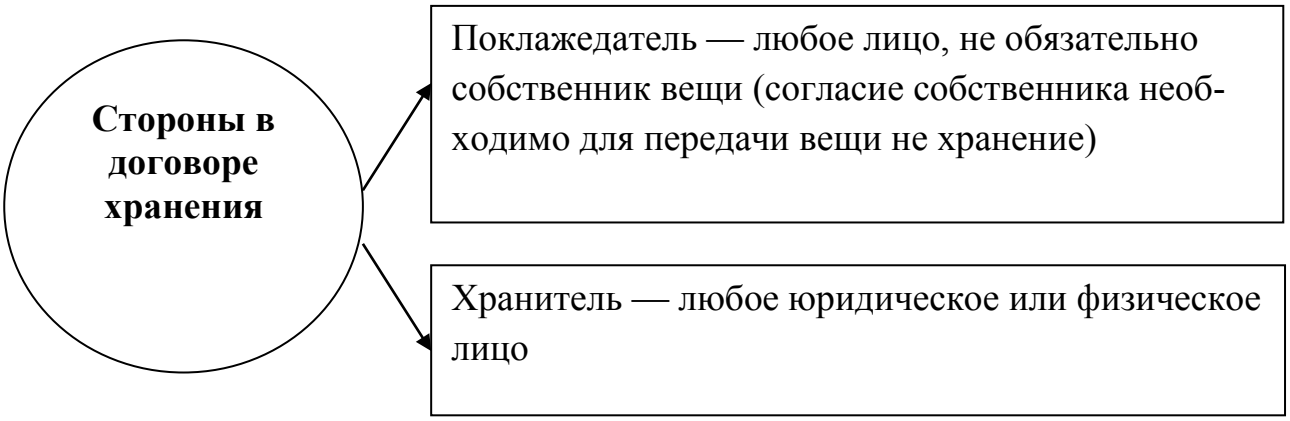


Схема 94

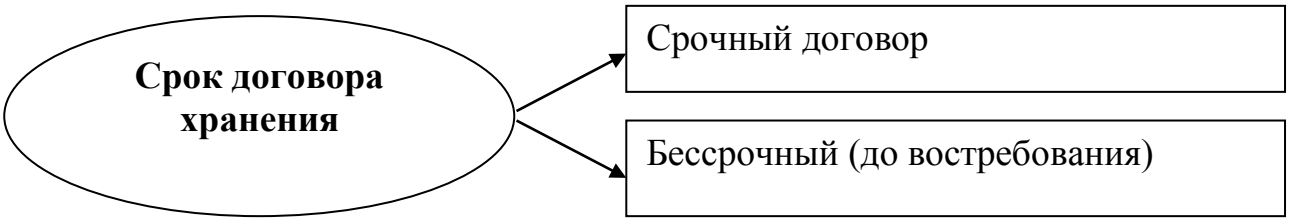
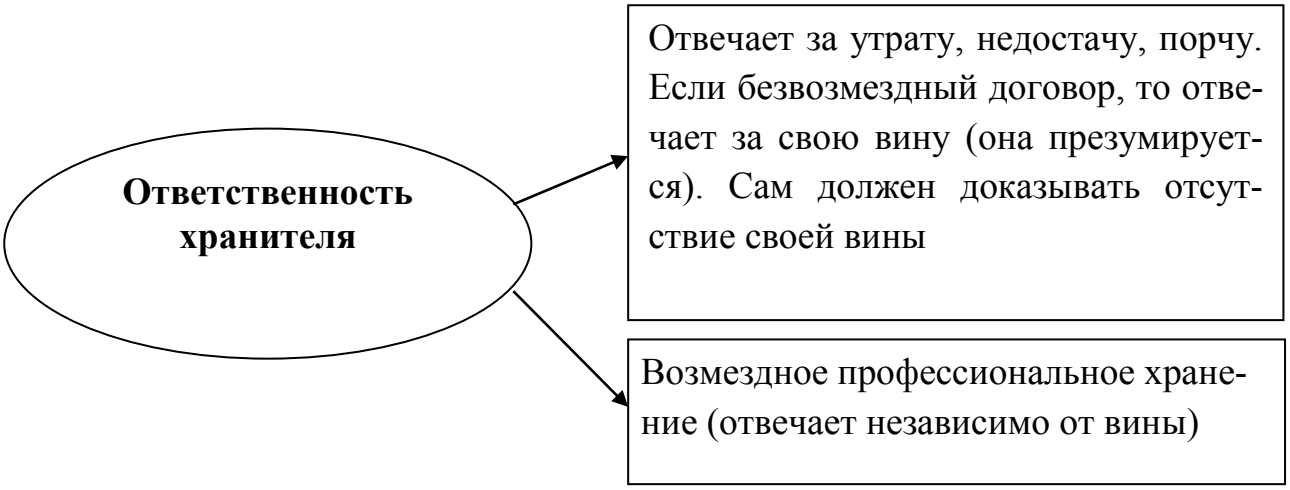


Схема 95



СТРАХОВЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Схема 96

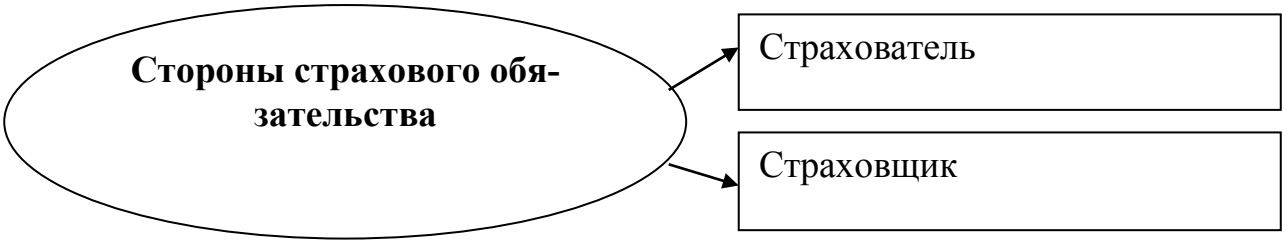


Схема 97

Схема 98

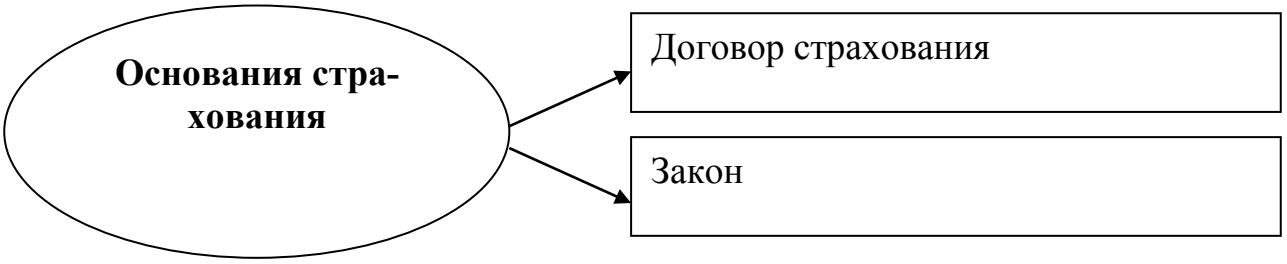


Схема 99

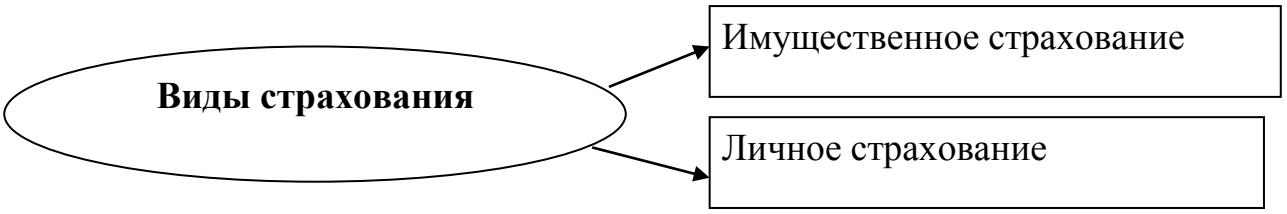
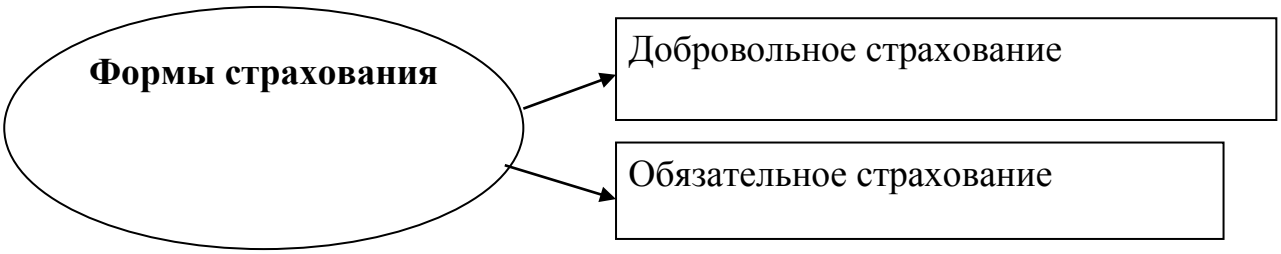


Схема 100



АГЕНТСКИЙ ДОГОВОР

Схема 101

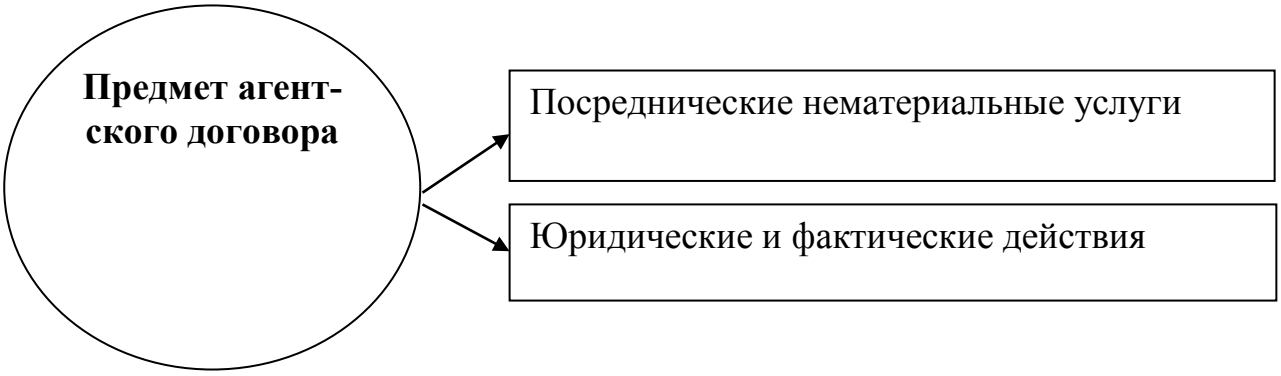


Схема 102

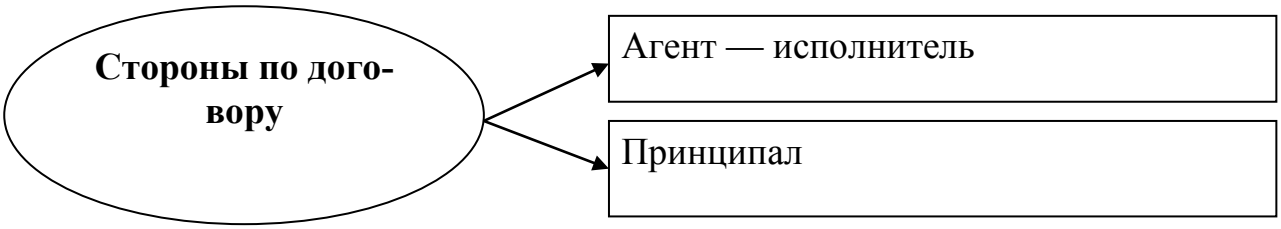


Схема 103

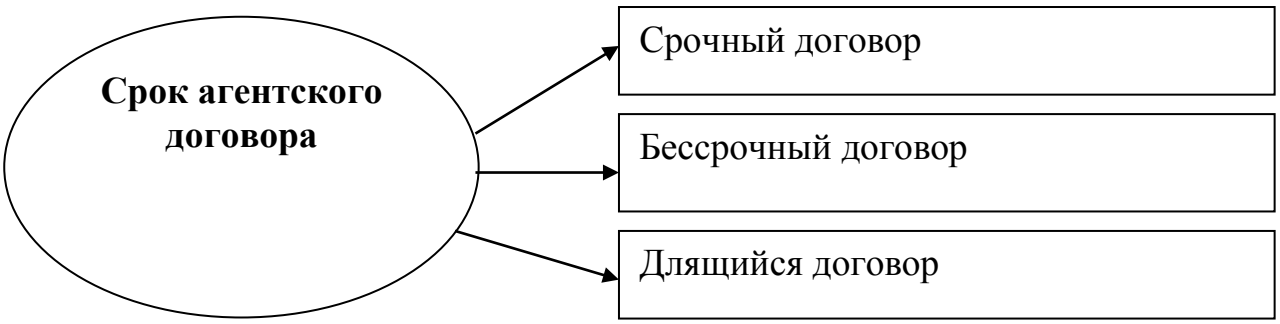


Схема 104

ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

Схема 105

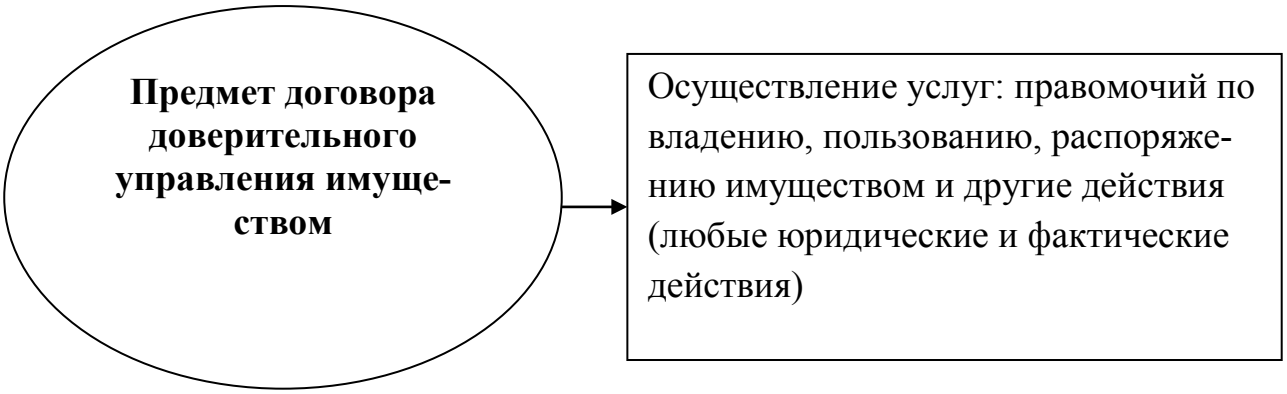


Схема 106

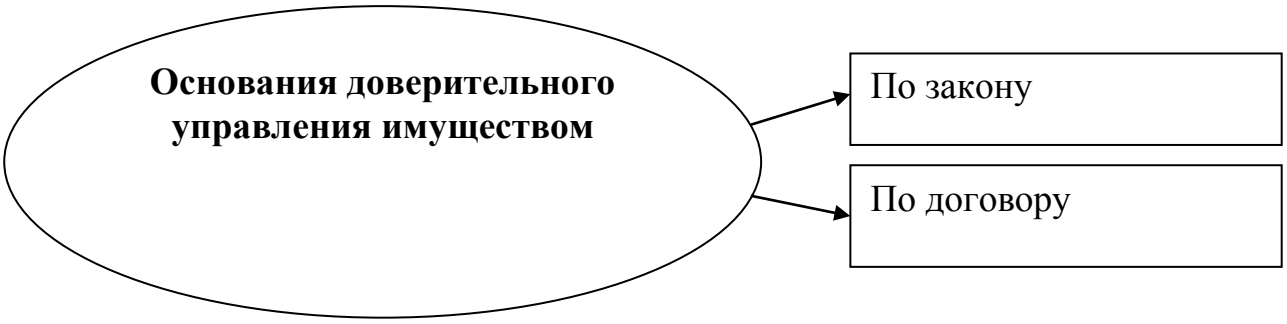
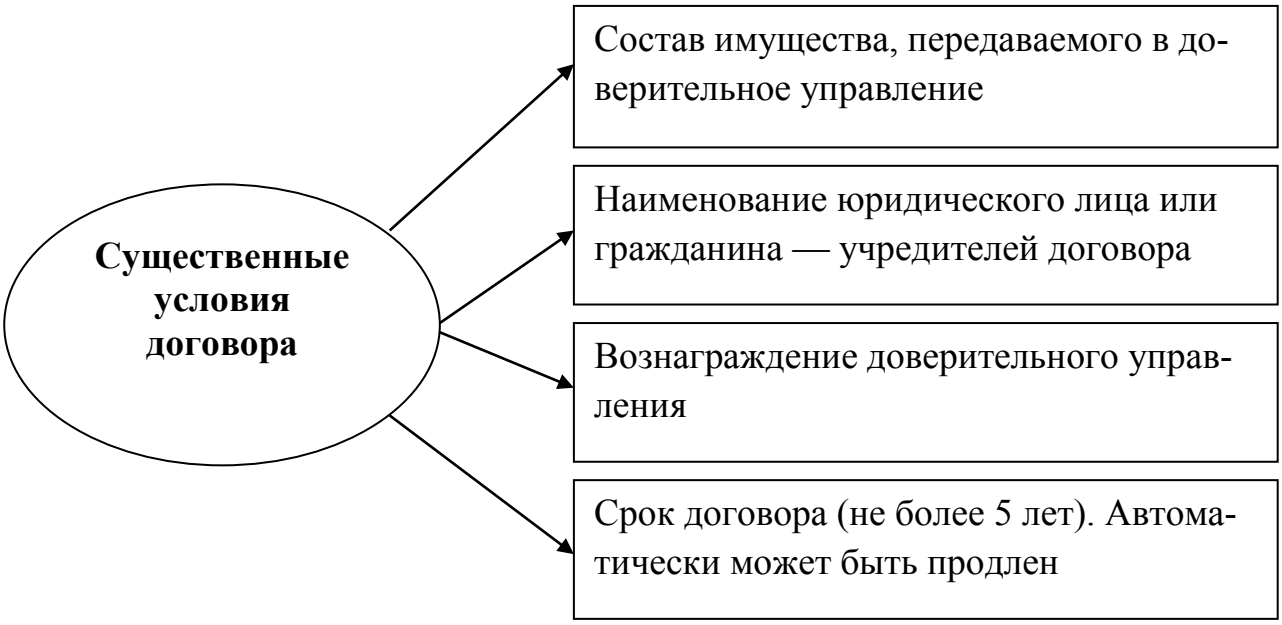


Схема 107



ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

Схема 108

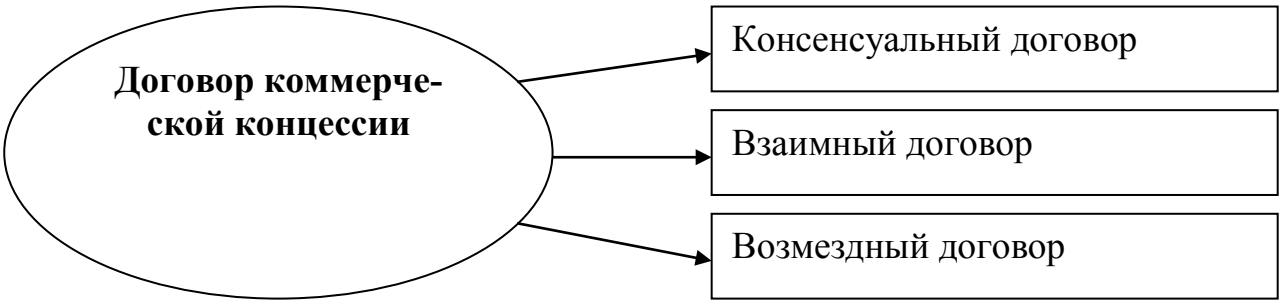


Схема 109

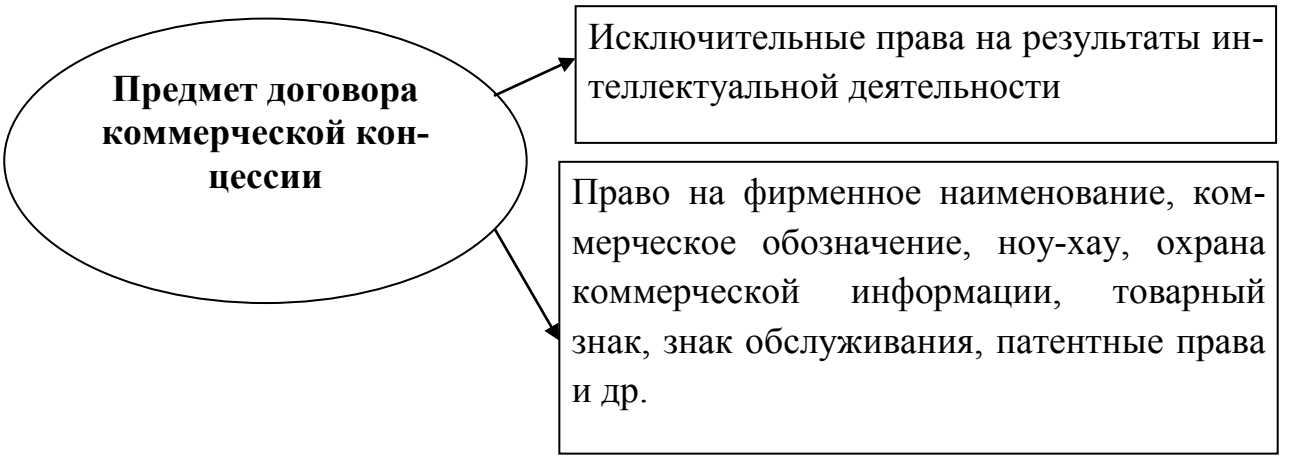


Схема 110

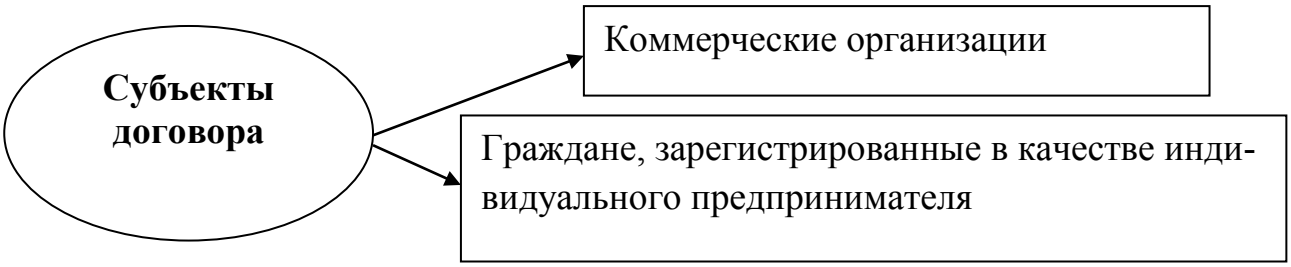


Схема 111

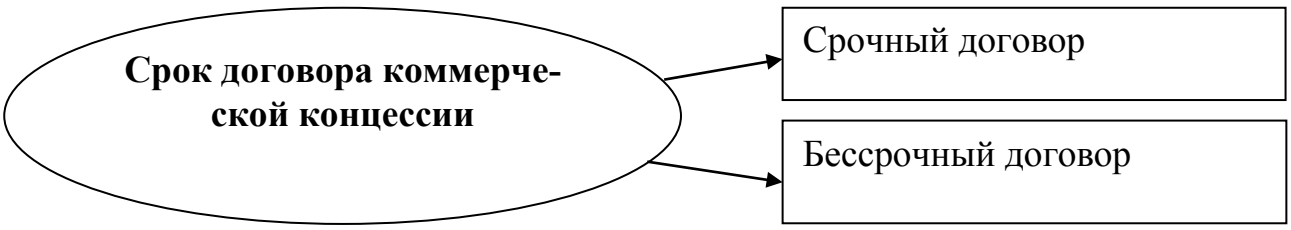


Схема 112

Схема 113

ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

Схема 114

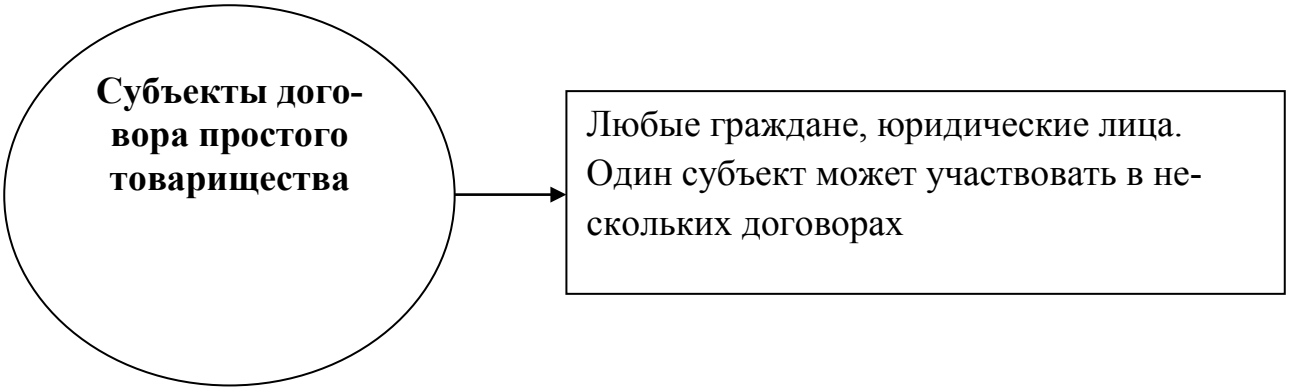


Схема 115

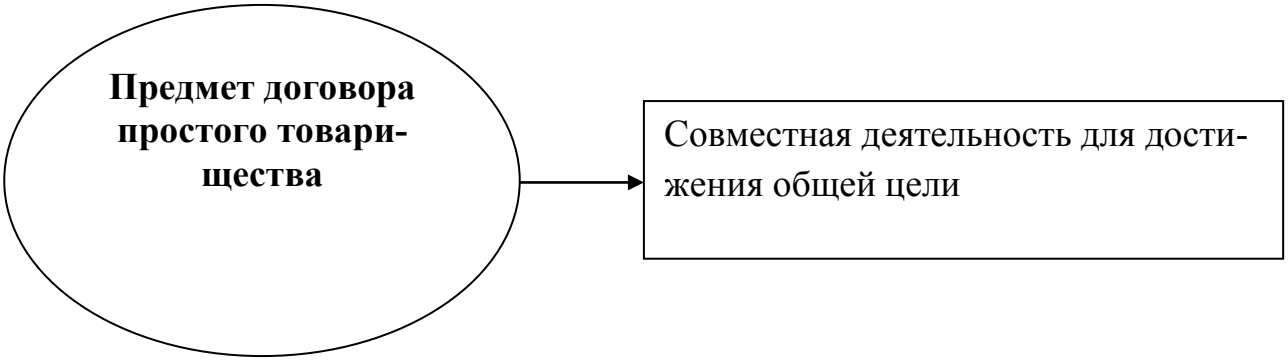


Схема 116

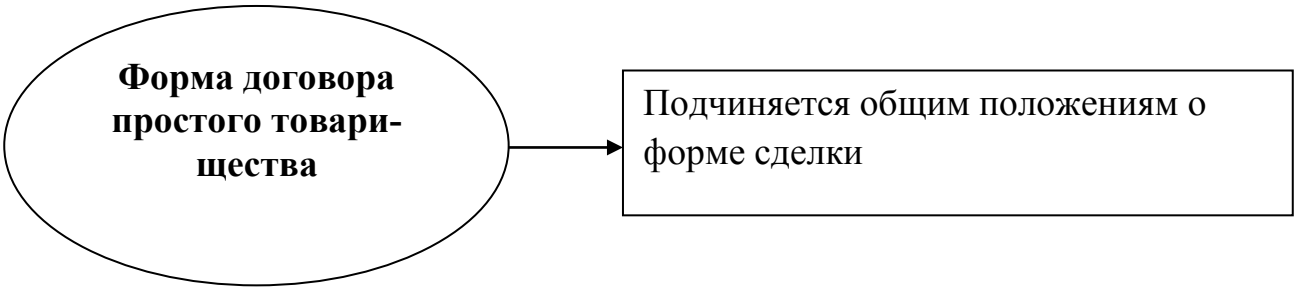


Схема 117

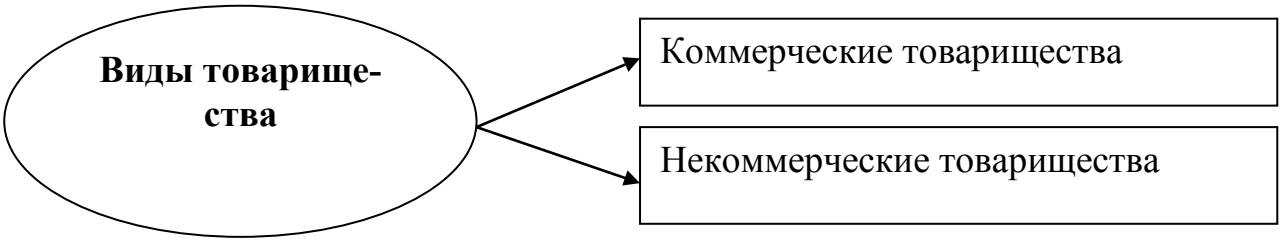


Схема 118

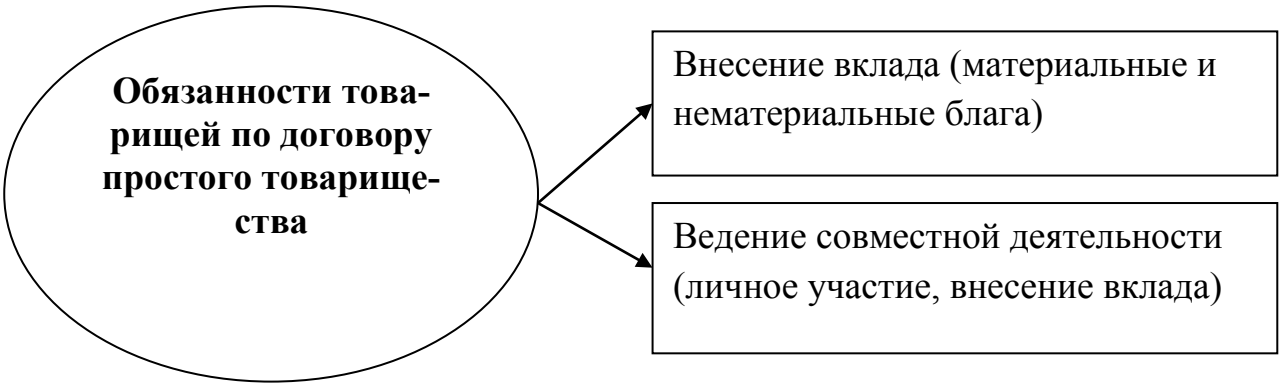


Схема 119

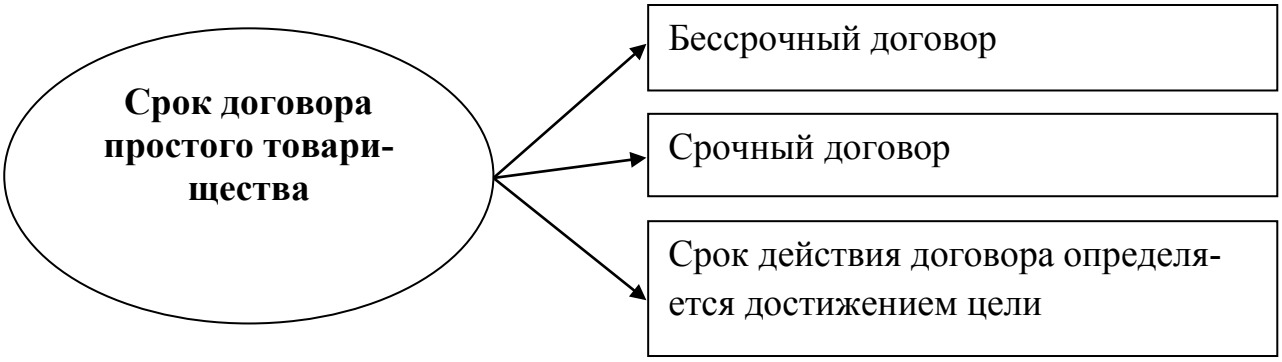


Схема 120

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Схема 121

Схема 122

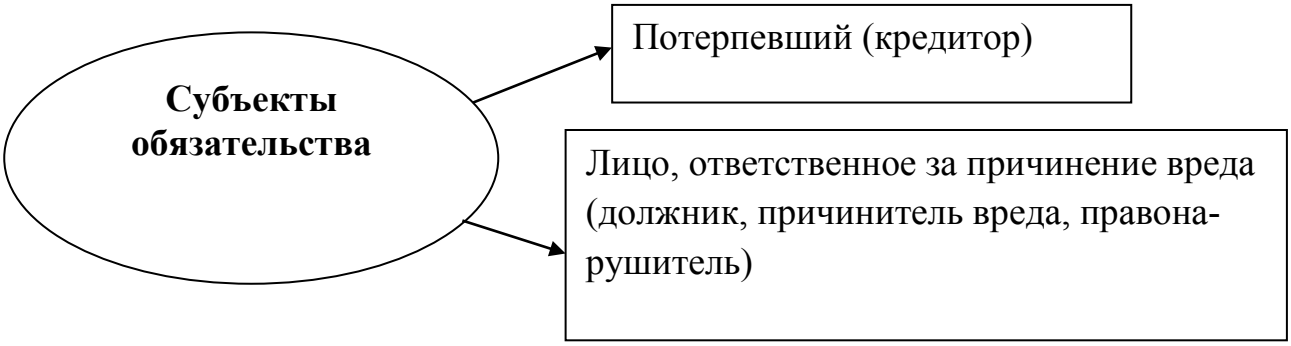


Схема 123

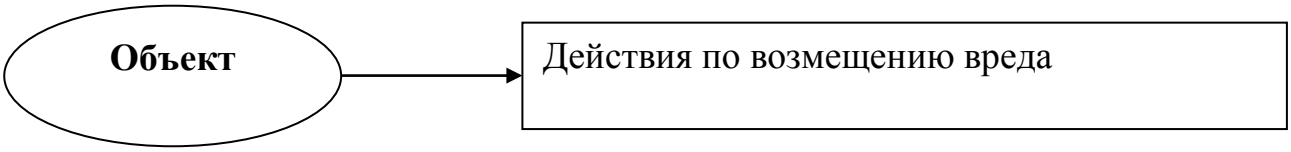


Схема 124

Способы возмещения вреда

- Возмещение в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправление повреждённой вещи)
- Возмещение причинённых убытков. (Под убытками понимаются расходы, которые потерпевший произвёл или должен будет произвести для восстановления нарушенного права, уюта или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право нее было нарушено (упущенная выгода))

Схема 125

Общие условия наступления гражданско-правовой ответственности

1. Противоправность деяния

- Генеральный деликт (вред подлежит возмещению независимо от того, кому, кем он причинён)
- Вред, причинённый правомерными действиями, возмещается только в случаях прямо указанных в законе (при необходимой обороне — вред не возмещается; крайняя необходимость — вред возмещается по решению суда)

2. Наступление вреда

- Имущественный вред (убытки)
- Моральный вред (компенсация морального вреда)

3. Причинная связь

- Необходимая и закономерная (за казус лицо не отвечает)

4. Вина причинителя вреда (презумируется; должен доказывать, что он не виноват). Возможно возмещение вреда независимо от вины или возложение ответственности на третьих лицах

Схема 126

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА ПРИ РАЗЛИЧНЫХ СЛУЧАЯХ

Схема 127

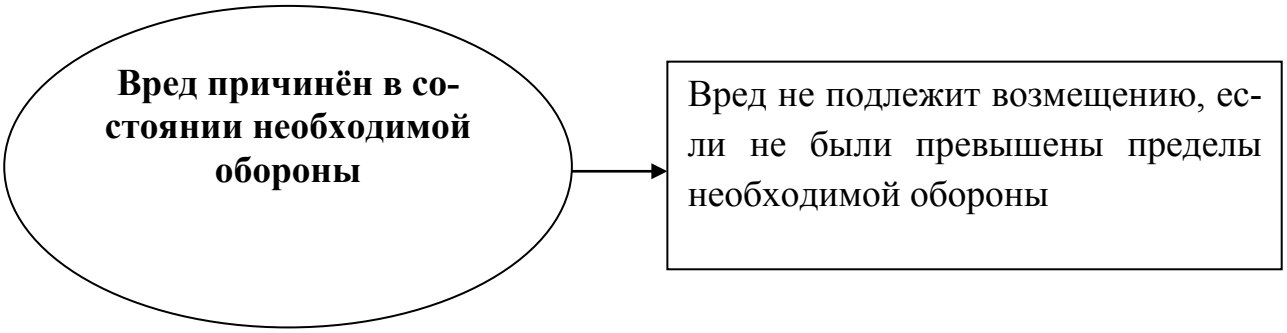


Схема 128

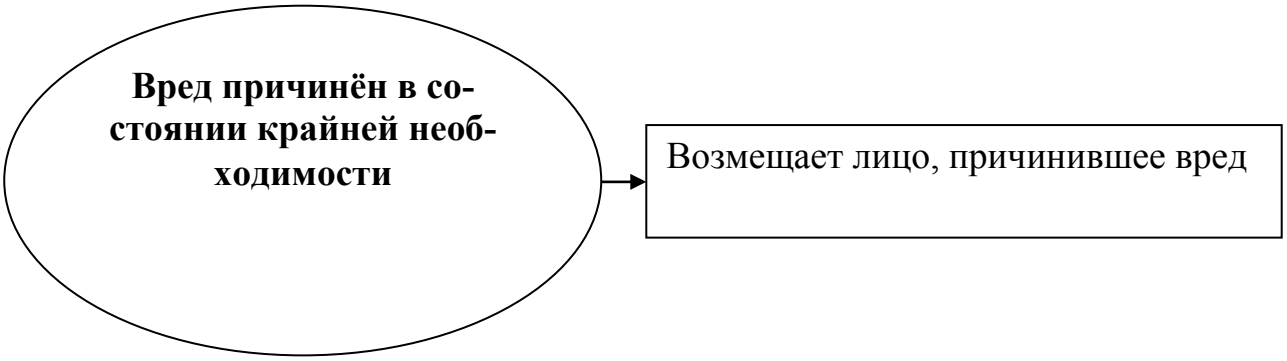


Схема 129

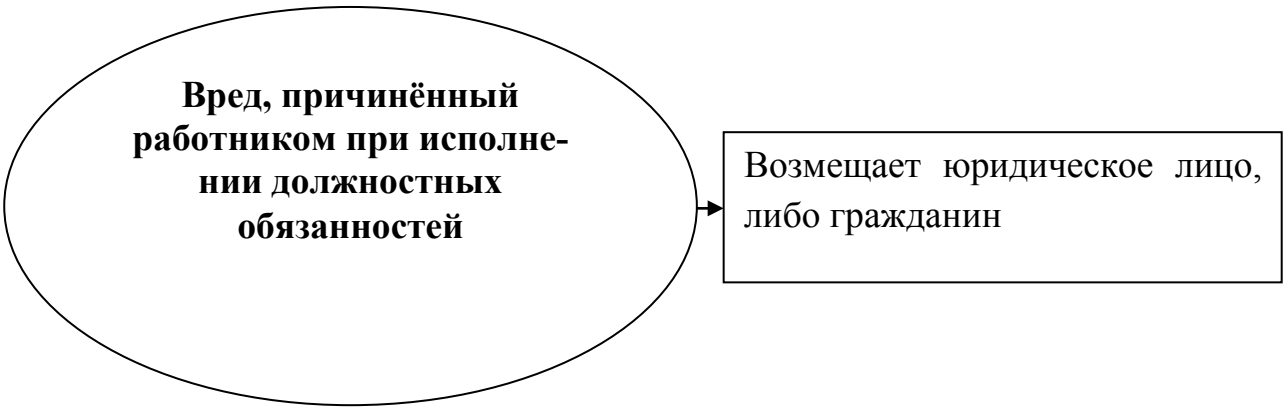

Вред, причинённый работником при исполнении должностных обязанностей
Возмещает юридическое лицо, либо гражданин

Схема 130

Вред, причинённый государственными органами местного самоуправления, а также их должностными лицами, в том числе в результате издания акта, не соответствующего закону или иному правовому акту

→ Вред возмещается за счёт соответственно казны Российской Федерации, казны субъектов Российской Федерации или муниципального образования

Схема 131

Вред причинён незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда

→ За счёт казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, — за счёт казны субъектов Российской Федерации или же казны муниципального образования в полном объёме независимо от вины должностных лиц

Схема 132

Вред причинён лицом, застраховавшим свою ответственность в порядке добровольного или же обязательного страхования в пользу потерпевшего, в случае недостаточности страхового возмещения

→ Вред возмещает причинитель вреда

Схема 133

Вред причинён несовершеннолетним в возрасте до 14 лет

→ Вред возмещаю родители или опекуны

→ Учреждение или лицо, осуществляющее надзор за малолетним, если он причинил вред, находясь под надзором

Схема 134

Вред причинён несовершеннолетним от 14 до 18 лет

→ Вред возмещается самостоятельно, а если у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещён полностью или недостающей части его родителями, попечителям, учебным или иным соответствующим учреждением

Схема 135

Вред причинён гражданином, призванным недееспособным

→ Вред возмещает опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор. Обязанность опекуна или организации не прекращается в случае последующего признания его дееспособности

Схема 136

Вред причинён гражданином, признанным ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами

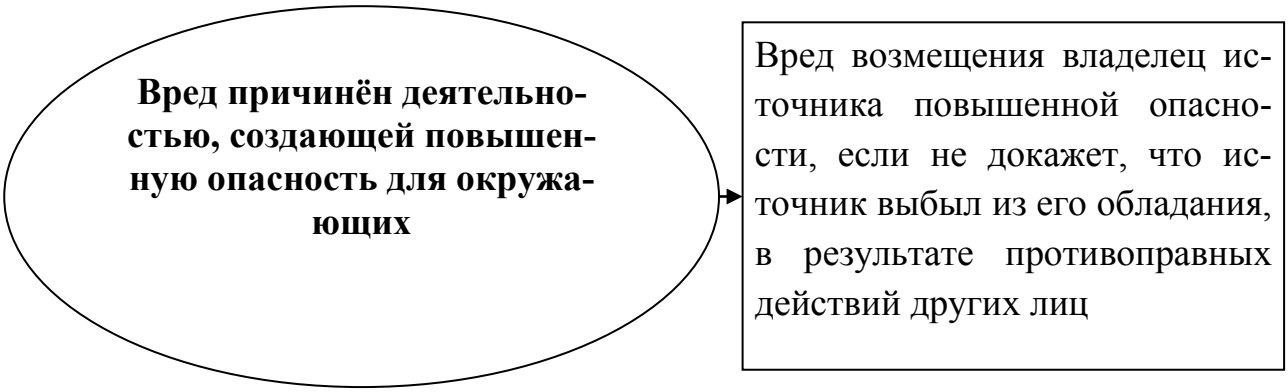
→ Вред возмещает причинитель вреда

Схема 137

Вред причинён дееспособным гражданином или несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, не способным понимать значение своих действий

→ Вред никто не возмещает, за исключением случав, если он сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими

Схема 138



ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, ВОЗНИКАЮЩИЕ ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Схема 139

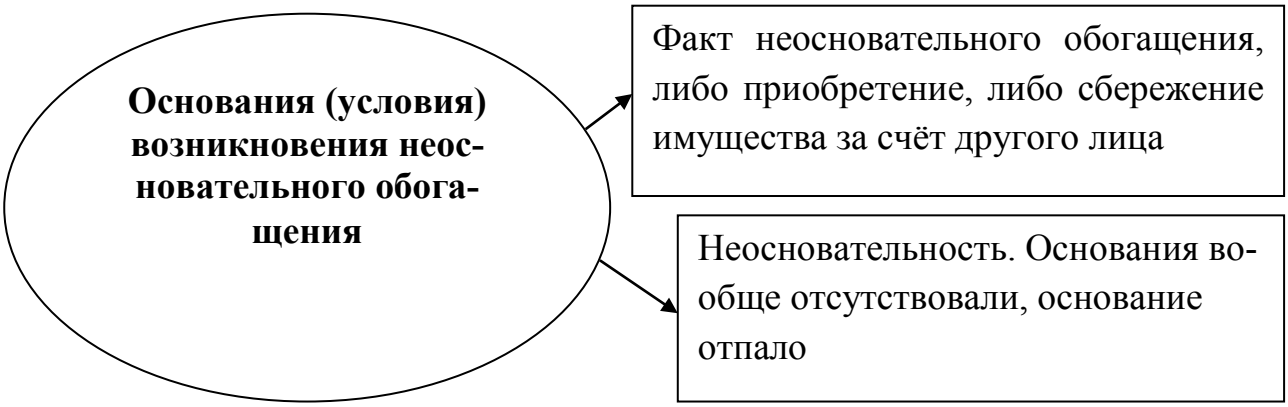


Схема 140

Схема 141

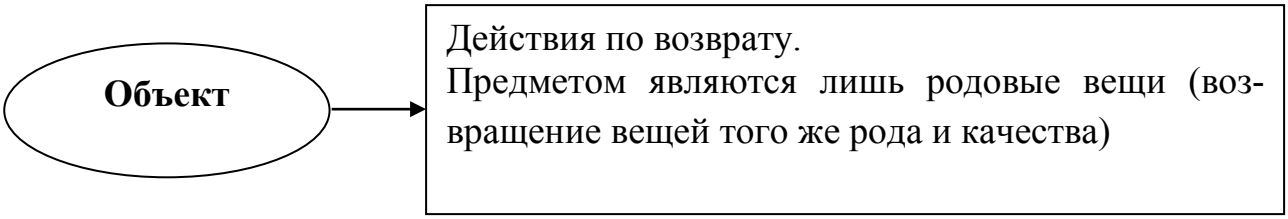


Схема 142

Схема 143

Схема 144

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Схема 145

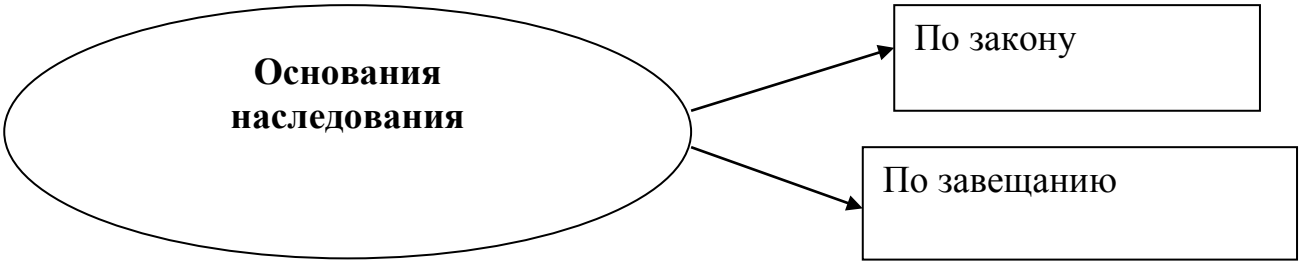


Схема 146

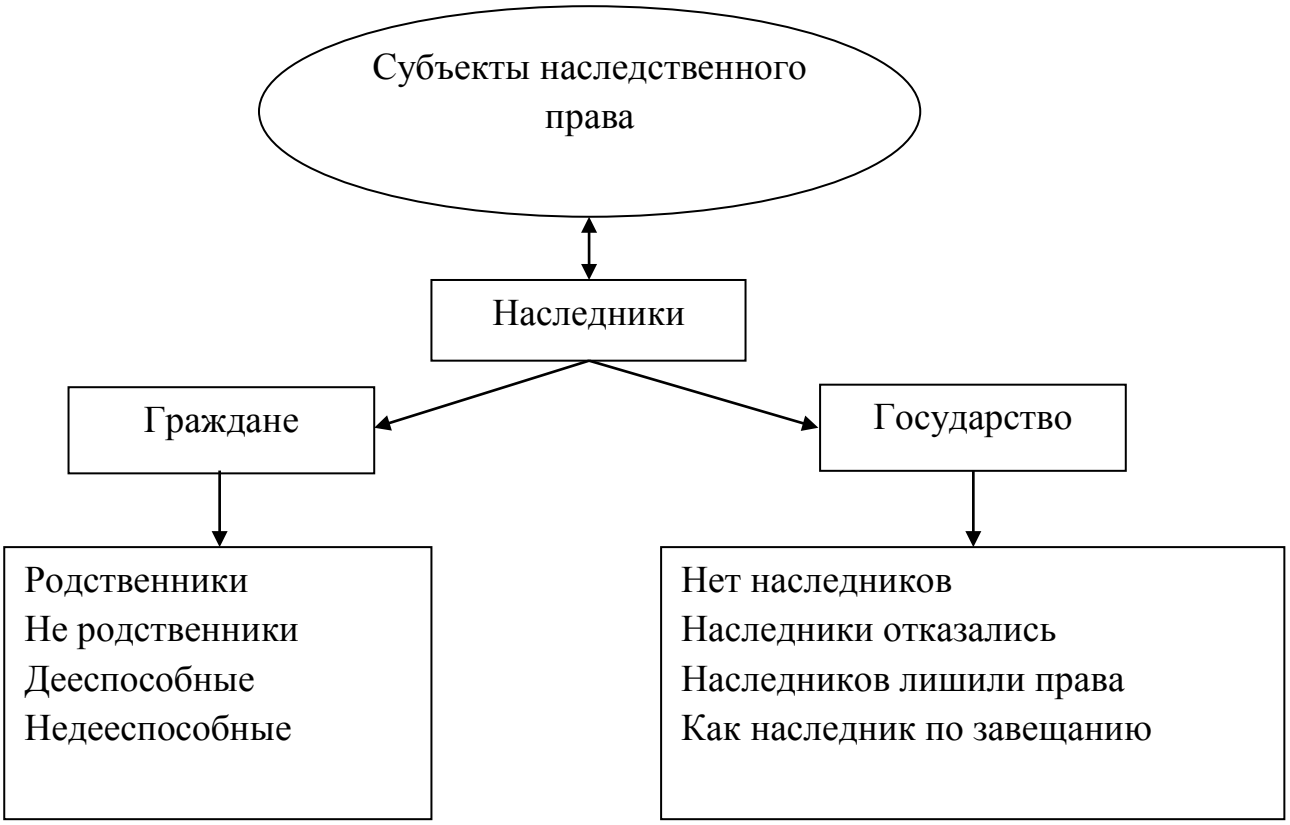


Схема 147

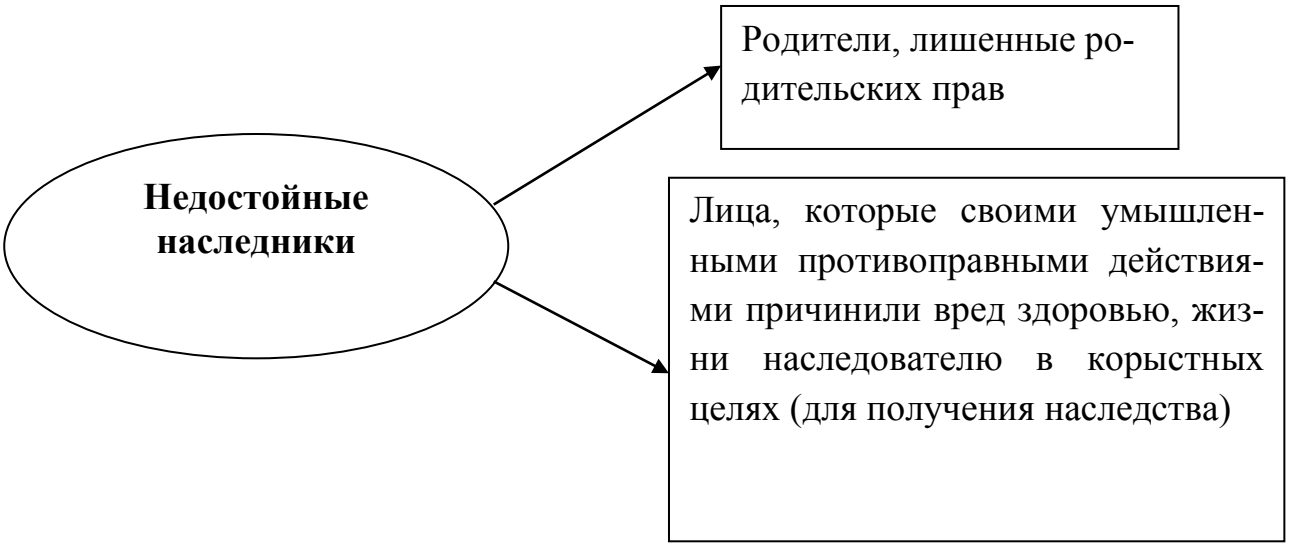


Схема 148

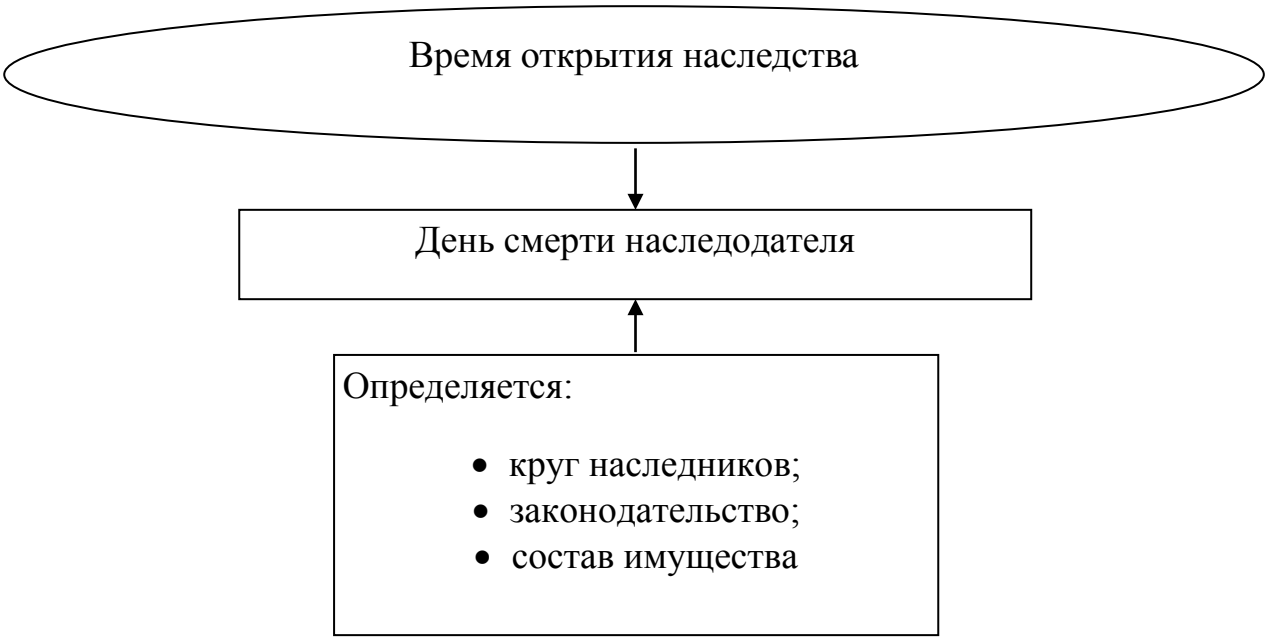


Схема 149

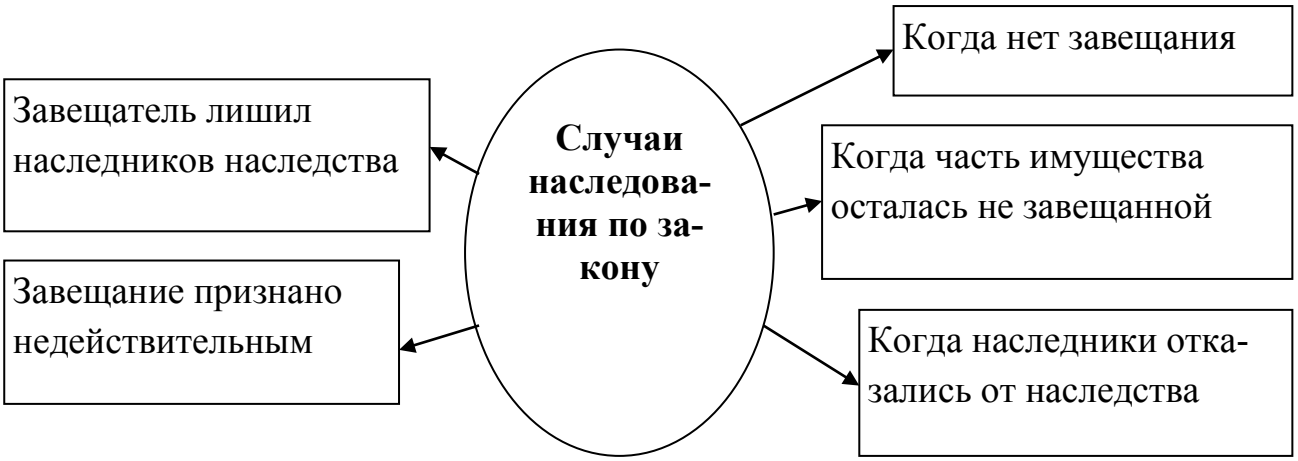


Схема 150

Наследование по закону

1. Наследниками первой очереди по закону являются дети, в том числе усыновленные, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

2. Наследователи второй очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери (племянники и племянницы наследуют по праву представления.)

3. Наследниками третьей очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

4. Наследники последующих очередей. Если нет наследников первой, второй и третьей степени родства, право на получение наследства получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой, шестой степени родства.

5. Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону признаются пасынки, падчерицы, отчимы и мачехи наследователя.

Схема 151

Наследование по завещанию
Формы и порядок совершения завещания

Нотариально заверенное завещание	**Завещание в чрезвычайных обстоятельствах**	**Закрытое завещание**
Завещание должно было составлено в письменной форме удостоверено нотариусом	Гражданин, который находиться в положении, явно угрожающем его жизни, в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств, лишающих возможности совершить надлежащее оформление завещания, может изложить последнюю волю в отношении наследства в простой письменной форме	Завещание вправе совершить завещатель не представляя другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием, которое должно быть собственноручно подписано завещателем

Схема 152

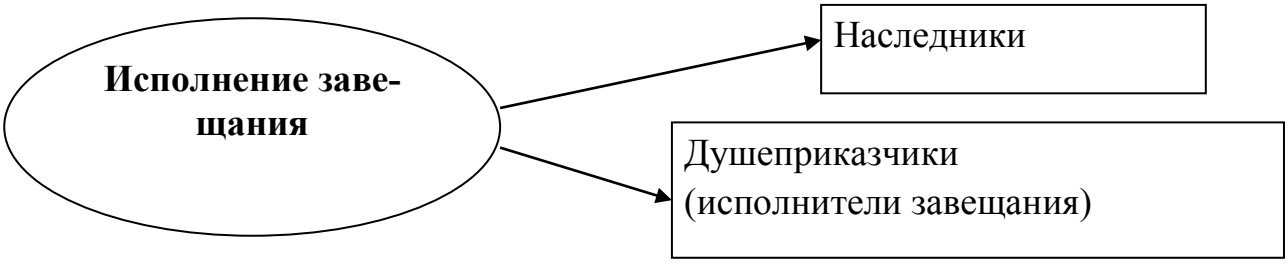
Право на обязательную долю в наследстве

Несовершеннолетние или не трудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, наследуют не зависимо от содержания завещания не менее половины доли, которая полагалась бы каждому из них при наследовании по закону.

Схема 153

Содержание завещания	субституция (предназначение наследника)
	легат (завещательный отказ)
	возложение (завещатель возлагает на наследника имущественную и неимущественную обязанность совершать действия в общеполезных целях)

Схема 154



АВТОРСКОЕ ПРАВО

Схема 155

Схема 156

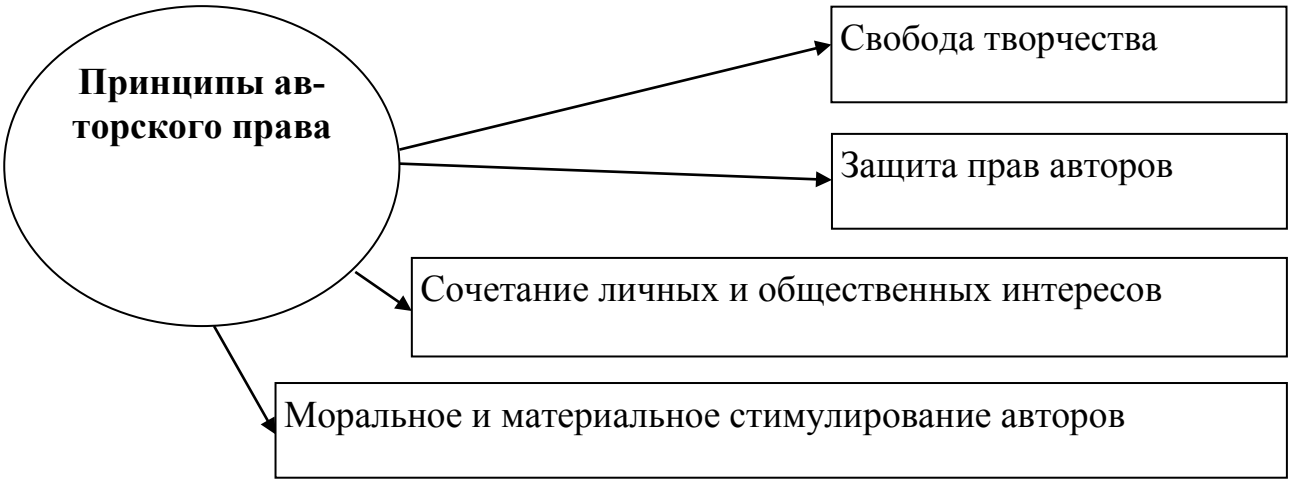


Схема 157

Схема 158

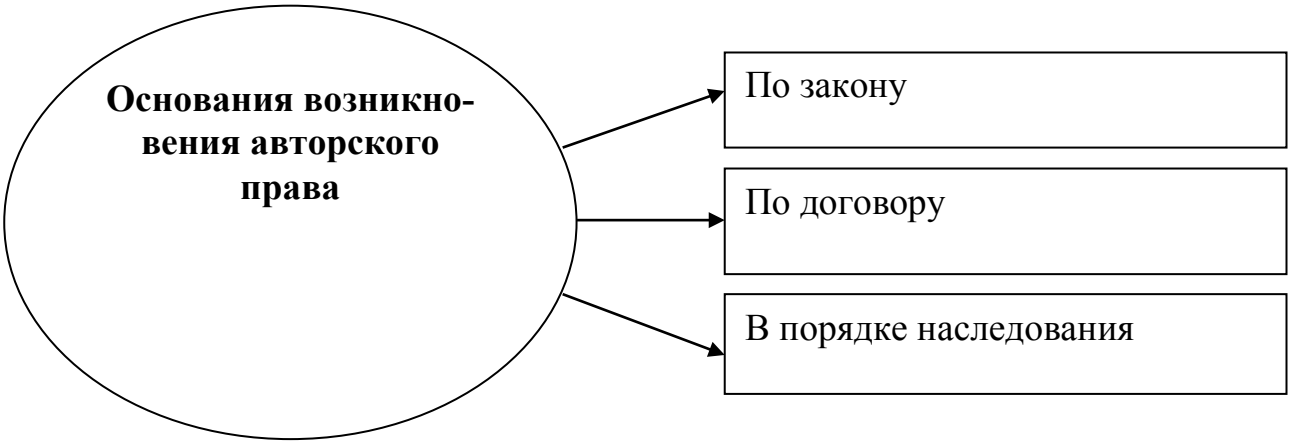


Схема 159

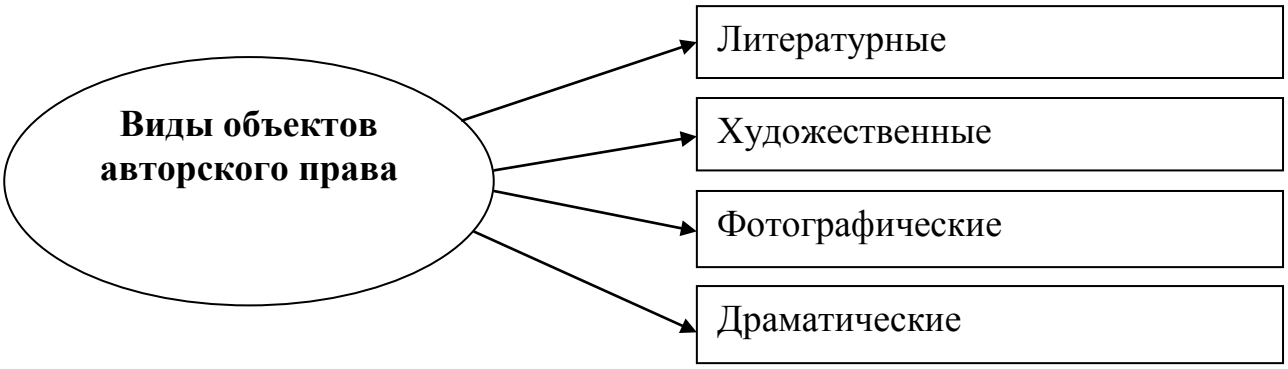


Схема 160

Схема 161

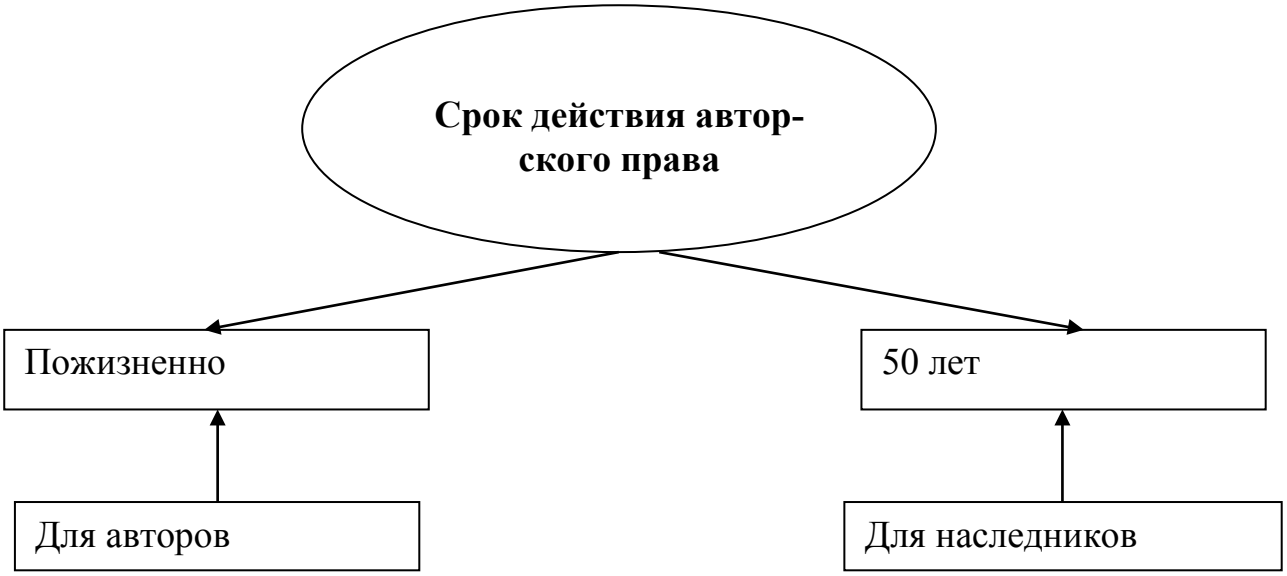


Схема 162

СМЕЖНЫЕ ПРАВА

Схема 163

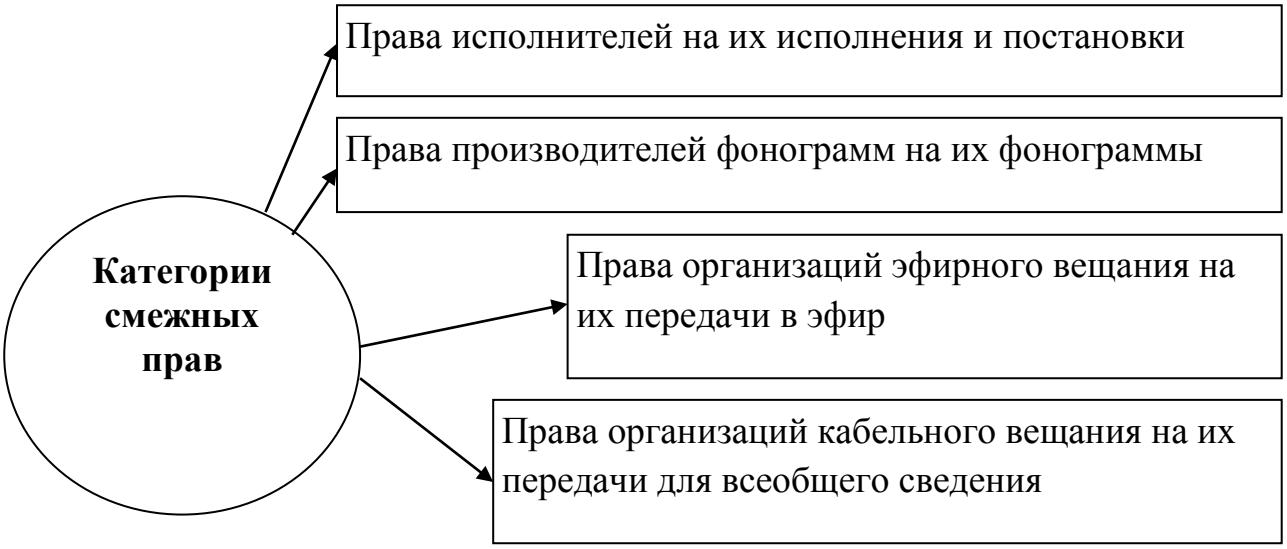


Схема 164

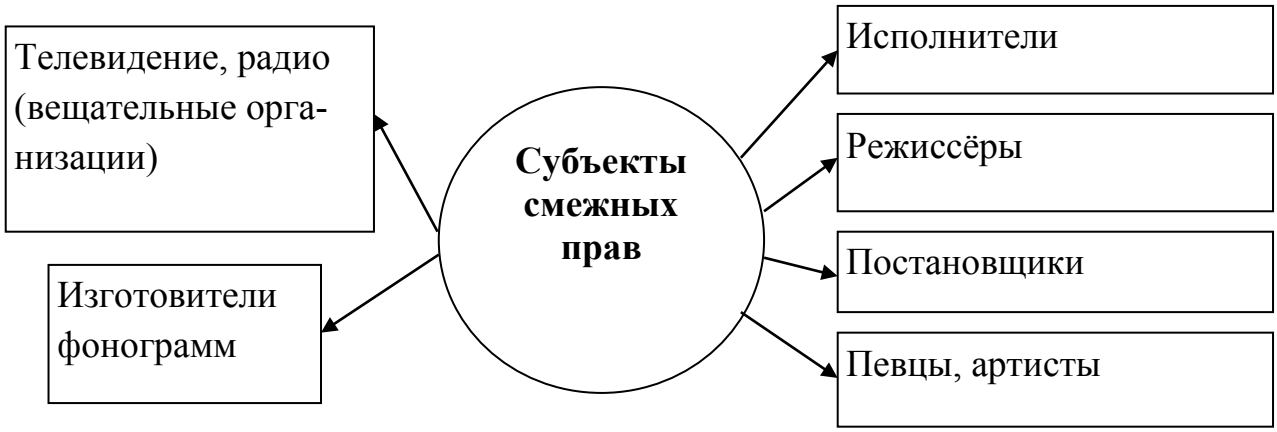
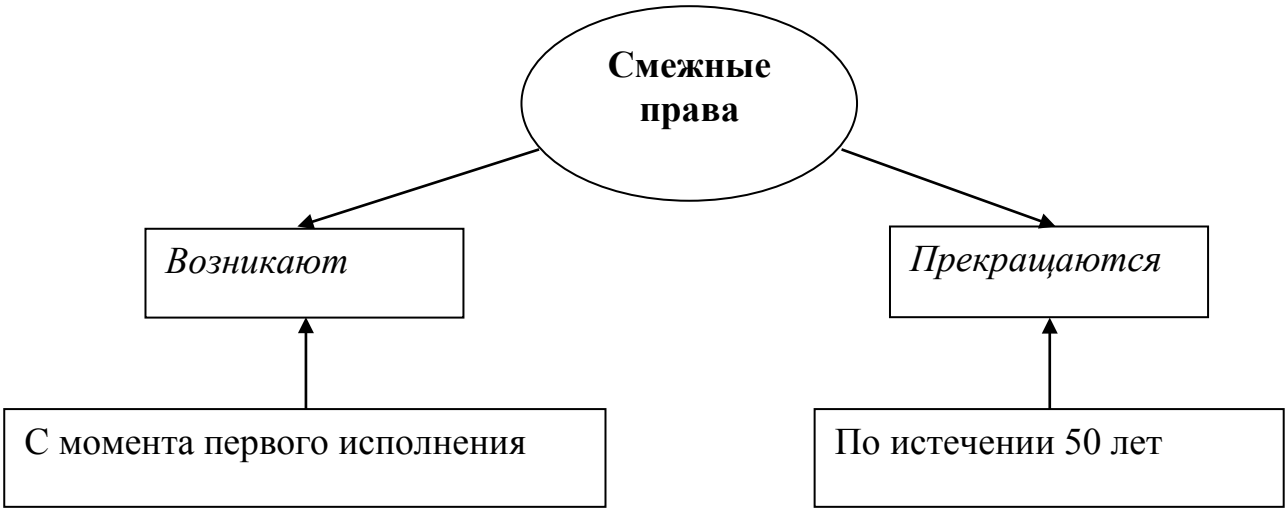


Схема 165

Схема 166



ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

Схема 167

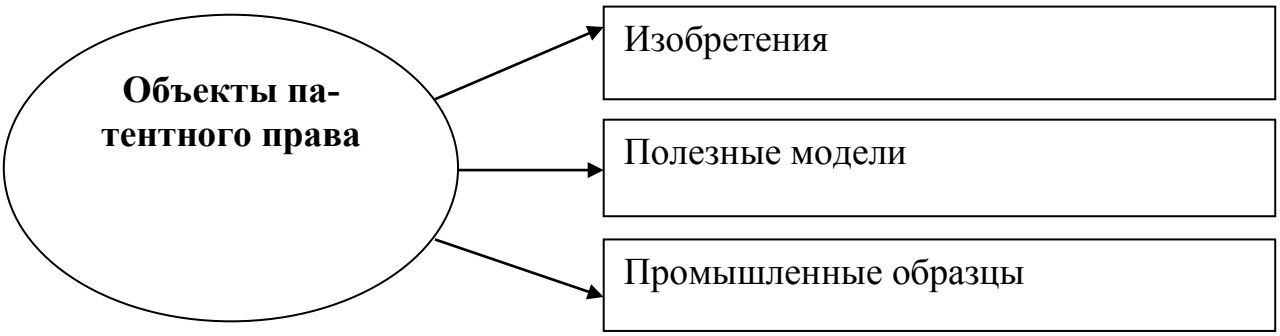


Схема 168

Схема 169

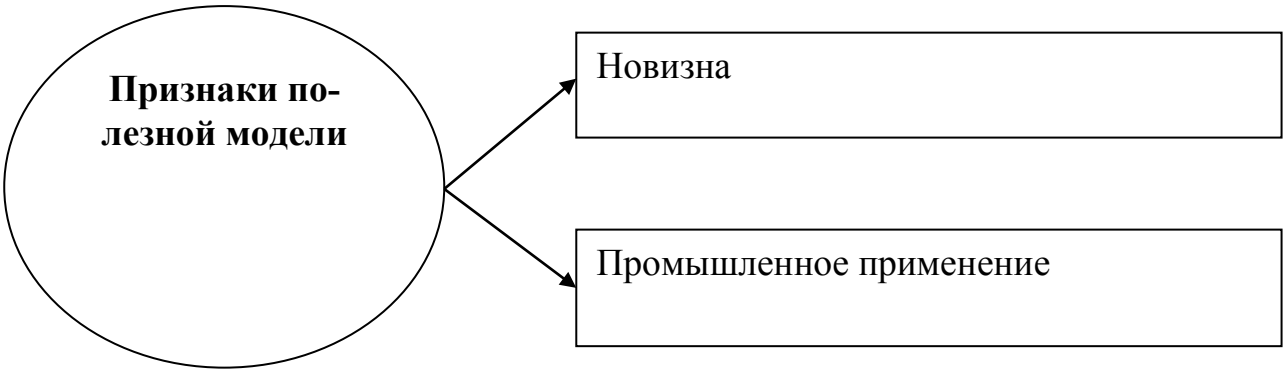


Схема 170

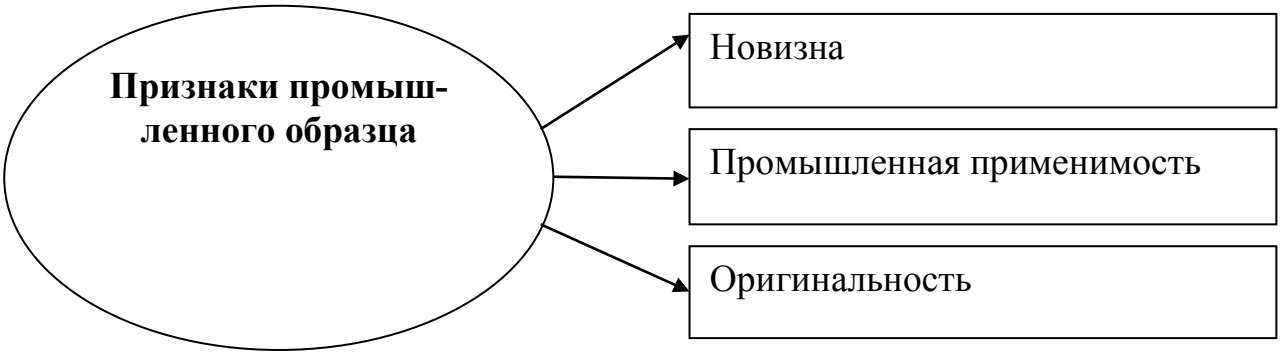


Схема 171

Субъекты патентного права
Авторы, соавторы
Патентообладатели (лица, которым принадлежит исключительное право на использование)
Наследники
Юридические лица, которые приобрели патент
Государство, которое приобрело патент
Работодатели (служебные объекты)

Схема 172

Срок действия патента
(Действует с даты подачи заявки)
Патент на изобретение
Патент на промышленный образец
Свидетельство на полезную модель
20 лет
10 лет
5 лет

Учебное издание

ГАЛИМОВ Марсель Мубаракшевич
МИННЕХАНОВА Сания Хазиповна

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Технический редактор, оформление *Александрова М.Н.*
Корректор *Шамонова А.М.*

Формат 60x90 $^{1}/_{16}$. Бумага газетная. Гарнитура New Roman. Печать офсетная.
Усл. печ. л. 15,5. Уч.-изд. л. 11,83. Тираж 1500 экз. Заказ №

Издательство «Юниверсум».
420012, г. Казань, ул. Достоевского, д. 10.
Отпечатано в полном соответствии с качеством предоставленных материалов
в типографии ОАО «Щербинская типография».
117623, г. Москва, ул. Типографская, д. 10.

ДЛЯ ЗАМЕТОК

ДЛЯ ЗАМЕТОК