**1.Предмет и метод регулирования гражданско-правовых отношений.**

В предмет гражданского права входят имущественные и личные неимущественные отношения.

**Имущественные отношения** складываются по поводу конкретных вещей, результата работы, использования результата творческой деятельности, оказанной услуги, права требования (например, вкладчика к банку). Все имущественные отношения, входящие в предмет гражданского права, отличаются рядом общих признаков:

* участники имущественных отношений обособлены один от другого, в силу чего имеют возможность самостоятельно распоряжаться имуществом и нести имущественную ответственность за результаты своих действий;
* участники имущественных отношений равноправны независимо от их роли в гражданском обороте;
* имущественные отношения, складывающиеся между их участниками, имеют эквивалентно-возмездный характер (могут быть и безвозмездные имущественные отношения, например, дарение, безвозмездное пользование чужим имуществом, безвозмездный заем и т.д., но они вторичны от возмездных имущественных отношений).

**Имущественные отношения подразделяются на:**

- отношения, связанные с принадлежностью имущества определенным лицам. «вещное право»;

- отношения, связанные с перемещением имущества от одних лиц к другим. «обязательственное право»;

- отношения, связанные с использованием результатов творческой деятельности: произведений науки, литературы, искусства

«исключительные права», «интеллектуальная собственность»;

- отношения, связанные с переходом имущества от умершего к его наследникам. «наследственное право».

**Личные неимущественные отношения** возникают по поводу нематериальных благ (честь, достоинство, деловая репутация. Они характеризуются рядом общих признаков:

* не имеют имущественного содержания;
* неотделимы от личности их носителя, кроме случаев установленных законом;
* индивидуализируют личность (имя, деловая репутация, здоровье и др.);
* принадлежат личности от рождения (жизнь, здоровье, честь, достоинство и др.) или в силу закона (авторство, тайна переписки, выбор места жительства и др.);
* подлежат защите от посягательств любого субъекта права, не взирая на срок давности.

**Личные неимущественные отношения подразделяются на:**

- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. Это отношения по поводу авторства на результаты творческой деятельности, принятия решений на их использование или отказа от их использования, Правовое оформление этих отношений осуществляется с помощью категории «личные неимущественные права»;

- личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными. Это отношения по поводу жизни, здоровья, личной и семейной тайны. «неотчуждаемые права».

Имущественные и личные неимущественные отношения объединяет в единый предмет гражданского права то обстоятельство, что и первые, и вторые носят взаимооценочный характер.

метод гражданского права характеризуется юридическим равенством сторон, диспозитивностью юридических предписаний, договорным и инициативным порядком установления связей между контрагентами, преимущественно судебным порядком защиты нарушенных гражданских прав, имущественной ответственностью за совершенное правонарушение.

**2. Принципы гражданского права**.

Под принципами гражданского права понимаются руководящие начала, на которых базируется регулирование гражданско-правовых отношений. Они непосредственно закреплены в ст.1 ГК, а также в ряде других статей Гражданского кодекса (например, в ст. 8-14, 22, 421 ГК) и поэтому являются общеобязательными. К указанным принципам можно отнести: принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования; принцип равенства правового режима для всех участников гражданского оборота; принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; принцип неприкосновенности собственности; принцип свободы договора; принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств; принцип запрета злоупотребления правом; принцип всемерной охраны и судебной защиты гражданских прав.

**3. Система гражданского права.**

Под системой гражданского права понимается совокупность гражданско-правовых норм, юридических институтов, субинститутов, общей части и подотраслей гражданского права.

Система гражданского права складывается объективно, ибо в ее основе лежат реальные общественные отношения, обладающие определенной спецификой. Эта специфика позволяет выделить общую часть гражданского права и пять его подотраслей, каждая из которых в свою очередь подразделяется на юридические институты и субинституты.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Наименование подотрасли** | **Предмет Правового регулирования** | **Метод правового регулирования** |
| «Право собственности и другие вещные права»;  («Вещное право») | отношения экономического оборота, связанные с процессом присвоения материальных благ; | предоставление управомоченному лицу наиболее полной имущественно-распорядительной самостоятельности; |
| «Обязательственное право»; | отношения экономического оборота, связанные с процессом перемещения материальных благ; | предоставление управомоченному лицу возможности требовать совершения в его пользу определенных активных действий; |
| «Личные неимущественные права и другие нематериальные блага»; | личные неимущественные отношения, не связанные с отношениями экономического оборота;  личные неимущественные отношения, связанные с отношениями экономического оборота; | всеобщий запрет нарушать личные неимущественные права; |
| «Право на результаты творческой деятельности» («Интеллектуальная собственность»); | отношения экономического оборота, связанные с использованием результатов творческой деятельности и средств индивидуализации юридических лиц, производимых ими товаров, работ, услуг; | всеобщий запрет нарушать исключительные права, предоставление управомоченному лицу возможности требовать совершения в его пользу определенных активных действий; |
| «Наследственное право» | отношения, связанные с переходом имущества умершего лица к его наследникам. | универсальное правопреемство. |

**4. Гражданское законодательство и его система.**

Нормы гражданского права находят свое выражение в статьях различных нормативных правовых актов, которые принято называть источниками гражданского права. Их совокупность традиционно охватывается понятием «гражданское законодательство». Все эти нормативные акты, в зависимости от их юридической силы, расположены в определенной строго иерархической системе.

1. Высшей юридической силой обладает Конституция РФ

2. Нормы международного права и международные договоры РФ.

3. Гражданский Кодекс РФ.

4. Федеральные законы.

5. Подзаконные нормативные правовые акты.

6. Нормативные акты СССР и РСФСР, принятые до введения в действие ГК РФ (в части, не противоречащей гражданскому законодательству).

7. Обычаи делового оборота-правило поведения, зафиксированное в ином, кроме закона, нормативном правовом акте.

От обычая необходимо отличать деловое обыкновение, которое не является источником гражданского права.

Деловое обыкновение – это такое правило, которым прямо согласились руководствоваться стороны договора, и только поэтому оно приобрело юридическое значение. Но если это правило не зафиксировано непосредственно в тексте договора, то оно не может считаться обязательным в отличие от обычая делового оборота.

8. Источники с меньшей юридической силой не должны противоречить источникам, обладающим большей юридической силой

**5. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц.**

Введение в действие гражданских законов осуществляется в соответствии с ФЗ от 14.06.94 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу Фед. Конституц. законов, ФЗ, актов палат Федерального Собрания» (с изменениями на 22 октября 1999 года). Федеральные конституционные законы и ФЗ подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ. Международные договоры, ратифицированные Федеральным Собранием, публикуются одновременно с ФЗ об их ратификации. Официальным опубликованием считается первая публикация полного текста закона в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Гражданские законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен иной порядок вступления их в силу.

Правовые акты гражданского законодательства обратной силы не имеют (ст.4 ГК). Это означает, что если после заключения договора принят закон, устанавливающий иные правила, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу. Исключение возможно, когда это прямо предусмотрено законом.

Нормативные Указы Президента РФ вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении семи дней после дня их опубликования, либо со дня их подписания.

Постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу по истечении 7 дней после дня их первого официального опубликования, а иные - вступают в силу со дня их подписания.

Изложенные правила не применяются, если в самих указах и постановлениях установлен другой срок введения их в действие. **Не подлежат официальному опубликованию** акты или их отдельные пункты, содержащие сведения, являющиеся государственной тайной.

Точно также действует гражданское законодательство и по кругу лиц. По общему правилу оно распространяется на всех лиц, находящихся на территории Российской Федерации. К указанным лицам относятся граждане, юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются и по отношению к иностранным гражданам, лицам без гражданства, иностранным юридическим лицам, если иное не предусмотрено федеральным законом (п.1 ст.2 ГК).

Если действие гражданско-правового нормативного акта ограничивается определенной территорией, то он действует только в отношении тех лиц, которые находятся на этой территории.

**6. Понятие гражданского правоотношения и его особенности.**

## *Гражданское правоотношение* – это имущественное или личное неимущественное отношение, урегулированное нормой гражданского права. Гражданское право имеет дело, прежде всего, с имущественными отношениями.

## *Особенностями их регулирования являются:*

а) самостоятельность, имущественная обособленность и юридическое равенство субъектов правоотношения;

б) основные юридические факты, ведущие к возникновению гражданского правоотношения, - это сделки (договоры);

в) возможность определения содержания правоотношения его участниками;

г) преимущественно судебный порядок защиты нарушенных прав;

д) имущественные санкции за допущенное правонарушение;

е) управомоченная в правоотношении сторона вправе требовать определенного поведения от обязанного лица только в силу существующего между ними договора или прямого указания закона;

ж) утрата правоотношением свойства юридического равенства сторон меняет его природу (гражданское правоотношение становится, например, административным правоотношением).

**7. Субъекты гражданского правоотношения.**

Участники гражданских правоотношений именуются их субъектами. В качестве субъектов гражданских правоотношений выступают либо отдельные индивиды, либо определенные коллективы людей. Отдельные индивиды именуются гражданами или физическими лицами. Наряду с гражданами Российской Федерации, субъектами гражданских правоотношений могут быть иностранцы, а также лица без гражданства.

Организации – участники гражданских правоотношений именуются юридическими лицами. Это коллективные субъекты гражданских правоотношений. В их качестве могут выступать как российские, так и иностранные юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут также участвовать РФ, субъекты РФ, муниципальные образования.

Все субъекты гражданских правоотношений охватываются понятием «лица», которое используется в ГК и других актах гражданского законодательства.

Участник гражданского правоотношения, наделенный правом, называется управомоченным лицом (кредитором), а участник, несущий обязанность – обязанным лицом (должником). Участник гражданского правоотношения может одновременно являться и должником, и кредитором (например, в договоре купли-продажи, договоре аренды, договоре перевозки и др.).

**8. Объекты гражданских правоотношений.**

Под объектом правоотношения понимается то, что оно регулирует. Таковым может быть только поведение людей. Поэтому в качестве объекта гражданского правоотношения выступает поведение его субъектов, но не всякое, а направленное на различного рода материальные и нематериальные блага. Так, взаимодействие подрядчика и заказчика, возникающее из договора подряда - это содержание правоотношения, а деятельность подрядчика по выполнению предусмотренных договором работ – объект указанного правоотношения.

В отличие от имущественного, в личном неимущественном правоотношении в качестве объекта выступает поведение сторон, направленное на различного рода нематериальные блага, такие как честь, достоинство, деловая репутация, имя человека, наименование юридического лица и т.д. Таким образом, в любом гражданском правоотношении объект представлен поведением его участников, направленным на какие-либо блага, способные удовлетворить потребности человека.

Конкретное благо, по поводу которого возникает соответствующее правоотношение является его предметом (или объектом гражданских прав). К последнему можно отнести:

а) материальные блага (вещи, предметы, ценности, имущественные права);

б) личные нематериальные блага (жизнь, честь, здоровье, достоинство, право на имя, неприкосновенность человека);

в) действия человека, разного рода работы и услуги, их результаты;

г) продукты духовного творчества, в т.ч. исключительные права на них;

д) ценные бумаги, официальные документы (их можно также отнести к вещам, или материальным ценностям);

е) информация.

**5. Основания возникновения гражданских правоотношений.**

Для возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений необходимо наступление предусмотренных правовыми нормами обстоятельств, которые называются гражданскими юридическими фактами. Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений их называют основаниями гражданских правоотношений. Основанием гражданского правоотношения может служить как единичный юридический факт, так и их совокупность, называемая юридическим составом или сложным юридическим фактом.

гражданские права и обязанности возникают:

1. Из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему.
2. Из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей.
3. Из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности.
4. В результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом.
5. В результате создания произведений науки, литературы, искусства,и иных результатов интеллектуальной деятельности.
6. Вследствие причинения вреда другому лицу.
7. Вследствие неосновательного обогащения.
8. Вследствие иных действий граждан и юридических лиц (например, действие в чужом интересе без поручения, удержание имущества должника, отказ от принятия ненадлежащего исполнения и др.).
9. Вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

**7. Правоспособность и дееспособность граждан.**

Граждане – активные участники отношений экономического оборота, но чтобы таковыми стать, они должны обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью.

Под правоспособностью понимается способность гражданина иметь права и нести обязанности , под дееспособностью - способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами смомента рождения и до смерти. В отличие от правоспособности, дееспособность связана с совершением гражданином волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психологической зрелости.

Полная дееспособность признается за совершеннолетними гражданами, т.е. достигшими 18-ти летнего возраста. Допускается два изъятия из этого правила: полная дееспособность может возникнуть до совершеннолетия, если лицо, не достигшее 18 лет, вступает в брак и, во-вторых, при эмансипации. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

**11. Институт безвестного отсутствия.**

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим:

- отсутствие в месте жительства лица сведений о месте его пребывания;

- длительное отсутствие (не менее года) таких сведений;

- невозможность установления места пребывания гражданина

Если неизвестен точно день получения последних сведений об отсутствующем, началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц – первое января следующего года.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании этого решения отменяется управление имуществом такого гражданина (ст. 44 ГК), прекращаются другие юридические отношения, возникшие из факта признания его безвестно отсутствующим.Безвестное отсутствие гражданина не ликвидирует до конца возникшей в отношении него юридической неопределенности, поскольку он продолжает оставаться участником ряда правоотношений (например, отношений, связанных с собственностью, иными вещными правами). Условиями объявления умершим являются: - отсутствие в месте жительства гражданина сведений о месте его пребывания;

- длительное отсутствие сведений не менее пяти лет, а в определенных случаях – не менее двух лет, а также шести месяцев;

- невозможность установления места пребывания гражданина и невозможность, несмотря на принятые меры, установить, жив ли он.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу соответствующего решения суда. На основании решения суда об объявлении гражданина умершим органы ЗАГСа выдают заинтересованным лицам свидетельство о его смерти. В случае явки лица, объявленного умершим, решение суда подлежит отмене .

**12. Эмансипация по гражданскому праву.**

*Эмансипация* - объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Согласие родителей, усыновителей или попечителя на занятие несовершеннолетним предпринимательской деятельностью должно быть оформлено в письменной форме. Осуществление трудовой деятельности шестнадцатилетним несовершеннолетним предполагается на постоянной, а не на временной основе. Именно в этом случае в соответствии с трудовым законодательством с ним заключается договор или контракт.

Эмансипация совершается по решению органа опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей, либо суда, если родители или один из них на то не согласен. Следует иметь в виду, что эмансипированный несовершеннолетний обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности за исключением прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз.

**13. Понятие «признаки юридического лица».**

Юридическим лицом признаётся организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком.

выделяет четыре основополагающих признака:

**1.Организационное единство** юридического лица закрепляется его учредительными документами (уставом и/или учредительным договором) и нормативными актами, регулирующими правовое положение того или иного вида юридических лиц.

**2.Признак** **имущественной обособленности** предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества других юридических лиц (в том числе вышестоящих), от имущества его учредителей (участников), от имущества государственных или муниципальных образований. При этом юридическое лицо должно иметь не просто обособленное имущество, а обладать им на праве собственности, хозяйственного ведения либо оперативного управления. Признание юридическим лицом организации, обладающей имуществом лишь на праве временного пользования (по договору аренды или безвозмездного пользования), исключено. Внешним выражением имущественной обособленности является наличие у организации уставного капитала (у хозяйственных обществ), складочного капитала (у хозяйственных товариществ), паевого фонда (у кооперативов), уставного фонда (у государственных, муниципальных унитарных предприятий), а ее учетно-бухгалтерским отражением служит самостоятельный баланс или смета.

**3.Самостоятельная ответственность** юридического лица - следствие его имущественной обособленности.

Юридические лица несут ответственность только по своим обязательствам, т.е. по обязательствам, в которых являются стороной. Юридические лица отвечают всем принадлежащим им имуществом, а не только уставным капиталом. Исключение составляет лишь учреждение, которое отвечает находящимися в его распоряжении денежными средствами.

**4.**Возможность **самостоятельно выступать в гражданском обороте от своего имени** означает, что юридическое лицо может приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде только под своим именем

**14. Правоспособность и дееспособность юридического лица.**

Правоспособность юридического лица возникает в момент создания, который связан с его государственной регистрацией, и прекращается в момент исключения из единого государственного реестра. Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность. В отличие от граждан, у юридических лиц право - и дееспособность возникают и прекращаются одновременно. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности. Гражданские права и обязанности для юридического лица могут приобретать и его представители, действующие на основе доверенности, выдаваемой органами юридического лица.

Осуществление приобретенных органом или представителем юридического лица прав и исполнение обязанностей, как правило, невозможно без целенаправленной деятельности всего коллектива работников организации. В той мере, в какой действия работников организации охватываются их служебными обязанностями, такие действия также рассматриваются как действия самого юридического лица, за которые оно несет ответственность.

**15. Индивидуализация юридического лица.**

К признакам, индивидуализирующим юридическое лицо можно отнести: ее организационно-правовую форму, ***наименование*** (например, унитарные предприятия, инвестиционные фонды) должны включать в свое наименование и указание на характер деятельности (например, государственное внешнеторговое предприятие, государственный научно-исследовательский институт), ***место нахождения*** определяется местом его государственной регистрации. Конкретный адрес юридического лица указывается в уставе или учредительном договоре и, как правило, привязан к месту нахождения его постоянно действующего органа; ***товарный знак*** - это изобразительное или иное условное обозначение товара, используемое для отличия этого товара от аналогичного товара других производителей. Использование товарного знака является субъективным правом товаропроизводителя и возможно только после его государственной регистрации; ***знак обслуживания -*** это обозначение, способное отличить услуги одних юридических лиц от однородных услуг других юридических лиц; ***наименование места происхождения товара*** используются для обозначения товаров, обладающих особыми свойствами. Которые предопределены природными условиями или людскими факторами той местности, где они производятся (например, краснодарские вина, тульские самвары.

Право пользования таким наименованием может закрепляться за любыми производителями соответствующего товара, действующими в данной местности; устав, печать, бланк, счет в банке, баланс, смету и др. Таким образом, в российском гражданском праве юридическое лицо - это организация, которая обладает обособленным имуществом, самостоятельно отвечает этим имуществом по своим обязательствам и выступает в гражданском обороте от своего имени.

**16. Порядок образования юридических лиц.**

В зависимости от характера участия государственных органов в регистрации юридического лица, можно выделить следующие способы образования юридических лиц.

**1. Распорядительный порядок х**арактеризуется тем, что юридическое лицо возникает на основе одного лишь распоряжения учредителя, выраженного в соответствующем нормативном правовом акте. В распорядительном порядке, без государственной регистрации образуются воинские части, суды, органы внутренних дел, правительства и министерства субъектов Российской Федерации и др. Все они действуют на основе нормативных актов, в которых определяется их статус как юридических лиц.

**2. Разрешительный порядок** предполагает, что создание организации разрешено тем или иным компетентным органом. Действующее законодательство не допускает отказа в регистрации по мотивам нецелесообразности (ч.2 п.1 ст.51 ГК), но в принципе сохраняет разрешительный порядок создания некоторых видов юридических лиц. Так, разрешительный порядок предусмотрен для образования страховых обществ и банков.

**3. Нормативно-явочный порядок с**остоит в том, что для образования юридического лица не требуется согласия каких-либо третьих лиц, включая государственные органы. Регистрирующий орган лишь проверяет наличие необходимых документов, после чего обязан зарегистрировать юридическое лицо.

Состав учредительных документов для разных видов юридических лиц различен:

а) общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы должны иметь учредительный договор и устав.

б) хозяйственные товарищества (полные и на вере) должны иметь учредительный договор.

в) акционерные общества, государственные и муниципальные унитарные предприятия, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, общественные организации, фонды и др. должны иметь устав.

**17. Способы реорганизации юридического лица.**

Реорганизация может осуществляться путем:

- слияния (соединения ряда юридических лиц. Это означает, что они прекращают существовать как юридические лица. На их месте создается новое юридическое лицо. Все права и обязанности предыдущих юридических лиц переходят к вновь созданному юридическому лицу);

- присоединения (одно юридическое лицо присоединяется к другому);

- выделения (из состава юридического лица выделяется другое юридическое лицо. Первое продолжает существовать, но лишь в меньшем объеме. Возникает новое юридическое лицо. Часть прав и обязанностей первого юридического лица по разделительному балансу переходит к новому юридическому лицу);

- разделения (юридическое лицо прекращает свое существование. На его месте возникает несколько новых юридических лиц. Все права и обязанности, которыми обладало исходное юридическое лицо, по разделительному балансу делятся между вновь созданными юридическими лицами);

- преобразования (юридическое лицо одного вида преобразуется в юридическое лицо другого вида. Преобразование юридического лица возможно лишь с сохранением существующего объема правоспособности (общей или специальной). В противном случае было бы невозможно осуществление универсального правопреемства).

В зависимости от того, в какой форме проводится реорганизация юридического лица, она оформляется либо разделительным балансом (разделение, выделение), либо передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование). Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Подписанные и утвержденные передаточный акт и разделительный баланс должны быть согласованы с принимающей организацией в десятидневный срок. Никакие изъятия имущества после этого не допускаются.

Моментом перехода прав и обязанностей в отношении имущества к вновь возникшему в результате реорганизации юридическому лицу считается дата подписания и утверждения передаточного акта и разделительного баланса учредителем или органом, принявшим решение о реорганизации.

**18. Основания и порядок ликвидации юридического лица.**

Ликвидация юридического лица - это способ прекращения его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

состоит из следующих этапов:

1. Участники организации, ее уполномоченный орган или суд, принявшие решение о ликвидации, назначают ликвидационную комиссию (или единоличного ликвидатора), определяют порядок и сроки ликвидации юридического лица.

2. Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, сообщение о его ликвидации, порядке и сроке заявления претензий кредиторами (этот срок не может быть менее 2 месяцев), выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации юридического лица, взыскивает дебиторскую задолженность юридического лица.

3. Ликвидационная комиссия оценивает состав кредиторской задолженности и после окончания срока для предъявления требований кредиторами составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица (в случаях, установленных законом, промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом). Об утверждении промежуточного баланса уведомляется регистрирующий орган.

4. В соответствии с промежуточным ликвидационным балансом удовлетворяются законные требования кредиторов, причем выплаты производятся в порядке очередей, установленных ст. 64 ГК, начиная со дня утверждения ликвидационного баланса, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса. Если денежных средств организации недостаточно для расчетов с кредиторами, ликвидационная комиссия продает имеющееся имущество организации с публичных торгов.

5. После погашения кредиторской задолженности ликвидационная комиссия составляет окончательный ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица (в случаях, установленных законом, ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом).

6. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица.

7. Ликвидационная комиссия (ликвидатор) уведомляет регистрирующий орган о завершении процесса ликвидации. Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо – прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

**19. Правовое положение полного товарищества.**

Полное товарищество - хозяйственное товарищество, участники которого солидарно несут субсидиарную (дополнительную) ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

При этом личную имущественную ответственность по долгам товарищества несут и те его участники, которые вступили в товарищество после его создания.

Выбывшие из товарищества участники продолжают нести ответственность по всем долгам товарищества, возникшим до момента их выбытия, в течение двух лет со дня утверждения годового отчета товарищества за год, в котором состоялось выбытие. участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и/или коммерческие организации. Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении указанной обязанности участник обязан уплатить товариществу десять процентов годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки, если иные последствия не установлены учредительным договором.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена(наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество».

**20. Правовое положение товарищества на вере.**

Товарищество на вере (коммандита) - хозяйственное товарищество, состоящее из двух категорий участников: полных товарищей (комплементариев), солидарно несущих субсидиарную ответственность по его обязательствам всем своим имуществом, и товарищей - вкладчиков (коммандитистов), не отвечающих по обязательствам товарищества и несущих риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах сумм внесенных ими вкладов.

Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена(наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименования) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество». Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

Коммандитисты могут знакомиться с годовым отчетом, выйти из товарищества по окончании финн. Года, передать вклад др. вкладчику. При продаже 3-му лицу, остальные вкладчики пользуются преимуществом. При ликвидации товар-ва, вкладчики имеют преимущество перед полными товарищами.

**21. Правовое положение акционерного общества.**

Акционерное общество (АО) - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Фирменное наименование акционерного общества должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным. Исполнительный орган АО может быть единоличным (директор, генеральный директор), либо коллегиальным (правление, дирекция). Однако единоличный орган должен быть у общества всегда, а коллегиальный - в случаях, предусмотренных уставом. По решению общего собрания, полномочия исполнительного органа могут быть переданы наемному управляющему (индивидуальному предпринимателю или коммерческой организации) . Участники АО обладают всеми правами участников обществ и товариществ. Важным правом акционеров является право требования аудиторской проверки деятельности АО. Акционеры несут обязанность лишь по оплате приобретенных ими акций общества.

При слиянии и присоединении двух или нескольких АО между ними необходимо заключение соответствующего гражданско-правового договора, который определяет порядок конвертации (обмена) акций каждого общества в акции нового или другого общества.

Делятся на ОАО и ЗАО

ОАО вправе продавать акции всем жилающим;ЗАО распределяет их только меж своими участниками.

ОАО количественный состав не ограничен; ЗАО не более 50 акционеров

ОАО мин. Разм. Уставного капитала 1000 мрот;ЗАО 100 мрот.

Первые 50%акций д.б. оплачены в теч. 3-х месс, с момента гос.регистр., остальные в теч. Года. В обществе, с кол-вом участников до 50 чел. Обязательна 2-х звенная система управления., более 50 – 3-х звенная (общее собрание, исполнит. Орган и совет директоров).

**22. Отличие акционерного общества открытого типа от акционерного общества закрытого типа.**

Акционерные общества подразделяются на открытые (ОАО) и закрытые (ЗАО). Открытые АО вправе продавать акции всем желающим, закрытые вправе распределять акции только между учредителями или иным заранее определенным кругом лиц.

В открытом обществе не допускается установление преимущественного права общества или его акционера на приобретение акций, отчуждаемых акционерами этого общества.

Акционеры закрытого общества пользуются преимущественным правом приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества, по цене предложения третьему лицу пропорционально количеству акций, принадлежащих каждому из них, если уставом общества не предусмотрен иной порядок осуществления данного права. Уставом закрытого общества может быть предусмотрено преимущественное право приобретения обществом акций, продаваемых его акционерами, если акционеры не использовали свое преимущественное право приобретения акций.

ЗАО не может состоять более чем из 50 участников.

Правила о закрытых АО делают их почти идентичными с ООО - участие заранее определенного численно ограниченного круга лиц, право приобретения доли (в ООО) или акции (в АО) участниками этих обществ, преимущественно перед третьими лицами, обязанность публиковать свои отчеты лишь в случаях, специально указанных в законе. Главное отличие сводится к праву закрытого АО распространять свои акции среди участников

Минимальный размер уставного капитала ОАО должен быть не менее 1000 МРОТ, ЗАО – 100 МРОТ.

**23. Правовое положение общества с ограниченной ответственностью.**

ООО - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, не отвечающими по ее обязательствам и несущими риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Участники общества, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников. Фирменное наименование ООО должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью». При выходе участника из ООО, общество обязано выплатить ему действительную стоимость его доли. Она определяется на момент подачи заявления, но на основании данных бухгалтерской отчетности общества за год, в течение которого было подано заявление о выходе из общества. С согласия участника общества имущество ему может быть выдано в натуре. В случае неполной оплаты участником вклада в уставный капитал общества ему должна быть выдана действительная стоимость части его доли, пропорциональной оплаченной части вклада.

Общество обязано произвести все расчеты с выбывающим участником в теч 6 мес с момента окончания финансового года, в течение которого подано заявление о выходе из общества, если меньший срок не предусмотрен уставом общества. Действительная стоимость доли участника равняется части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли.

Не более 50 чел (Иначе преобразуется в ЗАО или ликвидируется в суд. Порядке). Объем прав, принадлежащих конкр. Уч-ку определяется размером его доли в уставнорм капитале. Уст. Кап. На момент гос. регистр. Д.б. оплачен на 50%, остальной в теч. Года. Если по окончании 2, 3, и тд гг стоимость чистых активолв окажется меньше, уст кап-ла, общество обязано объявить о уменьшении своего уставного кап. И зарег его уменьшение в установленном порядке. Если стоимость части активов становится меньше 100 мрот, ООО подлеж ликвидации. Двухзвенная система управления (общее собрание и исполнительный орган).

**24. Правовое положение общества с дополнительной ответственностью.**

ОДО - коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на доли заранее определенных размеров, образованная одним или несколькими лицами, солидарно несущими ответственность по ее обязательствам своим имуществом в размере, кратном стоимости их вкладов в уставный капитал.

Кратность определяется самими участниками и отражается в уставе (например, 2-, 3-, 5-кратный размер к вкладу). Таким образом, конкретная ответственность участника зависит, во-первых, от размера его вклада в уставный капитал и, во-вторых, от размера кратности, предусмотренной в уставе общества.

Указанная ответственность наступает лишь при недостаточности имущества самого общества для покрытия возникших у него долгов. Таким образом, ответственность участников в ОДО остается ограниченной - взыскание по долгам общества не может быть обращено на все их имущество. Так, если установлен трехкратный по отношению к вкладам размер ответственности, то при неполном взыскании с общества по долгам кредиторы вправе обратить взыскание на имущество участника стоимостью до трехкратного размера вклада. при банкротстве одного из участников его ответственность распределяется между остальными пропорционально их вкладам (учредительными документами могут быть установлены и иные правила).

В остальном статус этого хозяйственного общества аналогичен статусу ООО.

**25. Дочерние и зависимые общества.**

Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (участвующее, преобладающее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капиталаООО. Общество, которое приобрело более 20% голосующих акций (АО) и более 20% долей уставного капитала другого общества (ООО), обязано незамедлительно опубликовать сведения об этом в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц.

Общество или товарищество (именуемое основным), повлиявшее на решения другого общества (дочернего) в силу преобладающего участия в его уставном капитале, в соответствии с договором или по иным основаниям, несет солидарную с дочерним обществом ответственность по сделкам, совершенным в результате такого влияния. Акционеры дочернего общества вправе требовать возмещения, причиненного основным обществом убытков. В случае несостоятельности дочернего общества по вине основного последнее субсидиарно отвечает по его долгам, но при этом должно быть установлено, что основное общество умышленно действовало в ущерб дочернему обществу.

**26. Правовое положение производственного кооператива.**

Производственный кооператив (артель) - это объединение лиц для совместного ведения предпринимательской деятельности на началах их личного трудового и иного участия, первоначальное имущество которого складывается из паев членов объединения, несущих субсидиарную ответственность по всем его обязательствам в порядке и размерах, установленных уставом и законом о производственных кооперативах Закон ограничивает количество членов кооператива, не принимающих личного трудового участия в его деятельности, всего 25% от числа членов, участвующих в работе кооператива личным трудом.

Участниками кооператива могут быть граждане, достигшие 16 лет, как граждане РФ, так и иностранные граждане и лица без гражданства, юридические лица. В кооперативе может состоять любое количество участников, но не менее пяти. Наемные работники могут составлять не более 30% численности участников кооператива за отчетный период, не считая выполнения работ по гражданско-правовым договорам.

Кооператив создается на основании устава, являющегося его единственным учредительным документом.

Исключение из членов кооператива допускается только по решению общего собрания в случаях, если член кооператива не внес в установленный срок паевой взнос и если он не выполняет или ненадлежащим образом выполняет возложенные на него уставом обязанности.

К моменту гос рег дБ оплачено не менее 10% паевого фонда, остальные в теч года. Высший орган управления – общее собрание,в крупных кооп мб наблюдательные советы. Выходящему члену выплачивается стоимость пая или выдается имущ-во в натуре (согласие участников не надо). Все выплаты по окончании финн года и утверждении бух баланса. У членов преимущество на приобретение пая выбывающего. Прием нового члена только с согласия членов. Ответственность по долгам, пропорционально стоимости пая. На общем собрании у каждого члена 1 голос. Прибыль делится в зависимости от трудового участия, иное мб уст уставом.

**27. Правовое положение унитарных и муниципальных предприятий.**

унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на имущество, закрепленное за ней собственником.

Имущество унитарного предприятия принадлежит на праве собственности РФ, субъекту РФ или муниципальному образованию, от имени которых права собственника осуществляют соответствующие органы государственной власти и местного самоуправления в рамках их компетенции. Указанное имущество передается унитарному предприятию или на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления. Оно является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками унитарного предприятия. Унитарное предприятие не вправе создавать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему части своего имущества.

Виды: 1. На праве хоз ведения:а,б,в.

2.На праве оперативного управления: г,д,е.

Унитарное предприятие должно иметь полное фирменное наименование. Полное фирменное наименование государственного или муниципального предприятия должно содержать слова а-«федеральное государственное предприятие», б-«государственное предприятие» или в- «муниципальное предприятие» и указание на собственника его имущества – РФ, субъект РФ или муниципальное образование. Полное фирменное наименование казенного предприятия должно содержать слова г-«федеральное казенное предприятие», д-«казенное предприятие» или е-«муниципальное казенное предприятие» и указание на собственника его имущества – РФ, субъект РФ или муниципальное образование.

Унитарное предприятие по согласованию с собственником его имущества может создавать филиалы и открывать представительства.

Для государственной регистрации унитарного предприятия предоставляются решение уполномоченного государственного органа или органа местного самоуправления о создании унитарного предприятия, устав унитарного предприятия, сведения о составе и стоимости имущества, закрепляемого за ним на праве хозяйственного ведения или на праве оперативного управления.

Уставный фонд государственного или муниципального предприятия может формироваться за счет денег, ценных бумаг, других вещей, имущественных прав и иных прав, имеющих денежную оценку. Размер уставного фонда государственного предприятия должен составлять не менее чем 5000 МРОТ. Размер уставного фонда муниципального предприятия должен составлять не менее чем 1000 МРОТ. Уставный фонд должен быть полностью сформирован в течение трех месяцев с момента государственной регистрации. До момента завершения формирования собственником имущества уставного фонда государственного или муниципального предприятия последнее не вправе совершать сделки, не связанные с его учреждением.

В казенном предприятии уставный фонд не формируется.

Унитарное предприятие может быть реорганизовано теми же способами, что и любое хозяйственное общество. Однако при преобразовании казенного предприятия в обычное унитарное государственное или муниципальное предприятие собственник казенного предприятия в течение шести месяцев несет субсидиарную ответственность по обязательствам, перешедшим к государственному или муниципальному предприятию.

Обанкротить – нельзя.

**28. Правовое положение филиалов и представительств.**

Филиалы и представительства - это территориально обособленные структурные подразделения юридических лиц, предназначенные для расширения сферы действия создавших их организаций.

В принципе и филиалы, и представительства схожи со всеми остальными функциональными элементами организационной структуры юридического лица с той лишь разницей, что они расположены вне места нахождения юридического лица.

Представительства выступают в гражданском обороте от имени создавшего их юридического лица, т.е. представляют его интересы и обеспечивают их защиту. Филиалы представляют интересы создавшего их юридического лица и выполняют его основные функции (все или часть, в т.ч. и цели представительства).

Так, представительство может заключать договоры, контролировать их исполнение, заниматься рекламой своей организации. Но вести производственную или иную хозяйственную деятельность, осуществляемую юридическим лицом, вправе только его филиал.

Представительства и филиалы не могут иметь прав юридического лица и, следовательно, выступать в обороте от своего имени. Их руководители действуют от имени юридического лица на основании доверенности. Наличие у организации представительств или филиалов влияет на содержание ее учредительных документов, поскольку в них должны быть поименованы все филиалы и представительства. Сами же эти обособленные подразделения действуют на основе утверждаемых юридическим лицом положений.

**29. Правовое положение общественной организации.**

К числу общественных организаций относятся политические партии, профессиональные и творческие союзы, добровольные общества, другие аналогичные объединения граждан по интересам.

В крупных общественных организациях юридическими лицами могут признаваться как организации в целом, так и их отдельные звенья.

Общественные организации создаются по инициативе не менее чем 3-х граждан. В числе учредителей и участников могут быть другие общественные организации - юридические лица.

Учредительным документом общественной организации является ее устав, утвержденный учредителями и зарегистрированный в органах юстиции. В уставе помимо общих сведений должны быть указаны цели ее деятельности, порядок вступления и выхода из организации, структура управления (органы этого юридического лица и их компетенция), источники образования имущества.

Общественные организации вправе создавать другие некоммерческие, а также коммерческие организации или быть их участниками. Такие коммерческие организации должны заниматься деятельностью, которая соответствует целям общественной организации. Полученные доходы должны идти на достижение уставных целей общественной организации.

Общественные организации должны ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества либо обеспечивать свободный доступ к таким сведениям.

Участники общественных организаций имеют равные права в управлении их делами и несут равные обязанности, за нарушение которых могут быть исключены из организации. Высшим органом организации является ее съезд или общее собрание участников, которые избирают исполнительные органы и имеют исключительную компетенцию. (Все сделки от имени организации подлежат предварительному одобрению ее коллегиального органа, в противном случае они могут быть признаны недействительными).

Общественные организации реорганизуются и ликвидируются по общим правилам. Остаток имущества организации, образовавшийся в результате ее ликвидации, подлежит направлению на цели, предусмотренные ее уставом или решением ее высшего органа, а при их отсутствии - на цели, определенные решением суда.

**30. Правовое положение фонда.**

Фонды - некоммерческие организации, не имеющие членства, основанные для достижения общественно полезных целей путем использования имущества, переданного в их собственность учредителями.

Участие фондов в гражданском обороте имеет строго целевой характер, подчиненный основным целям деятельности конкретного фонда. Необходимое для этих целей имущество аккумулируется с помощью добровольных пожертвований.

Фонд создается по решению его учредителей, утверждающих его устав как единственный учредительный документ. В уставе фонда помимо общих сведений должны содержаться сведения о целях его деятельности, об органах фонда и их компетенции, о порядке назначения и освобождения должностных лиц фонда, о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации. Закон ограничивает возможности внесения изменений в устав фонда его исполнительными органами.

В качестве учредителей фондов могут выступать как физические и юридические лица, так и публично-правовые образования. (Последние не могут быть учредителями благотворительных фондов, ибо в этом случае публичное имущество использовалось бы нецелевым образом). Учредителями фонда не могут быть лица, которые организуют и затем руководят его деятельностью. Учредители фонда обычно не участвуют в его деятельности и не обязаны это делать.

Ликвидация допускается только по решению суда. В числе важнейших оснований ликвидации фондов названы невозможность осуществления ими деятельности соответствующей их назначению, либо уклонение от такой деятельности.

Остаток имущества фонда при его ликвидации направляется на цели, предусмотренные в уставе фонда или на благотворительные цели, а при невозможности его использования для этих целей обращается в доход государства

Учредители имеют право контролировать использование имущ-ва фонда. Для этого создается попечительный совет. Фонд обязан ежегодно публиковать отчет о своей деятельности. В фонде образуется коллегиальный единоличный исполнительный орган, назначаемый учредителями. Сделки от имени фонда подлеж предварительному одобрению попечит советом. Для пополнения своего имущ-ва фонд вправе заниматься предпринемат деят., она должна служить достижению целей фонда. На аналогич усл можно создавать хоз общ-ва и учавствовать в них. Благотворительные фонды вправе создавать хоз общ-ва лишь в кач-ве компании одного лица. Для достижения своих целей фонды могут создавать и не комерч организации. Фонды реорганизуются по решению учредителей или назначенного им попечит совета.Они не могут преобразовываться в др виды юр лица.

**31. Правовое положение потребительского кооператива.**

Потребительские кооперативы – это объединение лиц на началах членства в целях удовлетворения собственных потребностей в товарах и услугах, первоначальное имущество которого складывается из паевых взносов.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Паевой фонд создается за счет взносов участников и должен быть оплачен к моменту государственной регистрации кооператива либо полностью, либо в размере, предусмотренном законом для определенного вида кооперативов.

К числу потребительских относятся такие кооперативы, как жилищные и жилищно-строительные; гаражные; дачные; садоводческие товарищества; потребительские общества; общества взаимного кредита («кассы взаимопомощи»); общества и др. Потребительский кооператив создается в соответствии с решением его учредителей (членов) на основании устава, являющегося его единственным учредительным документом. Членами потребительского кооператива могут быть как граждане, так и юридические лица. Потребительские кооперативы должны учреждаться не менее чем тремя лицами (для потребительских обществ в качестве учредителей требуется не менее 5 граждан и (или) 3 юридических лиц). Они не могут создаваться одним учредителем или состоять из единственного участника (члена). Высший огган правления – общее собрание (один голос).

Потребительские кооперативы реорганизуются и ликвидируются по общим правилам. Особым основанием реорганизации или ликвидации является полное внесение паевых взносов за предоставленные в пользование объекты, поскольку это обстоятельство влечет возникновение права собственности на это имущество и соответственно прекращение этого права для кооператива (дом, гараж, земельный участок и т.п.).

**32. Правовое положение учреждения.**

Учреждения – это организации, созданные собственниками для осуществления функций некоммерческого характера и финансируемые ими полностью или частично.

Имущество учреждения закрепляется за ним на праве оперативного управления.

Учреждения единственная разновидность некоммерческих организаций, не являющихся собственниками своего имущества. Учредители-собственники несут неограниченную дополнительную ответственность по долгам учреждения. В уставе определяются задачи и цели деятельности учреждения, его структура, порядок управления, права и обязанности должностных лиц, порядок осуществления и др. Собственник-учредитель назначает руководителя учреждения в качестве его единоличного исполнительного органа. В некоторых видах учреждений могут создаваться коллегиальные исполнительные органы (ученые и аналогичные им советы). Учреждения обычно финансируются собственниками по смете.

К числу учредителей относятся органы государственной и муниципальной власти и управления, а также организации образования, просвещения, науки, здравоохранения, культуры, спорта и др. В зависимости от учредителей они могут быть и публичными, и частными. Учреждение не вправе создавать другие юридические лица, ибо это означало бы незаконное распоряжение имуществом собственника.

учреждения отвечают перед своими кредиторами только имеющимися у них денежными средствами, при отсутствии которых наступает неограниченная ответственность их собственников-учредителей. Поэтому они не могут быть объявлены банкротом.

Учреждение может быть реорганизовано, в т.ч. преобразовано в автономную некоммерческую организацию или в фонд, а также в хозяйственное общество.

Ликвидация учреждения осуществляется по общим правилам, причем остаток имущества всегда поступает в собственность учредителя.

Учреждениям мб разрешено некоторые виды деятельности, приносящие доход. Это дБ отражено в уставе. Эти доходы посткпают в самостоят распоряж , а не в собственность уч-ия.

**33.Правовое положение некоммерческого партнерства.**

Некоммерческие партнерства – это некоммерческие организации, созданные для оказания содействия своим членам в ведении общеполезной деятельности.

Некоммерческие партнерства - объединения граждан и юридических лиц (в т.ч. коммерческих организаций). Главную особенность некоммерческого партнерства составляет возможность его участников получить при выходе из него или при ликвидации этой организации часть ее имущества.

Некоммерческое партнерство создается на основании решения его учредителей, утверждающих его устав. Кроме того, они могут заключить учредительный договор, становящийся в этом случае вторым учредительным документом партнерства. В этих документах должны содержаться сведения о характере и целях деятельности партнерства, условиях членства в нем, о составе и компетенции органов управления и порядке принятия ими решений, об источниках формирования имущества и о порядке распределения его остатка после ликвидации партнерства.

Число учредителей некоммерческого партнерства не ограничено, но партнерство, во всяком случае, не может быть создано одним лицом.

Высшим органом партнерства является общее собрание его членов, имеющее исключительную компетенцию. Возможно также создание постоянно действующего органа. В партнерстве обязателен единоличный исполнительный орган, образуемый его высшим органом, а в случаях, предусмотренных уставом, возможно создание и коллегиального исполнительного органа (правление, директорат и т.п.). Партнерства реорганизуются и ликвидируются по общим правилам.

По единогласному решению учредителей оно может преобразоваться в общественную или религиозную организацию, фонд или автономную некоммерческую организацию. Закон не предусматривает преобразование партнерства в коммерческую организацию.

При ликвидации его имущ-во, оставшееся послу удов требований кредиторов,направляется на цели, в интересах кот создавалось партнерство. Если использовать такое имущ-во на эти цели не удается, то в доход гос-ва.

**34. Правовое положение автономной некоммерческой организации.**

Автономные некоммерческие организации – это учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов некоммерческие организации, имеющие целью предоставление всем заинтересованным лицам услуг, прежде всего некоммерческого характера (в сфере образования, здравоохранения, науки, культуры, спорта и т.п.). От учреждений такие организации отличаются наличием права собственности на передаваемое им учредителями имущество.

Учредительным документом является устав, а при наличии нескольких учредителей возможно и заключение учредительного договора.

В автономной некоммерческой организации создается коллегиальный высший орган, имеющий исключительную компетенцию. В него включаются как учредители, так и наемные работники этой организации, которые, однако, не могут составлять более одной трети от общего числа членов этого органа. Вопросы, не включенные в компетенцию высшего органа, решаются единоличным исполнительным органом данной организации.

Учредители автономной некоммерческой организации не приобретают никаких прав на ее имущество и не несут никакой ответственности по ее обязательствам. Они, однако, обязаны осуществлять надзор за соответствием деятельности организации ее уставным задачам в порядке, предусмотренном ее учредительными документами. Учредители вправе пользоваться услугами, предоставляемыми организацией, только на равных условиях с другими лицами.

Автономная некоммерческая организация реорганизуется и ликвидируется по общим правилам. По решению ее высшего органа она может преобразовываться в общественную или религиозную организацию либо в фонд, но не в коммерческую организацию. Остаток ее имущества после ликвидации используется в соответствии с указаниями устава.

Учредители – физ и юр лица. Остаток имущ-ва после ликвидации , использ в соотв с указаниями устава, а если указаний нет, то в доход гос-ва.

**35. Правовое положение ассоциации (союза).**

(ассоциации и союзы) – это некоммерческие организации, образованные несколькими юридическими лицами для ведения деятельности в их интересах.

данные объединения, во-первых, являются самостоятельными юридическими лицами, а во-вторых, преследуют некоммерческие цели, главным образом цели координации деятельности участников, представления и защиты их общих, в т.ч. имущественных, интересов.

Они создаются на добровольной основе и не вправе осуществлять какие-либо управленческие функции в отношении участников. Поэтому члены ассоциации или союза полностью сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

В качестве учредителей ассоциаций и союзов могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации (Однако коммерческие и некоммерческие организации не могут совместно друг с другом создавать ассоциации и союзы). Закон не устанавливает минимально необходимого числа участников таких организаций. Одно и то же юридическое лицо может одновременно состоять в нескольких ассоциациях и союзах.

Учредительными документами являются учредительный договор и устав. Они не вправе сами осуществлять предпринимательскую деятельность, но могут создавать для этой цели хозяйственные общества или участвовать в них. Доходы от такой деятельности используются только на нужды объединения.

За неисполнение обязанности уплачивать взносы участник может быть исключен из ассоциации (союза) по решению остальных участников.

Новые члены принимаются по единогласному решению его участников, причем на них может быть возложена дополнительная ответственность личным имуществом по долгам объединения, возникшим до момента их принятия. Ассоциация (союз) реорганизуется и ликвидируется по общим правилам. Такое объединение по единогласному решению участников может быть преобразовано в фонд или автономную некоммерческую организацию, а также в хозяйственное общество или товарищество. Остаток имущества после ликвидации ассоциации (союза) передается для использования на цели, определенные в ее уставе, либо на иные цели, предусмотренные законом и не может распределяться между учредителями объединения или в доход гос-ва.

Члены ассоциации вправе по своему усмотрению выйти из нее по окончании финн. Года. В этом случае он несет субсидиарную ответственность по ее обязат-вам пропорц своему взносу, в теч 2-х лет с момента выхода из ассоциации.

**36. Государство как особый субъект гражданского права.**

Государство подразделяется на субъекты различных уровней - РФ и субъекты Федерации, являющиеся государственными образованиями. Что касается муниципальных образований, то в них осуществляются функции местного самоуправления, в связи с чем они не могут считаться государственными образованиями. Вместе с тем органы местного самоуправления обладают известными функциями публичной власти, которыми их наделяет закон . Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием публично-правовых образований.

Действующее законодательство исходит из того, что государство, государственные и муниципальные (публично-правовые) образования являются самостоятельными субъектами права, существующими наряду с юр и физ лицами. В качестве самостоятельных субъектов права публично-правовые образования обладают гражданской правоспособностью. Она обладает рядом особенностей, что:

- публично-правовые образования принимают нормативные правовые акты, которыми должны руководствоваться все остальные субъекты гражданского права;

- публично-правовые образования принимают административные акты, из которых возникают гражданско-правовые отношения независимо от воли другой стороны;

- в имуществе публично-правовых образований выделяется казна, то есть имущество, не распределенное между государственными и муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями.

1. Правоспособность публично-правовых образований нельзя считать ни общей, ни специальной.
2. Публично-правовые образования неспособны своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права и обязанности. От их имени всегда действуют органы.
3. По своим обязательствам публично-правовые образования отвечают всем принадлежащим им имуществом, кроме имущества, закрепленного за унитарными предприятиями и учреждениями или изъятого из оборота.
4. Публично-правовые образования несут субсидиарную ответственность по обязательствам казенных предприятий, финансируемых ими учреждений и в иных случаях, предусмотренных законом.
5. Публично-правовые образования несут ответственность за незаконные действия своих органов и должностных лиц.

**37. Формы участия государства в гражданском обороте.**

Публично-правовые образования участвуют в гражданском обороте как в опосредованной форме, так и непосредственно.

Опосредованное участие публично-правовых образований в гражданском обороте состоит в том, что они участвуют в нем через специально созданные для этих целей юридические лица в организационно-правовых формах, предусмотренных действующим гражданским законодательством. Речь идет о государственных и муниципальных унитарных предприятиях и учреждениях.

Непосредственное участие публично-правовых образований в гражданском обороте осуществляется путем вступления в оборот органов государственной власти и местного самоуправления, действующих при этом не как обособленные юридические лица, а как особые представители государства и органов местного самоуправления.

Так, от имени государства в гражданском обороте могут выступать как представительные, так и исполнительные органы. Например, РФ представляют: Федеральное Собрание, Президент РФ, Правительство РФ, Министерство финансов РФ, Федеральное казначейство РФ, Министерство имущества РФ и др., а также соответствующие им органы.

## В случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, от имени государства по его специальному поручению могут также выступать любые лица - государственные органы, органы местного самоуправления, юридические и физические лица.

## Случаи участия государства и других публично-правовых образований в гражданских правоотношениях:

1.Вещные (отношения собственности)

2. Обязательственные правоотношения (договорное, контрактное и др)

3. Корпоративное (гос-во имеет акции)

4. Исключительное (изобретения)

5. Наследственные (без наследников, все идет гос-ву)

6. Внешнее (торговый оборот).

За государством, участвующим во внешнеторговом обороте, признается иммунитет. Он означает невозможность распространения суверенитета одного государства на суверенитет другого, действующего за пределами своей территории, без его согласия.

**38. Понятие и классификация вещей.**

**Вещи** – это материальные предметы окружающего нас мира, созданные как природой, так и самим человеком и используемые им в своей жизнедеятельности. Они классифицируются по следующим основаниям:

**а**) вещи, не ограниченные в обороте (наследование, реорганизация юридического лица), ограниченные в обороте (иностранная валюта и ценные бумаги, обладающие платежеспособностью в других странах, драгоценности) и изъятые из оборота (дороги, реки, общественные здания, целебные источники, национальные библиотеки, животный мир, леса, недра, энергетические и иные ресурсы, а также вещи, запрещенные действующим законодательством (, самодельные наркотические вещества, поддельные денежные знаки и платежные документы); **б**) вещи недвижимые и движимые. Вещи, не отнесенные законом к разряду недвижимости (воздушные и морские суда), являются движимыми. в) вещи потребляемые (продукты питания, горюче-смазочные материалы и т.д.) и не потребляемые (здания, станки, мосты, автомобили и т.д.); **г**) вещи индивидуально-определенные и родовые (произведения искусства, часы «Победа» 1950 года выпуска, № 735460, газовый пистолет зарегистрирован в органах МВД на имя конкретного гражданина) д) вещи делимые (продукты питания, топливо строительные материалы)и неделимые (автомашина, музыкальный инструмент). **е)** главная вещь и принадлежность (автомобиль и комплект ключей к нему, картина и рама). **ж)** плоды, продукция (сырье, прошедшее первичную переработку, полуфабрикаты, готовые продукты) доходы (арендная плата, процент по вкладам). **з)** вещи одушевленные и неодушевленные.

**39. Деньги. Ценные бумаги и их виды.**

**Деньги** – это всеобщий эквивалент стоимости. На территории РФ законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости, является рубль.

Платежи в рублях осуществляются путем наличных и безналичных расчетов. Соответственно различают наличные и безналичные деньги. Наличные деньги – это денежные знаки (купюры) и монеты. Безналичные деньги – это денежные средства, числящиеся на банковских счетах и во вкладах (депозитах). Безналичные деньги – это, по сути дела, не деньги, а права требования.

**Ценные бумаги.** Ценная бумага представляет собою документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при его предъявлении.

**Облигация.** Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. **Вексель.** Векселем признается ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенные денежные суммы владельцу векселя. **Чек.** Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. **Депозитные и сберегательные сертификаты.** Депозитные и сберегательные сертификаты являются ценными бумагами, удостоверяющими сумму вклада, внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или в любом филиале этого банка. **Банковская сберегательная книжка** на предъявителя. Это ценная бумага, удостоверяющая заключение договора банковского вклада и внесение денежных средств на счет по вкладу, а также право владельца книжки на получение указанных средств в соответствии с условиями денежного вклада. **Коносамент** – товарораспорядительный документ, оформляющий договор морской перевозки грузов и удостоверяющий право его держателя распорядиться грузом, указанным в коносаменте, а также получить его после завершения перевозки. Поскольку на морского перевозчика возлагается ничем не обусловленная обязанность выдать груз предъявителю коносамента, постольку последний является ценной бумагой. **Акция.** Акция – это эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации. **Приватизационные ценные бумаги** – это государственные ценные бумаги целевого назначения, которые используются в качестве платежного средства в процессе приватизации. **Ипотечные ценные бумаги** – облигации с ипотечным покрытием и ипотечные сертификаты участия.

**40. Результаты интеллектуальной деятельности.**

Под результатом творческой деятельности понимается такой нематериальный результат труда автора, который связан с разработкой новой научной идеи, понятия, вывода, технического решения; созданием художественного образа, программы для ЭВМ и т.п. До тех пор, пока указанный результат не облечен в форму, доступную для восприятия, он не охраняется гражданским правом, но как только этот результат будет овеществлен (рукопись, картина, модель, чертеж) гражданско-правовые нормы начинают регулировать отношения, возникающие в связи с достигнутым результатом. Так, они закрепляют право «интеллектуальной собственности» автора и тем самым обеспечивают общественное признание продукта творчества, устанавливают его правовой режим, охрану прав творца. В частности, результат творческой деятельности может использоваться другими лицами лишь по согласованию с правообладателем, если иное не установлено законом. Что же касается материального носителя (книги, дискеты, видеозаписи), то он может передаваться в собственность другим лицам без каких-либо ограничений.

Понятием «интеллектуальная собственность» охватываются и иные результаты интеллектуальной деятельности, в том числе и такие, которые не имеют творческого характера: средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг – фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование мест происхождения товаров, секреты «ноу-хау» и др.

**41. Информация как объект гражданско-правовых отношений.**

информация – это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. Подразделить информацию на служебную и коммерческую можно также и по целям ее использования. Служебная информация используется в интересах государства, а коммерческая – в интересах частных лиц. лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору. Признаки информации: 1) нематериальное благо; 2) не потребляемое благо; 3) подвержена моральному, но не физическому старению; 4) имеется возможность неограниченного тиражирования, распространения и преобразования форм фиксации; 5) может одновременно использоваться неопределенно большим кругом лиц; 6) отсутствие монополии на обладание и использование информации, за исключением той, которая одновременно является объектом интеллектуальной собственности или подпадает под понятие служебной и коммерческой тайны

**42. Работы и услуги как объекты гражданско-правовых отношений.**

Под работой в гражданском праве понимают действия, которые сопровождаются или овеществленным результатом, который можно отделить от самих этих действий (создание вещи, ее ремонт, переработка), или материализуются в личности лица, совершающего определенные действия (работа стенографиста, парикмахера, переводчика). Но в чем бы они ни выражались, их результат всегда может быть гарантирован.

Что касается услуги, то деятельность услугодателя не воплощается в овеществленном результате. Он не может поэтому гарантировать достижения предполагаемого положительного результата. Полезный результат в данном случае заключается в самих действиях по оказанию услуги.

К услугам относят: услуги связи, медицинские услуги, услуги социального характера, ветеринарные, консультационные, аудиторские, информационные услуги, услуги по обучению и иные.

Услуги в зависимости от их содержания, могут быть подразделены на:

1) фактические (лечение, обучение);

2) юридические (действия по договору поручения);

3) комплексные (т.е. включающие фактические и юридические услуги, например, агентский договор, договор транспортной экспедиции).

**43. Понятие нематериальных благ и их виды.**

Особую группу объектов гражданских прав образуют личные нематериальные блага, принадлежащие физическим лицам от рождения или в силу закона. На этом основании их называют также неотчуждаемыми нематериальными благами.

Юридическим лицам неотчуждаемые нематериальные блага принадлежать не могут, однако они должны учитывать их наличие у физических лиц и их защиту гражданским законодательством.

нематериальных благ, которые принадлежат гражданину: жизнь, здоровье, достоинство, личная неприкосновенность, честное и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные нематериальные блага.

Признаками личных нематериальных благ, определяемых их юридическим содержанием, являются:

а) правоотношения по поводу реализации личных нематериальных благ непосредственно не связаны с отношениями гражданского оборота;

б) правоотношения по поводу личных нематериальных благ принадлежат к числу абсолютных. Управомоченному в таких правоотношениях лицу противостоит неограниченный круг лиц, обязанных воздерживаться от нарушения неимущественных прав другого лица;

в) субъективное право, возникающее на основе личного нематериального блага, неотчуждаемо и непередаваемо. Только в отдельных случаях, предусмотренных законом, указанные субъективные права могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя. Так, могут защищаться доброе имя, честь и достоинство умершего лица, его деловая репутация.

**44. Понятие и виды сделок.**

В ст.153 ГК понятие сделки определяется как «действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей». В зависимости от числа участвующих в сделке сторон, сделки бывают односторонними, двусторонними и многосторонними.

Односторонней считается сделка, для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (п.1 ст.154 ГК): составление доверенности, выдача отгрузочной разнарядки, отказ стороны от исполнения договора, когда такой отказ допускается соглашением сторон, публичное обещание награды, объявление конкурса, предъявление претензии, подача иска, акцепт платежного поручения, зачет встречного требования, изменение заказчиком сметы строительства объекта в пределах 10 % его стоимости, и др. Двусторонней является сделка, для заключения которой необходимо выражение согласованной воли двух сторон. Многосторонней является сделка, для заключения которой необходимо согласование воли трех или более сторон. Двусторонние и многосторонние сделки именуются договорами.

**45. Условия действительности сделок.**

Сделки представляют собой единство четырех элементов. Это:

а) субъекты; Поскольку сделка – волевое действие, совершать ее могут только дееспособные граждане. Лица, обладающие частичной или ограниченной дееспособностью, вправе самостоятельно совершать только те сделки, которые разрешены законом. Юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут совершать любые сделки, не запрещенные законом, а обладающие специальной правоспособностью – только те сделки, которые соответствуют целям их деятельности. Отдельные виды сделок могут совершаться юридическими лицами при наличии специального разрешения (лицензии).

б) субъективная сторона; Субъективную сторону сделки составляют воля и волеизъявление сторон. Воля – детерминированное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели. Волеизъявление – выражение воли лица вовне, благодаря которому она становится доступной для восприятия другими лицами.

в) форма; Форма сделки может быть устной или письменной. Отдельные сделки могут совершаться путем осуществления конклюдентных действий и молчания.

г) содержание. Под содержанием сделки понимаются условия, на которых она заключена. Для признания сделки действительной эти условия должны отвечать требованиям действующего на момент заключения сделки гражданского законодательства и основанных на нем иных нормативных правовых актов. Ни одно из условий сделки не должно противоречить какой-либо запретительной или предписывающей норме права.

Для действительных сделок необходимо, чтобы все ее элементы не имели порока.

**46. Виды недействительных сделок.**

Понятие «недействительность сделки» означает, что действие, совершенное в форме сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те последствия, на которые рассчитывали лица, совершавшие сделку. Недействительными являются сделки, не соответствующие требованиям закона и иных нормативных правовых актов, а также сделки, имеющие порок в каком-либо одном или нескольких своих элементах.

Несоответствие сделок требованиям закона и иных нормативных правовых актов (ст.168 ГК) – это общее основание недействительности сделок. **Можно выделить:**

Сделки с пороком субъектного состава можно подразделить на две группы:

а) сделки, связанные с недееспособностью граждан;

б) сделки, связанные с нарушением специальной правоспособности юридического лица либо статуса его органов.

Сделки с пороками воли можно подразделить на две группы:

а) сделки, совершенные без внутренней воли на совершение сделки;

б) сделки, в которых внутренняя воля на совершение сделки сформировалась неправильно.

Без внутренней воли совершаются сделки под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст.179 ГК), а также гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст.177 ГК).

Сделки с пороком формы:

Закон связывает недействительность (ничтожность) сделок с нарушением только письменной формы. При этом нарушение простой письменной формы влечет недействительность (ничтожность) сделок только в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон

Сделки с пороками содержания являются недействительными в силу того, что условия, на которых они совершаются, не согласуются с положениями гражданско-правовых законов и иных нормативных правовых актов. Гражданский кодекс в этой связи особо выделяет недействительность сделок, совершенных с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст.169 ГК), а также мнимых и притворных сделок (ст.170 ГК).

**47. Оспоримые и ничтожные сделки.**

Сделка недействительна по основаниям, в силу признания её таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Следует заметить, что по смыслу ст.168 ГК все недействительные сделки являются ничтожными, а оспоримыми только те, что прямо предусмотрены законом. Так, сделки юридических лиц, связанные с арендой, безвозмездным использованием, а также иным, не связанным с проживанием граждан использованием жилых помещений, которые не были переведены в нежилые в порядке, установленном жилищном законодательством, являются ничтожными по основаниям ст.168 ГК, как не соответствующие закону и иным правовым актам*. К оспоримым сделкам относятся:*

- сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности (ст.173 ГК);

- сделки, совершенные представителем или органом юридического лица с превышением полномочий (ст.174 ГК);

- сделки несовершеннолетних старше 14 лет и граждан, ограниченных в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, совершенные без согласия родителей или попечителей этих лиц (ст.175, 176 ГК);

- сделки граждан, не способных понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими (ст.177 ГК);

- сделки с пороками воли и волеизъявления, т.е. совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств (ст. 178, 179 ГК).

**48. Порядок и последствия признания сделок недействительными.**

Все недействительные сделки делятся на ничтожные (абсолютно-недействительные) и оспоримые (относительно недействительные) в зависимости от того, надлежит ли обращаться в суд за констатацией факта недействительности сделки или не надлежит. Ничтожные сделки не требуют такой констатации, поскольку их порок очевиден и без решения суда. Оспоримые сделки требуют доказывания в судебном порядке наличия порока в каком-либо из ее обязательных элементов. Следует заметить, что по смыслу ст.168 ГК все недействительные сделки являются ничтожными, а оспоримыми только те, что прямо предусмотрены законом. Оспоримой сделка может быть признана только судом. До этого момента никто не вправе объявить сделку недействительной. Если иск о признании оспоримой сделки не предъявлен в течение установленного законом срока исковой давности, то сделка считается действительной. Оспоримая сделка может быть признана судом недействительной и к ней могут быть применены последствия ее недействительности в течение одного года со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки. Для сделок совершенных под влиянием насилия или угрозы, срок давности исчисляется со дня, когда прекратилось действие насилия или угрозы (п.2 ст.181 ГК). Иски о применении последствий недействительности ничтожной сделки могут быть предъявлены любым заинтересованным лицом (п.2 ст.166 ГК).Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех которые связаны с ее недействительностью:

1. Недопустимо исполнение недействительных сделок.

2. Возможно «превращение» притворной сделки в ту сделку, которую прикрывали стороны, если последняя, в свою очередь, не является недействительной (п.2 ст.170 ГК).

3. По требованию опекуна (родителей, усыновителей) суд может признать действительными сделки недееспособных (п.2 ст.171 ГК) и сделки малолетних (п.2 ст.172 ГК), если они совершены к выгоде этих лиц.

4. Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей (ст.180 ГК).

5. Недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, но недействительность обеспечивающего обязательства не влечет недействительность основного обязательства (п.2, 3 ст.328 ГК).

6. Если иное не предусмотрено законом, то каждая из сторон недействительной сделки обязана возвратить другой все полученное по такой сделке (п.2 ст.167 ГК).

7. В ряде случаев закон предусматривает санкцию за совершение недействительной сделки в виде взыскания полученного в доход государства. Если в совершении недействительной сделки виновны обе стороны, то в доход государства взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения указанной сделки только одной стороной с другой стороны взыскивается в доход государства все полученное ею и все причитавшееся с нее в возмещение полученного. Если в совершении недействительной сделки виновна только одна сторона, все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход государства. Указанная санкция предусмотрена, например, в отношении виновной стороны за совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК).

8. По отдельным недействительным сделкам предусматривается право потерпевшего на возмещение другой стороной причиненного ему реального ущерба (но не упущенной выгоды). Такие последствия предусмотрены за совершение сделок с лицами, признанными недееспособными (ст.171 ГК), с несовершеннолетними, не достигшими четырнадцати лет (ст.172 ГК), с несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст.175 ГК), с лицами, ограниченными судом в дееспособности (ст.176 ГК), с лицами, не способными понимать значение своих действий или руководить ими (ст.177 ГК). Аналогичные последствия применяются и в отношении виновной стороны в сделках, совершенных под влиянием заблуждения.

**49. Пределы осуществления гражданских прав.**

Субъекты гражданского права реализуют предоставленные им права по своему усмотрению и в своем интересе. Однако это усмотрение не безгранично. Оно имеет свои пределы, очерченные не только нормами, но и правовыми принципами, которыми участники гражданских правоотношений должны руководствоваться в процессе осуществления своих субъективных прав и исполнения юридических обязанностей.

К системе принципов, регулирующих поведение участников гражданских правоотношений, относятся: законность, разумность и добросовестность, солидарность интересов и деловое сотрудничество, осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей в соответствии с их социальным назначением.

**Законность** предполагает подчиненность действий субъектов гражданского права требованиям закона, иных нормативных правовых актов, использование ими только правомерных способов и порядка осуществления права. Это общее правило конкретизируется применительно к отдельным гражданским правоотношениям. Так, например, в договоре простого товарищества каждый товарищ независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела или не уполномочен, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению товарищей, ничтожно (ст. 1045 ГК).

**Разумность и добросовестность** презюмируются в действиях субъектов гражданского права. Только после того, как в установленном законом порядке будет опровергнута эта презумпция, можно требовать возложения на контрагентов каких-либо имущественных санкций. Необходимость разумного и добросовестного осуществления прав и исполнения обязанностей в ряде случаев специально подчеркивается гражданским законодательством. Например, согласно п.1 ст.962 ГК при наступлении страхового случая, предусмотренного договором имущественного страхования, страхователь обязан принять «разумные и доступные» в сложившихся обстоятельствах меры, чтобы уменьшить возможные убытки.

**Принцип солидарности интересов и делового сотрудничества** Данный принцип требует, чтобы при осуществлении своих прав и исполнении обязанностей субъекты не нарушали прав и охраняемых законом интересов других лиц, сотрудничали в достижении общих для них целей, предпринимали меры к предотвращению или минимизации убытков у контрагентов от своих виновных действий. Так, руководствуясь рассматриваемым принципом, комиссионер вправе отступить от указаний комитента, если по обстоятельствам дело это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросит комитента либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос (ст. 995 ГК).

**Принцип осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей в соответствии с их социальным назначением** Чтобы действовать в соответствии с названным принципом, необходимо установить обязательные для участников гражданских правоотношений границы поведения и определить последствия выхода их за эти границы. Это предполагает, в первую очередь, рассмотрение вопроса о пределах осуществления гражданских прав.Под пределами осуществления гражданских прав понимаются законодательно установленные ограничения на реализацию возможностей, содержащихся в субъективном праве участников гражданских правоотношений. К таким ограничениям относятся: субъектные, временные, экономические и социальные ограничения.

**50. Понятие и виды представительств.**

Под представительством понимается правоотношение, в котором одно лицо (представитель) совершает в силу имеющихся у него полномочий от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и другие юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами (ст.182 ГК). **Представляемый** – это физическое или юридическое лицо, от имени и в интересах которого представитель совершает сделки и иные юридически значимые действия. Представляемым может быть любой субъект права независимо от наличия дееспособности. **Представитель** – это физическое или юридическое лицо, наделенное полномочиями совершать от имени и в интересах представляемого сделки и иные юридически значимые действия. **Третье лицо** – физическое или юридическое лицо, с которым вследствие действий представителя устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности представляемого. Третьими лицами могут быть все лица, обладающие гражданской правоспособностью и дееспособностью. Закон устанавливает некоторые ограничения для представительства: совершать через представителя сделки, носящие строго личный характер и иные сделки, прямо указанные в законе (вступление в брак, усыновление, составление завещания, принятие на себя обязанностей по исполнению завещания, заключение договора пожизненного содержания с иждивением); совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично; представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства). **Различают :** *Обязательное представительство*возникает в силу административного акта уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, либо в силу прямого указания закона. Такое представительство называют также законным. Отличительной чертой законного представительства является его возникновение помимо воли представляемого. *Добровольное представительство* **–** это представительство, основанное на договоре или доверенности. Оно возникает по воле представляемого, который определяет направленность действий и полномочия представителя.

**51. Доверенность. Виды доверенностей.**

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (ч.1 ст.185 ГК). **Виды доверенности:** В зависимости от объема и характера полномочий различают генеральную, специальную и разовую доверенности. *Генеральная доверенность* – это доверенность на совершение с имуществом доверителя любых возможных сделок. *Специальная доверенность* – это доверенность на совершение с имуществом доверителя ряда однородных сделок, а также юридически значимых действий в определенной области (например, доверенность на представительство интересов юридического лица в суде; доверенность, выдаваемая кассиру учреждения, для получения денежных средств в банке). *Разовая доверенность* – это доверенность на совершение с имуществом доверителя конкретной сделки или одного юридически значимого действия.

**Прекращение доверенности (ст.188 ГК).** Доверенность прекращается вследствие:- истечения срока, на который она выдана;- отмены доверенности лицом, выдавшим ее; - отказа лица, которому выдана доверенность, от доверенности; - прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность; - прекращения юридического лица, которому выдана доверенность; - смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (ст.188 ГК).

**52. Представительство без полномочий и его последствия.**

В гражданском обороте встречаются ситуации, когда одно лицо действует в интересах другого лица без каких-либо полномочий с его стороны. При этом возможны следующие варианты представительства без полномочий:

**1.**.Между участниками гражданского оборота отсутствует вообще какая-либо предварительная договоренность о действиях одного из них от имени и в интересах другого.

**2**.Участник гражданского оборота действует в интересах конкретного лица, полагая, что он имеет на это соответствующие полномочия, однако на самом деле таких полномочий у него нет (доверенность неправильно оформлена, прекратила свое действие, отменена представляемым и т.п.). Таким образом, налицо мнимое представительство.

**3.**Представитель действует на основе выданной ему доверенности, но выходит за пределы обозначенных в ней полномочий.

В перечисленных случаях никаких прав и обязанностей по совершенным сделкам у лица, в интересах которого они совершены, не возникает. Указанные права и обязанности возникают у неуполномоченного представителя. И лишь в том случае, когда представляемый прямо одобрит сделку, права и обязанности по ней перейдут на него, причем с момента совершения сделки. Изложенное правило распространяется только на лиц, которые могут быть стороной в совершенных ими сделках. Если же правила представительства нарушает сотрудник юридического лица, то ни юридическое лицо, ни его сотрудник не становятся стороной в сделке. Такая сделка, если она не будет одобрена юридическим лицом, считается несостоявшейся. Третье лицо получает право привлечь неуполномоченного представителя к ответственности за причиненный ущерб.

**53. Понятие и способы защиты гражданских прав.**

Под защитой гражданских прав понимается юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать предусмотренные законом меры для восстановления нарушенного или оспариваемого субъективного права.

Право на защиту включает как собственные положительные действия управомоченного лица, так и действия государственных органов, к которым оно вправе обратиться за содействием.

Предметом защиты выступает не только субъективное право, но и законные интересы, то есть интересы, которые субъективными правами не опосредуются, и существуют самостоятельно (требование о защите чести и достоинства, о признании сделки недействительной, о признании права, об установлении факта, имеющего юридическое значение, о признании обоснованной жалобы и др.)

**Юрисдикционная форма защиты** - это действия уполномоченных на то государственных органов, урегулированные процессуальными нормами. Юрисдикционная форма включает общий, специальный и смешанный порядок защиты нарушенных гражданских прав.

*Общий порядок* - это судебный порядок (районные, городские, областные и иные суды общей компетенции, арбитражные суды, третейские суды, Конституционный Суд РФ)иск (в отдельных случаях заявление, жалоба).

*Специальный порядок* - это административный порядок (ст.11 ГК). Применяется только в случаях, прямо указанных в законе, например, при защите от самоуправно занявших жилое помещение (ст. 99 ЖК). В качестве средства защиты выступает жалоба, подаваемая заинтересованным лицом в соответствующий орган государственного управления.

*Смешанный порядок* - это административно-судебный порядок, предполагающий сначала обязательную подачу жалобы (заявления) в государственный орган и, после ее рассмотрения по существу, подачу иска в суд. В таком порядке рассматриваются, например, споры, связанные с дорожно-транспортными происшествиями. Следует иметь в виду, что решение, принятое в административном порядке, в любом случае может быть обжаловано в суд (п.2 ст.11 ГК).

**Неюрисдикционная форма защиты** - это действия, которые совершаются гражданами и организациями самостоятельно, без обращения за помощью к государственным органам. К таким действиям можно отнести:

а) меры самозащиты -это меры фактического характера, направленные на охрану прав граждан и организаций, как предусмотренные законом, так и вытекающие из обычно принятых в обществе мер. **Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны,** возмещению не подлежит (ст. 1066 ГК). Под действиями, совершенными **в состоянии крайней необходимости**, понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности, угрожающей ему самому, другим лицам, обществу или государству, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, как только причинением вреда охраняемым законом интересам (ст. 1067 ГК).

б)Меры оперативного воздействия - это меры юридического характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав непосредственно самим управомоченным лицом как стороной в гражданском правоотношении без обращения за защитой права к компетентным государственным органам. Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, возмещению не подлежит (ст. 1066 ГК). Под действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости, понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности, угрожающей ему самому, другим лицам, обществу или государству, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, как только причинением вреда охраняемым законом интересам (ст. 1067 ГК).

**54. Сроки осуществления и защиты гражданских прав.**

Сроки осуществления гражданских прав – это сроки, в течение которых управомоченное лицо может осуществить возможности, содержащиеся в принадлежащем ему субъективном праве. *Эти сроки могут быть подразделены на*: **а)** сроки существования гражданских прав (сроки действия субъективных прав во времени). Так, доверенность может быть выдана на срок не более трех лет (ст. 186 ГК); срок действия патента на изобретение ограничен 20 годами; авторское право действует в течение всей жизни автора и пятидесяти лет после его смерти (кроме тех авторских прав, которые действуют бессрочно). Большинство прав бессрочно: право собственности, право нанимателя жилого помещения и др.; **б)** пресекательные (преклюзивные) сроки. Имеют своим назначением досрочное прекращение субъективных прав в случае их неосуществления или ненадлежащего осуществления (прекращение договора найма жилого помещения в случае длительного (более 6 мес.) отсутствия нанимателя; прекращение поручительства, если кредитор в течение одного года со дня наступления обязательства не предъявит иск к поручителю (ст.367 ГК); сроки учета бесхозяйного имущества (1 год) (ст.225 ГК), хранения находки (6 мес.) (ст.228 ГК), содержания безнадзорных животных (6 мес.) (ст.231 ГК), неиспользования затонувшего имущества (6 мес.) (ст.98 КТМ), неиспользования зарегистрированного товарного знака (в течение года) (ст. 22 Закона РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92) и др.; **в)** гарантийный срок - срок, в течение которого должник ручается за безотказную службу изделия и обязуется устранить за свой счет все выявленные недостатки или заменить изделие; **г)** претензионный срок – срок, в течение которого управомоченное лицо вправе, а иногда и должно обратиться непосредственно к обязанному лицу в целях урегулирования возникшего между ними разногласия до обращения в суд за защитой нарушенного права (предъявление претензии обязательного лишь в отношениях между организациями транспорта и связи с их клиентурой); **д)** срок годности – срок, в течение которого сохраняются потребительские свойства товара (для продуктов питания, медикаментов и некоторых др. товаров). Срок годности исчисляется со дня изготовления товара и определяется либо периодом времени, либо датой; **е)** срок службы – срок, в течение которого изготовитель обязан обеспечить потребителю возможность использования товара (работы) по назначению. Срок службы товара исчисляется со дня изготовления. Если срок службы изготовителем не определен, то согласно закону, он будет равен 10 годам со дня передачи товара потребителю (ст.6 Закона РФ «О защите прав потребителей»). Законодателю известны и другие сроки: транспортабельности, хранения, реализация, испытания, обкатки и др.

**Сроки защиты гражданских прав.** Под сроком защиты гражданских прав понимается срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, может обратиться в суд для его защиты.

**55. Исковая давность.**

Поскольку лицо защищает свое право путем подачи в суд иска, в котором излагает суть своих требований, поскольку срок, в течение которого оно может предъявить такой иск, называется сроком исковой давности.

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом в любом случае независимо от истечения срока исковой давности. Применена исковая давность судом может только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Если такого заявления не поступит, спор будет решен по существу (ст.199 ГК).

По общему правилу исковая давность распространяется на все гражданские правоотношения. В виде исключения срок исковой давности не применяется к ряду требований, которые прямо указаны в законе (ст.208 ГК):

- требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

- требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

- требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (требования, предъявленные по истечении срока давности, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска);

- требования собственника или иного титульного владельца об устранении всяких нарушений его прав, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (негаторный иск). Законом могут устанавливаться и иные случаи неприменения исковой давности.

Общий срок исковой давности равняет трем годам, он распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношение которых установлены специальные сроки. Специальные сроки исковой давности применяются к отдельным, особо указанным в законе требованиям. Специальные сроки могут быть как сокращенными, так и удлиненными по сравнению с общим сроком.

**56. Защита нематериальных благ.**

Статья 150. Нематериальные блага

1. Жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

2. Нематериальные блага защищаются в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав [(статья 12)](http://www.consultant.ru/popular/gkrf1/5_2.html#p130) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения.

**57. Понятие и признаки вещных прав.**

Под вещным правом понимается право, позволяющее удовлетворить законные интересы управомоченного лица посредством воздействия на вещь, находящуюся в сфере его хозяйственного господства. Отличительные особенности вещных прав по российскому законодательству:

а) круг вещных прав и их содержание, в отличие от обязательственных, очерчен самим законом (п.1 ст.131, 209, 216, 234, 292, 298, 359 ГК). Лицо не вправе по своему усмотрению создавать новые разновидности вещных отношений. Что касается обязательственных отношений, то лицо может согласно ст.8 ГК вступать в сделки, как предусмотренные, так и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;

б) вещное право, в отличие от обязательственного, является разновидностью абсолютного права, т.е. обладателю вещного права противостоит неограниченный круг субъектов, обязанных не нарушать его право на вещь. Владельцу обязательственного права противостоит круг лиц, ограниченных обязательственным отношением, и только они обязаны не нарушать его право;

в) вещное право предполагает наличие у его владельца правомочий «следования» и «абсолютной защиты». Первое означает, что обладатель вещного права продолжает, по общему правилу, сохранять его и тогда, когда вещь переходит к новому владельцу. Так, в случае перехода права собственности на заложенное имущество право залога в отношении этого имущества сохраняется. Правомочие на абсолютную защиту состоит в том, что вещные права лица защищаются от нарушения любым, кто на них посягает. Так, в ст.305 ГК говорится, что владелец, не являющийся собственником, но имеющий право на владение имуществом по основаниям, предусмотренным законом или договором, пользуется против третьих лиц той же защитой, что и собственник. Защита ему предоставляется и против самого собственника;

г) к признакам, позволяющим отграничить вещное право от других абсолютных прав (на имя в авторском праве, на жизнь, свободу передвижения и др.), относится его объект. Объектом вещного права служит индивидуально- определенное имущество. Вещи, определяемые родовыми признаками, а также различные нематериальные блага объектами вещных прав не являются. Этим объясняются специфические способы защиты вещных прав. Например, возможность признания права (собственности, хозяйственного ведения) на индивидуально-определенную вещь, истребования ее из чужого незаконного владения и др.

В литературе указывается и на другие признаки вещных прав. Например, на бессрочный характер вещных прав, на то, что требования, вытекающие из вещных прав, подлежат преимущественному удовлетворению.

Перечисленные признаки не могут претендовать на роль общих. Так, бессрочный характер из всех вещных прав присущ лишь праву собственности. Не все указанные признаки могут быть отнесены только к вещным правам. Например, вещи могут быть объектом не только вещных, но и обязательственных прав. Что касается преимущественного удовлетворения вещно-правовых требований, то, как известно, в случае ликвидации юридического лица, в т.ч. по несостоятельности, требования по обязательствам, обеспеченным залогом имущества, хотя и отнесены к числу привилегированных, но все же подлежат удовлетворению в третью очередь (п.1 ст.64, п.3 ст.65 ГК).

**58. Виды вещных прав.**

В статье 216 ГК к вещным правам отнесены:

1. право собственности;
2. право пожизненного наследуемого владения землей;
3. право постоянного (бессрочного) пользования землей;
4. право хозяйственного ведения;
5. право оперативного управления;
6. сервитуты (право пользования чужой вещью в известном ограниченном отношении).

Помимо перечисленных, сюда же можно отнести:

- право владения имуществом до приобретения на него права собственности в силу приобретательной давности (ст.234 ГК);

1. право самостоятельного распоряжения имуществом, принадлежащим учреждению (п.2 ст.298 ГК);
2. право члена кооператива на кооперативную квартиру, дачу, гараж, иное помещение до их выкупа (п.4 ст.218 ГК);
3. право членов семьи собственника жилого помещения на пользование этим помещением (ст. 292 ГК);
4. право пожизненного пользования жилым помещением или иным объектом недвижимости, принадлежащим другому лицу, по договору или в силу завещательного отказа (§ 4 гл. 33, п.1 ст. 602 ГК);
5. залоговое право (в случаях, когда его объектом является вещь, а не имущественное право), (п. 1 ст. 131 ГК и п. 2 ст. 334 ГК);
6. право удержания имущества, принадлежащего другому лицу (ст.359 ГК);
7. право застройки чужого земельного участка (ст.263 ГК).

**59. Понятие права собственности и его формы.**

Под правом собственности понимается система норм, регламентирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью. Право собственности относится к числу абсолютных прав. Это значит, что собственник наделен правом исключать воздействие всех третьих лиц на закрепленную за ним сферу хозяйственного господства, в т.ч. и с помощью мер самозащиты.

Сказанное, однако, не означает, что власть собственника в отношении принадлежащей ему вещи безгранична. Собственник действительно может совершить в отношении своего имущества любые действия, но только не противоречащие законам и иным правовым актам.

В зависимости от субъектов права, которым принадлежит собственность, различают следующие ее формы и виды:

|  |  |
| --- | --- |
| **Формы права собственности** | **Виды права собственности** |
| Частная собственность | Собственность граждан  Собственность юридических лиц |
| Государственная собственность | Федеральная собственность  Собственность субъектов Федерации |
| Муниципальная собственность | Собственность городских и сельских поселений  Собственность других муниципальных образований |

Право частной собственности – это право на вещи частных (отдельных) лиц, удовлетворяющее их индивидуальные (частные) интересы, а не публичные (общие). Право государственной собственности – это право на общественную собственность, принадлежащую не частным лицам, а государственным образованиям. Право муниципальной собственности – это право на имущество, принадлежащее органам местного самоуправления. Если государственная или муниципальная собственность не закреплена за государственными или муниципальными предприятиями и учреждениями, то она составляет имущество казны. Соответственно различают общегосударственную (федеральную) казну, казну субъекта Федерации, муниципальную казну.

Частная, государственная, муниципальная собственность - это формы собственности, предусмотренные Конституцией и ГК, но они не являются исчерпывающими. Так, в Законе РФ «Об основах федеральной жилищной политики» жилищный фонд подразделяется на частный, государственный, муниципальный, общественный и коллективный.

**60. Основания возникновения и прекращения права собственности.**

Право собственности может возникнуть лишь при наличии определенного юридического факта, а иногда и их совокупности. Эти юридические факты называются основаниями возникновения права собственности.

Основания (способы) возникновения права собственности весьма разнообразны. В науке их принято делить на первоначальные и производные. Так, по критерию воли к первоначальным способам будут относиться такие, при которых право собственности возникает независимо от воли предшествующего собственника (национализация, конфискация, реквизиция, находка и т.п.); к производным, - при которых право собственности возникает по воле предшествующего собственника (купля-продажа, дарение, мена и т.д.).

По критерию правопреемства к первоначальным способам возникновения права собственности будут относиться такие способы, при которых право собственности возникает на вещь, ранее никому не принадлежавшую (т.е. правопреемства нет). К производным - такие способы, при которых право собственности возникает в порядке правопреемства.

Практическое значение классификации способов возникновения права собственности по критерию правопреемства состоит в том, что с наличием или отсутствием правопреемства закон связывает вполне определенные последствия.

**К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:**

* приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь (п.1 ст.218 ГК);
* переработка или спецификация (ст.220 ГК);
* обращение в собственность общедоступных вещей (ст.221 ГК);
* приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (п.3 ст.218; ст.225 и 226; п.1 ст.235 и ст.236 ГК).

На такое имущество правовое основание (титул) отсутствует как у частных, так и публичных собственников. Право собственности на него появляется у фактических владельцев в силу указанных в законе обстоятельств, т.е. первоначальным образом.

**61. Правовой режим права собственности граждан.**

Собственность, принадлежащая гражданам, именуется частной. Основными источниками ее образования являются труд в качестве наемного работника и собственная экономическая деятельность человека. Отношения собственности можно рассматривать в объективном и субъективном смысле. Соответственно в первом случае право частной собственности граждан – это система правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению гражданином принадлежащей ему вещью по его усмотрению и в его интересе, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его физического или хозяйственного господства над вещью, во втором – это закрепленная за конкретным управомоченным гражданином юридически обеспеченная возможность осуществлять отмеченные выше правомочия в отношении конкретного имущества. **Правовой режим объектов права собственности граждан**. Различают общий и специальный режимы.

*Общий режим* – это правовой режим, одинаковый для всех граждан-субъектов права собственности, не обремененный ограничениями. Граждане не должны лишь выходить за общие пределы, установленные в п.1 ст. 10 ГК.

*Специальный режим* – это правовой режим, предусматривающий выполнение гражданами-субъектами права собственности определенных правил при осуществлении своих прав.

Круг имущества, на который распространяется специальный режим:

- недвижимое имущество (регистрация прав, правила для приобретения и застройки участка, уплата налога);

- транспортные средства, оружие, сильнодействующие яды и ряд других движимых вещей, оборотоспособность которых ограничена (особые правила регистрации, учета, хранения, запрещение передавать кому-либо без надлежащего разрешения, соблюдение мер безопасности);

- продуктивный и рабочий скот, домашние животные (соблюдение ветеринарных и санитарных правил их содержания, правил благоустройства населенных пунктов и т.д.);

- ценные бумаги (правила выпуска, обращения).

**62. Субъекты и объекты права государственной и муниципальной собственности.**

**Субъекты права государственной и муниципальной собственности.** Государство считается особым, самостоятельным субъектом права наря­ду с юридическими лицами и гражданами. В этом качестве оно может быть и субъектом права собственности.Государственная собственность подразделяется на следующие виды:

1. федеральная собственность;
2. собственность субъектов федерации.

Государственная собственность характеризуется единством фонда в пре­делах субъекта, которому она принадлежит.

Субъектами права государственной собст­венности выступают Российская Федерация и входящие в ее состав республи­ки, края, области, города федерального значения, автономная область, авто­номные округа, но не их органы власти или управления (п.3 ст.214 ГК). По­следние выступают в имущественном обороте от имени соответствующего го­сударственного образования и в соответствии со своей компетенцией осуще­ствляют те или иные правомочия публичного собственника.

Муниципальная собственность государственной не является. В настоя­щее время муниципальная собственность закреплена в качестве одной из форм собственности - наряду с частной, государственной и иными (см.: п.2 ст.8 и п.2 ст.9 Конституции РФ; ст.212, 215 ГК). В Законе РФ «Об общих принципах организации местного самоуправле­ния в Российской Федерации» муниципальная собственность определена как собственность муниципальных образований. К последним относятся:

1. города (кроме Москвы и Санкт-Петербурга);
2. рабочие, дачные и курортные поселки;
3. села, деревни.

От имени соответствующего муниципального образования - собствен­ника управление собственностью в соответствии со своей компетенцией могут

осуществлять те или иные его органы (ст. 125, п.2 ст.215 ГК), что не делает их собственниками соответствующего имущества.

В пределах муниципального образования его собственность образует единый фонд.

**Объекты права государственной и муниципальной собственности.** Объекты публичной собственности распределяются между Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями в соответствии с законом. В его отсутствие сохраняет силу постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. N 3020-1 «О разграничении государственной собст­венности в Российской Федерации на федеральную собственность, государст­венную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, об­ластей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность».

РФ может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе ограниченное и изъятое из оборота, а субъекты РФ - любое имущество, за ис­ключением имущества, отнесенного к исключительной собственности РФ. Данное положение не относится к муниципальной собственности, субъекты которой могут быть собственниками ограниченного в обороте имущества лишь по специальному указанию закона и не могут быть собственниками ве­щей, изъятых из оборота.

Все государственное имущество, за исключением прямо определенного в качестве муниципальной собственности (приложение 3 к названному поста­новлению), предполагается федеральным. Последнее разделено на исключи­тельно федеральное имущество (перечисленное в приложении 1) и на имуще­ство, которое может быть передано в собственность субъектов Федерации (приложение 2) Субъект Федерации вправе передавать находящиеся в его соб­ственности объекты в муниципальную собственность.

**63. Право хозяйственного ведения.**

Государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом

ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ - в ст. 294 ГК одно из ограниченных вещных прав, субъектами которого могут быть только юридические лица в форме государственного или муниципального унитарного предприятия. [Предприятие](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17447), которому [имущество](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/15020) принадлежит на П.х.в., владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, установленных ГК РФ. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, решает вопросы создания предприятия, определяет [предмет](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17435) и цели его деятельности, реорганизует и ликвидирует его, назначает директора(руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет [право](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17320) на часть прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия. Предприятие не может продавать принадлежащую ему на П.х.в. [недвижимость](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/16405), сдавать ее в аренду, отдавать в [залог](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/14814), вносить в качестве вклада в уставный (складочный) [капитал](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/15252) хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться ею без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами..

**64. Право оперативного управления.**

1. Казенное предприятие и учреждение, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, владеют, пользуются и распоряжаются этим имуществом в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника этого имущества и назначением этого имущества.

2. Собственник имущества вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, закрепленное им за казенным предприятием или учреждением либо приобретенное казенным предприятием или учреждением за счет средств, выделенных ему собственником на приобретение этого имущества. Имуществом, изъятым у казенного предприятия или учреждения, собственник этого имущества вправе распорядиться по своему усмотрению.

ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ - особая разновидность вещных прав в гражданском законодательстве РФ. По объему правомочий значительно уступает праву собственности и праву хозяйственного ведения. В соответствии с ГК РФ субъектами П.о.у. могут быть только [казенное предприятие](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/15211) и [учреждение](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/19084). Эти юридические лица в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют-в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества - права владения, пользования и распоряжения им. При этом собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению [имущество](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/15020) и распорядиться им по своему усмотрению. Казенное [предприятие](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17447) может отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом только с согласия его собственника. Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Порядок распределения его доходов определяется собственником имущества. Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, а также приобретенным за [счет](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/18642) средств, выделенных ему по смете. Если же в соответствии с учредительными документами ему предоставлено право осуществлять коммерческую деятельность, то полученные от нее доходы и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное [распоряжение](http://dic.academic.ru/dic.nsf/lower/17831) учреждения и учитываются на отдельном балансе.

**65. Общая долевая собственность.**

1. Доля в общей собственности может выражаться в виде дроби (3/4, 2/3, 7/10) либо в виде процента (10, 20, 30, 50).

2. Доли всех сособственников признаются равными, если иное не предусмотрено договором или законом.

3. Сособственники могут установить порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

4. Сособственник, внесший в общее имущество существенные неотделимые улучшения, вправе требовать соответствующего увеличения своей доли в общем имуществе только при соблюдении установленного сособственниками порядка.

5. Сособственник, внесший в общее имущество отделимые улучшения, не имеет права требовать увеличения своей доли в общем имуществе. Такие улучшения поступают в собственность того, кто их произвел. Иное может быть предусмотрено соглашением сособственников.

**66. Общая совместная собственность.**

1. Участники совместной собственности владеют и пользуются имуществом сообща, если иное не оговорено в договоре между ними.
2. Распоряжение совместной собственностью осуществляется по взаимному согласию всех сособственников.
3. Сделки по распоряжению совместным имуществом может совершать каждый из сособственников, если иное не вытекает из соглашения между ними.
4. Если сделка совершена без необходимых полномочий, она может быть признана недействительной по требованию других сособственников.
5. Совместная собственность не имеет заранее определенных долей. Они определяются лишь при разделе или выделе из нее. Доли признаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением сособственников.
6. Основания и порядок раздела совместной собственности и выдела из нее определяются по тем же правилам, что и для долевой собственности, поскольку иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений участников совместной собственности.

**67. Ограниченные вещные права (общая характеристика).**

Ограниченное вещное право - это право использовать чужую вещь в своих интересах без участия ее собственника. Соответственно, это право гораздо уже по содержанию, чем право собственности. В частности, исключается возможность отчуждения вещи без согласия собственника. Одновременно ограничены и права собственника на его имущество. Он должен учитывать, что на принадлежащую ему вещь имеет определенный набор прав другое лицо. Причем субъекты ограниченных вещных прав могут прибегать к их исковой защите от неправомерных посягательств любых третьих лиц, включая и собственника вещи. Только при прекращении ограниченных вещных прав право собственности восстанавливается в полном объеме без каких-либо ограничений.

Суммируя сказанное, можно выделить следующие признаки ограниченных вещных прав:

а) ограниченное вещное право – это право на вещь, уже присвоенную другим лицом - собственником;

б) ограниченное вещное право включает более узкий, по сравнению с правом собственности, объем правомочий в отношении чужой вещи;

в) собственник вещи продолжает сохранять все свои права на вещь, но в ограниченном виде;

г) ограниченное вещное право сохраняется за его обладателем независимо от смены собственника вещи;

д) ограниченное вещное право имеет своим объектом недвижимое имущество (за исключением права залога и права удержания имущества);

е) перечень ограниченных вещных прав и их содержание определены законом.

**Виды ограниченных вещных прав**

Гражданское законодательство предусматривает несколько групп ограниченных вещных прав.

1. Вещные права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника (право хозяйственного ведения, право оперативного управления).
2. Вещные права по использованию чужих земельных участков (право пожизненного наследуемого владения землей; право постоянного (бессрочного) пользования землей; сервитуты, которые могут иметь объектом не только земельные участки, но и здания и сооружения, которые прочно связаны с землей; право застройки чужого земельного участка, принадлежащего субъектам права пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования).
3. Право ограниченного пользования иным недвижимым имуществом (право членов семьи собственника жилого помещения на пользование этим помещением, право пожизненного пользования жилым помещением или иным объектом недвижимости (гаражом, дачей и др.), которое возникает у граждан на основании договора (купли-продажи недвижимости под условие пожизненного содержания с иждивением согласно п.1 ст. 602 ГК)).
4. Вещные права, обеспечивающие надлежащее исполнение обязательств (залоговое право, право удержания).
5. Вещные права, возникающие по иным основаниям, не указанным выше (право владения имуществом до приобретения на него права собственности в силу приобретательной давности, право самостоятельного распоряжения имуществом, принадлежащим учреждению, право члена кооператива на кооперативную квартиру, дачу, гараж, иное имущество до их выкупа).

**68. Право пожизненного наследуемого владения и право постоянного пользования земельным участком.**

1. Право пожизненного наследуемого владения земельным участком закреплено в ст.265-267, ст.21 ЗК, а также в ст.216 ГК. Субъектами права пожизненного наследуемого владения земельным участком являются граждане. Объектами данного титула являются земельные участки, предоставленные гражданам государственными или муниципальными органами для ведения личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства и индивидуального жилищного строительства. Основания возникновения права пожизненного наследуемого владения землей. С введением нового Земельного кодекса основанием возникновения права пожизненного наследуемого владения землей является переход прав на земельный участок по наследству. Государственная регистрация перехода права пожизненного владения земельным участком по наследству проводится на основании свидетельства о праве на наследство. Практиковавшаяся ранее передача земли в пожизненное наследуемое владение органами государственной власти отныне не предусматривается (ст. 21 ЗК). Право пожизненного наследуемого владения земельным участком, приобретенное гражданином до введения в действие нового Земельного Кодекса (30 октября 2001 года), сохраняется (ст.21 ЗК). Граждане, имеющие участки в пожизненном наследуемом владении, имеют право однократно бесплатно приобрести их в собственность. **Права владельца** земельного участка: согласно ст.266 ГК гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения, имеет права владения и пользования земельным участком, передаваемые по наследству. Гражданин имеет право возводить на нем здания, сооружения и создавать другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности. Кроме того, владелец земельного участка может передавать его другим лицам в аренду или безвозмездное срочное пользование, не спрашивая на это согласия собственника.

2. Право постоянного пользования земельным участком предусмотрено ст.216 ГК.

**Субъектами права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком** согласно ст.268 ГК могут быть граждане и юридические лица, а согласно ст.20 ЗК – только государственные и муниципальные учреждения, казенные предприятия, органы государственной власти и местного самоуправления. Ранее возникшее право постоянного пользования земельным участком у юридических лиц подлежит переоформлению на право аренды или собственности до 1 января 2004 года (ст.20 ЗК, п.2 ст.3 Закона «О введении в действие Земельного кодекса). Гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование в соответствии с новым Земельным кодексом не предоставляются. Тем не менее, это право, возникшее у граждан до введения в действие нового Земельного кодекса, сохраняется. Согласно ст.20 ЗК гражданин имеет право однократно бесплатно приобрести в собственность находящийся в его постоянном (бессрочном) пользовании земельный участок без взимания дополнительных денежных сумм, помимо сборов, установленных федеральными законами. **Объектами права постоянного (бессрочного) пользования** являются земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности и предназначенные для осуществления деятельности различных организаций согласно проектно-сметной документации по утвержденным нормам отвода земельных участков. Существуют нормы отвода земельных участков для отдельных видов транспорта (железнодорожного, автомобильного), а также для линейных сооружений (каналов, трубопроводов и т.д.). Для сельскохозяйственных организаций площади земельных участков, как правило, не нормируются. Основаниями возникновения права постоянного (бессрочного) пользования земельными участками в соответствии со ст.268, 271 ГК являются:

- предоставление указанного права юридическим лицам решением соответствующего государственного или муниципального органа, наделенного правом распоряжения земельными участками;

- предоставление права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком собственником этого участка собственнику здания, сооружения или иной недвижимости, находящейся на этом земельном участке;

- переход права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком в порядке правопреемства к другому юридическому лицу.

**Права владельца** земельного участка.

В соответствии со ст.269 ГК лица, которым земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляют владение и пользование этим участком в пределах, установленных законодательством и актом о предоставлении участка в пользование. Они вправе, если иное не предусмотрено законом, возводить на участке здания, сооружения и другую недвижимость, которая становится их собственностью. Этой собственностью указанные лица могут распоряжаться самостоятельно, не спрашивая ни у кого разрешения. Соответственно при переходе права собственности на недвижимость к другому лицу к этому лицу перейдет и право постоянного пользования участком, занимаемым той или иной недвижимостью (ст. 271 ГК).

**69. Сервитуты.**

Под сервитутом (от лат. – служение вещи) понимается право пользования чужой вещью в ограниченном отношении. Различают:

**- частный сервитут** – устанавливается в соответствии с гражданским законодательством в интересах отдельных лиц в случаях, когда они могут пользоваться своей недвижимостью не иначе, как только с привлечением недвижимости других лиц;

*-* **публичный сервитут**– устанавливается законом или нормативным правовым актом РФ, нормативным правовым актом субъекта РФ, нормативным правовым актом органа местного самоуправления в случаях, когда это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления или местного населения без изъятия участков. Установление такого сервитута осуществляется с учетом результатов общественных слушаний.

Суть и частного, и публичного сервитута заключается в следующем:

1. Собственник земельного участка (другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а также в необходимых случаях и от собственника другого участка предоставления права ограниченного пользования этим соседним участком (сервитута). (Земельный участок, собственник которого вправе требовать предоставления сервитута, называется господствующим, а земельный участок, собственник которого обязан предоставить сервитут, - служащим).

2. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком, однако дает ему право требовать соразмерную плату от лиц, в интересах которых установлен сервитут, если иное не предусмотрено федеральными законами.

3. Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником соседнего участка и должен быть наименее обременительным для земельного участка, в отношении которого он установлен.

4. Сервитут подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество.

5. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута.

6. Сервитут может быть установлен также в интересах и по требованию лица, которому участок предоставлен на праве постоянного (бессрочного) пользования, на праве пожизненного наследуемого владения, на праве аренды и на праве безвозмездного срочного пользования.

7. Сервитут может быть срочным и постоянным.

8. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.

9. Собственник вправе требовать прекращения частного сервитута, если в результате обременения сервитутом земельный участок не может использоваться по своему назначению.

10. В случае если установление публичного сервитута приводит к невозможности использования земельного участка, его собственник (землепользователь) вправе требовать соразмерную плату либо изъятия у него, в том числе путем выкупа, данного земельного участка с возмещением органом государственной власти или органом местного самоуправления, установившим публичный сервитут, убытков или предоставления равноценного земельного участка с возмещением убытков.

11. Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и не может передаваться каким-либо способом лицам, не являющимся собственниками господствующего и служащего участков.

12. Если отпали основания, по которым сервитут был установлен, то он по требованию собственника служащего участка может быть прекращен.

13. Здания, сооружения и другое недвижимое имущество также может быть обременено сервитутом. Такие обременения налагаются в соответствии с правилами, установленными ст.ст.274-276 ГК для земельных сервитутов. Так, на здании и сооружении может быть установлена памятная или мемориальная доска, радиоточка для оповещения населения об экстремальных ситуациях, установлены опознавательные знаки и т.д.

**70. Самозащита гражданских прав.**

Меры самозащиты - это меры фактического характера, направленные на охрану прав граждан и организаций, как предусмотренные законом, так и вытекающие из обычно принятых в обществе мер. К мерам, регламентируемым законом, в первую очередь, относятся необходимая оборона (ст. 1066 ГК) и крайняя необходимость (ст. 1067 ГК); к мерам, не регламентируемым, но допускаемым законом, относятся использование собак, различного рода охранных средств и приспособлений в виде замков, охранной сигнализации, решеток и т.д. **Необходимая оборона как способ самозащиты гражданских прав.**

Вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, возмещению не подлежит (ст. 1066 ГК).

Для признания действий обороняющегося совершенными в состоянии необходимой обороны надо, чтобы нападение было действительным (реальным), наличным и противоправным.

Действительность нападения означает, что оно уже началось либо налицо его непосредственная угроза.

Наличность нападения означает, что оно продолжается, что на момент обороны оно не закончилось.

Что касается противоправности, то необходимая оборона возможна не просто против действий, не согласующихся с нормами права, а против правонарушения, которое законом рассматривается как преступное посягательство.

При превышении пределов необходимой обороны налицо неправомерные действия, влекущие гражданско-правовую ответственность. Однако в данном случае будет учтено, что имело место посягательство на законные интересы обороняющегося лица, хотя бы и превысившего пределы необходимой обороны.

**Действия в условиях крайней необходимости как способ самозащиты гражданских прав.**

Под действиями, совершенными в состоянии крайней необходимости, понимаются такие действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности, угрожающей ему самому, другим лицам, обществу или государству, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, как только причинением вреда охраняемым законом интересам (ст. 1067 ГК).

В отличие от необходимой обороны при крайней необходимости угроза причинения вреда охраняемым законом правам и интересам исходит не от людей, а от механизмов, животных, стихийных бедствий, особого состояния организма человека (вследствие болезни). Вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, должен быть возмещен лицом, причинившем его. Однако суд с учетом обстоятельств дела может возложить обязанность возмещения вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, либо освободить как причинителя вреда, так и третье лицо от возмещения вреда полностью или частично.

При действиях в условиях крайней необходимости нельзя превышать ее пределы. Под превышением пределов крайней необходимости понимается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожающей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда охраняемым интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный.

Превышение пределов крайней необходимости в обязательном порядке влечет возмещение вреда виновным лицом.

**71. Виндикационный иск.**

Под виндикационным иском понимается иск невладеющего имуществом собственника (титульного владельца) к фактическому владельцу имущества о возврате последнего в натуре. Цель иска - восстановление утраченного владения. Субъектом права на виндикацию (истцом) является собственник, утративший владение вещью. Кроме него, субъектами указанного права могут быть титульные владельцы, то есть лица, которые хотя и не являются собственниками, но владеют имуществом на законных основаниях: или в силу договора или в силу указания закона. К таковым соответственно относятся: арендатор, наниматель, хранитель, комиссионер, доверительный управляющий и др., а также обладатели права хозяйственного ведения, права оперативного управления, права залога, права удержания имущества и др. Правом на виндикацию обладает и давностный владелец.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) является фактический владелец имущества на момент предъявления требования о возврате этого имущества из незаконного владения.

Предметом виндикационного иска является требование о возврате конкретного, индивидуально-определенного имущества. Если истец требует возвратить другое, равноценное имущество, то он должен предъявить не виндикационный иск, а иск из причинения вреда.

Объектом виндикации является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Если вещь не сохранилась, то предъявить виндикационный иск нельзя.

Основанием виндикационного иска являются юридические факты, подтверждающие принадлежность имущества истцу, незаконное выбытие данного имущества из обладания истца, поступление его к ответчику, наличие спорного имущества у ответчика в натуре, отсутствие между сторонами в споре отношений обязательственного характера.

**72. Негаторный иск.**

Негаторный иск (от лат. – отрицающий иск) - это иск владеющего вещью собственника (титульного владельца) к третьему лицу об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом.

Такие препятствия могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений, препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих различные помехи в нормальном использовании соседнего земельного участка, загромождении подходов к дому, установки мусоросборников вблизи жилья и т.п.

Цель иска состоит в том, чтобы пресечь действия, нарушающие право, или восстановить положение, существовавшее до нарушения права (разблокировать проезд к дому, выселить лиц, самоуправно занявших помещение, и т.п.). Субъектом негаторного иска (истцом) является собственник или титульный владелец имущества, которому чинятся препятствия в пользовании и распоряжении этим имуществом.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) является лицо, незаконно препятствующее собственнику или титульному владельцу осуществлять соответственно право собственности или право титульного владения.

Предметом негаторного иска является требование истца об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом.

Объектом негаторного иска является длящееся правонарушение, сохраняющееся на момент предъявления иска. Это противоправное состояние необходимо устранить, в связи с чем на негаторный иск исковая давность не распространяется. Его можно предъявить в любой момент, пока сохраняется указанное противоправное состояние.

Основанием негаторного иска являются юридические факты, подтверждающие права истца на пользование и распоряжение имуществом, наличие противоправных действий, мешающих истцу пользоваться и распоряжаться имуществом, отсутствие между истцом и ответчиком обязательственных отношений.

**73. Иск о признании права собственности. Переход права собственности по приобретательной давности.**

Под иском о признании права собственности (титульного владения) понимается иск собственника имущества (титульного владельца) к третьему лицу, оспаривающему его право собственности (титульного владения). Цель иска состоит в констатации перед всеми третьими лицами факта принадлежности спорного имущества истцу и тем самым устранения оспаривания права собственности (титульного владения) как в настоящем, так и в будущем. Субъектом иска о признании права собственности (титульного владения) (истцом) является собственник (титульный владелец) индивидуально-определенного имущества (как владеющий, так не владеющий имуществом, если при этом не ставится вопрос о его возврате), право которого на это имущество отрицается или не признается.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) является лицо, оспаривающее право собственности (титульного владения) истца на индивидуально-определенное имущество.

Предметом иска о признании права собственности (титульного владения) является требование о констатации факта принадлежности истцу права собственности (титульного владения) на спорное имущество.

Объектом иска о признании права собственности (титульного владения) является длящееся состояние неопределенности в отношении того, кому принадлежит спорное имущество (кто является его собственником или титульным владельцем). Это сомнение необходимо устранить и тем самым обеспечить уверенность в праве, придать определенность отношениям, связанным с осуществлением правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом.

Основанием иска о признании права собственности (титульного владения) являются юридические факты, подтверждающие наличие у лица права собственности (титульного владения) на спорное имущество.

Условием удовлетворения иска о признании права собственности (титульного владения) является подтверждение истцом своих прав на спорное имущество.

Поскольку действия, оспаривающие право собственности (титульного владения) истца, носят длящийся характер, постольку на иски о признании права собственности (титульного владения) сроки исковой давности не распространяются. Главное, чтобы на момент предъявления иска право собственности (титульного владения) продолжало подвергаться сомнению.

**74. Юридические основания возникновения обязательств.**

Основаниями возникновения обязательств, как и других правоотношений, являются юридические факты. Договор является таким юридическим фактом. Отношения гражданского оборота строятся, в основном, именно на договорных отношениях.

ГК предусматривает возможность заключения договоров купли-продажи, мены, дарения, ренты, аренды, найма жилого помещения, подряда, перевозки, страхования, поручения, комиссии, хранения и т.д.

Многие договоры предусмотрены и подзаконными актами. Так, постановлением коллегии Государственного комитета жилищного хозяйства РСФСР от 18.10.91 г. № 7 предусмотрено заключение договоров на обслуживание и ремонт приватизированных квартир. Вместе с тем обязательства могут возникать и из договоров, хотя и не предусмотренных гражданским законодательством, но и не противоречащих ему (п.1 ст.8 ГК) (например, лицензионный договор, договор о проведении маркетинговых исследований, договор купли-продажи с обязательством обратного выкупа, договор доверительной передачи заемщиком права собственности на имущество кредитору и др.)

**75. Понятие, содержание и формы гражданско-правового договора.**

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

Договор необходимо отличать от сделки. Договор – это соглашение об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, а сделка – это действия, посредством которых гражданские права и обязанности реально устанавливаются, изменяются или прекращаются. Иными словами, чтобы быть реализованным, договор, договор должен воплотиться в сделку.

Будучи реализованным, договор становится разновидностью сделки, но только двусторонняя или многосторонняя сделка, является договором. Так, завещание, выдача доверенности, публичное обещание награды, отказ от наследства – сделки, но не договоры, поскольку в указанных случаях выражена воля одного лица.

Как и любая сделка, договор представляет собой волевой акт. Специфика здесь в том, что должно быть обеспечено единое волеизъявление сторон и свободное заключение договора.

Гражданское законодательство закрепляет правила, обеспечивающие свободу договора (ст.421 ГК).

**Содержание договора.** Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные, случайные и вырабатываемые сторонами самостоятельно.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Круг существенных условий зависит от особенностей договора. Так, цена земельного участка, здания, сооружения, квартиры и иной недвижимости является существенным условием соответствующего договора купли-продажи (п.1 ст.555 ГК), тогда как для обычного договора купли-продажи цена передаваемого товара существенным условием не является (п.1 ст.485 ГК).

**Форма договора.** В соответствии с п.1 ст.434 ГК договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

**76. Виды договора.**

Договоры делятся:

**а) по моменту возникновения обязательства:**

Основной договор – непосредственно порождает права и обязанности сторон.

Предварительный договор – соглашение сторон о заключении основного договора в будущем (ст.429 ГК). Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если этот срок не определен, то основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. Если в указанные сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не проявит желание его заключить, предварительный договор прекращает свое действие.

Если какая-либо из сторон уклоняется от заключения основного договора, то применяются правила, предусмотренные для заключения обязательных договоров.

От предварительного договора следует отличать соглашение о намерениях, которое не содержит существенных условий будущего договора и обязательства сторон заключить его, а лишь фиксирует намерения (пожелания) договориться обо всем этом в последующем;

**б) по субъекту, в пользу которого совершен договор:**

Договор в пользу их участников – право требовать исполнения такого договора принадлежит только их участникам.

Договор в пользу третьего лица (ст.430 ГК) – договор, в котором установлено, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу (договор денежного вклада на имя другого лица с банком, договор личного страхования жизни с указанием лица, которое вправе требовать выплаты определенной в договоре суммы);

**в) по соотношению прав и обязанностей сторон:**

Односторонний договор – порождает у одной стороны только права, а у другой – только обязанности (например, договоры займа, банковского вклада, поручительства, ренты, безвозмездного хранения имущества).

Взаимный договор – каждая из сторон приобретает права и обязанности по отношению к другой стороне (договоры купли-продажи, перевозки, аренды, хранения, подряда и др.);

**г) в зависимости от возмездности:**

Возмездный договор – договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обусловливает встречное имущественное предоставление от другой стороны.

Безвозмездный договор – имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны (договор дарения, безвозмездного пользования имуществом).

Некоторые договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными (договор поручения, хранения);

**д) в зависимости от степени обязательности заключения договора:**

Свободный договор - договор, заключение которого всецело зависит от усмотрения сторон.

Обязательный договор - договор, заключение которого обязательно для одной или обеих сторон в силу действующего законодательства (в случае создания юридического лица заключение договора банковского счета становится обязательным как для банковского учреждения, так и для созданного юридического лица (п.2 ст. 846 ГК), выдача ордера на жилое помещение обязывает жилищно-эксплуатационную организацию заключить договор социального жилищного найма с тем гражданином, которому выдан ордер).

Среди обязательных договоров особое значение имеют публичные договоры (ст.426 ГК).

**77. Общий порядок заключения договоров.**

Заключение договоров проходит две стадии:

1) оферта (предложение заключить договор);

2) акцепт (согласие заключить договор).

Соответственно стороны называются: оферент и акцептант.

Офертой признается такое предложение, которое в силу ст.435 ГК:

а) должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;

б) должно содержать все существенные условия договора;

в) должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Оферта может быть направлена потенциальной стороне договора двумя основными способами:

1) направление подготовленного проекта договора (как правило, направляется два экземпляра проекта договора);

2) направление письма, телеграммы, телетайпограммы, факсограммы, а также иных документов с помощью средств электронной связи, содержащих предложение о договоре.

При направлении оферты с помощью технических средств связи важно удостовериться в подлинности исходящей от отправителя информации. Именно поэтому п.2 ст.160 ГК устанавливает, что использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, а также электронно-цифровой подписи допускается, только если стороны в письменном соглашении между собой предусмотрели саму эту возможность и порядок воспроизведения подписи своих полномочных представителей. Оферта может быть отозвана. Она считается не полученной, если извещение о ее отзыве поступило раньше или одновременно с офертой (п.2 ст.435 ГК).

От вызова на оферту необходимо отличать публичную оферту, под которой понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего такое предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п.2 ст.437 ГК).

Акцептом признается согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным (п.1 ст. 438 ГК). Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в форте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой (ст.443 ГК).

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или предыдущих деловых отношений сторон. Акцептом считается также совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора, если иное не предусмотрено законом или не указано в оферте (п.3 ст.438 ГК).

Акцепт может быть отозван. Если извещение об отзыве акцепта поступило оференту ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается не полученным (ст.439 ГК).

Будучи полученными, оферта и акцепт порождают определенные юридические последствия для совершивших их лиц.

С момента получения оферты ее адресатом она юридически связывает оферента. Так, оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения или обстановки (ст.436 ГК). Оферент не может в течение этого срока в одностороннем порядке снять оферту или заключить договор, указанный в оферте, с другим лицом. В противном случае он будет обязан возместить своему контрагенту все понесенные убытки.

Акцепт также связывает акцептанта с того момента, когда он получен оферентом. С этого момента он не вправе в одностороннем порядке отказаться от акцепта, кроме случаев, указанных в законе. В противном случае акцептант будет нести гражданско-правовую ответственность.

**78. Изменение и расторжение договоров.**

По общему правилу договор должен исполняться на тех условиях, на которых он был заключен.

Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон. Решения суда в этом случае не требуется. Исключения из этого общего правила могут быть установлены договором или законом.

Так, возможность одностороннего отказа или изменения договора в силу включения в сам договор условия об этом закреплена в ст.310 и п.3 ст.450 ГК в отношении предпринимательских договоров.

Транспортные уставы и кодексы также предусматривают широкую группу оснований для одностороннего отказа грузоотправителя или транспортной организации от договора перевозки груза.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным с этого момента.

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашения, договор может быть изменен или расторгнут одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

1. При существенном нарушении договора другой стороной.

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

2. В связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Если суд выносит решение о расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств, он по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Изменение, а не расторжение договора в связи с существенными изменениями обстоятельств, как того просит заинтересованная сторона, допускается по решению суда лишь в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

3. В случае, когда законодательство предусматривает основания для судебного изменения и расторжения договоров, если стороны не смогли добровольно урегулировать спор. Так, например:

- п.2 ст.60 ГК предоставляет право кредитору при реорганизации юридического лица требовать прекращения или досрочного исполнения обязательства;

Когда закон или договор не предусматривают оснований для судебного изменения или расторжения договора, иск заявителя не будет удовлетворен судом.

**79. Понятие и принципы исполнения обязательств.**

Исполнением обязательства признается совершение должником в пользу кредитора определенного действия. Что касается воздержания, то оно является лишь дополнением обязанности по совершению активных действий. (Например, ломбард, как хранитель вещей, не имеет права ими пользоваться и распоряжаться и обязан воздерживаться от этого. **Принципы исполнения**

**Принцип надлежащего исполнения** сформулирован в ст.309 ГК, которая гласит, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Данный принцип предполагает, что обязательство должно быть исполнено надлежащими субъектами, в надлежащем месте, в надлежащее время, надлежащим предметом и способом, надлежащего качества и в надлежащем объеме. **Принцип реального исполнения** сформулирован в ст.396 ГК. В ней говорится, что «уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором». Ст.12 ГК допускает принуждение к исполнению обязанности в натуре, однако не содержит ни оснований, ни условий применения такого способа защиты. Как представляется, реализация возможностей, заложенных в ст.12 ГК, зависит от природы конкретного обязательства. Последнее может состоять или в обязанности передать индивидуально-определенную вещь, или в обязанности оказать услугу, или в обязанности выполнить работу. И принцип надлежащего исполнения, и принцип реального исполнения носят диспозитивный характер, поскольку нормы ГК допускают самостоятельность сторон договора в определении его правил (иных, чем установлено законом). **Принцип стабильности обязательства**. Действие данного принципа, нашедшего отражение в ст. 310 ГК, состоит в следующем:а) недопустим односторонний отказ от исполнения обязательства;б) недопустимо одностороннее изменение обязательства независимо от того, установлены ли права и обязанности сторон законом, договором либо односторонним правомерным действием одной из них.Право на односторонний отказ от исполнения обязательства или изменение его условий (за исключением обязательств в предпринимательской деятельности) может предоставляться только в случаях, установленных законом.

**80. Предмет, способ, место и срок исполнения обязательств.**

Предметом исполнения обязательства называют ту вещь, работу или услугу, которую в силу обязательства должник обязан соответственно передать, выполнить или оказать кредитору. Требования к предмету определяются условиями договора, требованиями закона, а при их отсутствии – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями (предмет должен быть годен для использования согласно своему предназначению). Имеются определенные особенности в предмете исполнения денежных, альтернативных и факультативных обязательств.

Порядок совершения должником действий по исполнению обязательства именуется **способом**  его исполнения. Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст.309 ГК). **Место исполнения.** Как правило, место исполнения обязательства определяется в самом обязательстве либо вытекает из его существа. Если при заключении договора стороны не определили место его исполнения, то тогда применяются правила, установленные ст. 316 ГК:

1. Местом исполнения обязанности по передаче земельного участка и другого недвижимого имущества признается место их нахождения.

2. Местом исполнения обязанности по передаче товара или иного имущества, предусматривающего его перевозку, признается место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору.

3. Местом исполнения обязанности по передаче товара или иного имущества по другим обязательствам (не связанным с перевозкой) признается место изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства.

4. Местом исполнения денежных и иных обязательств является место жительства кредитора (место нахождения юридического лица) в момент возникновения обязательства.

5. Если в момент исполнения обязательства место жительства кредитора изменилось, и кредитор известил об этом должника, то местом исполнения денежного обязательства будет новое место жительства или нахождения кредитора. При этом кредитор компенсирует должнику расходы, связанные с изменением места исполнения.

6. Если кредитор не известил должника о перемене места жительства (нахождения), то должник вправе произвести исполнение по прежнему адресу, а при отсутствии в этом месте кредитора или управомоченного им лица произвести денежное исполнение в депозит нотариуса.

7. Все остальные обязательства исполняются в месте жительства (нахождения) должника.

В ст. 316 ГК говорится о месте исполнения обязательств по передаче имущества и уплате денег, но не названы обязательства по выполнению работ. Место исполнения таких обязательств, если оно не определено законодательством или соглашением сторон, должно определяться применительно к правилам ст. 316 ГК. **Срок исполнения** обязательства определяется законом, соглашением сторон либо его существом. Различают обязательства с определенным сроком исполнения и обязательства, в которых срок определен моментом востребования. Обязательства, которые предусматривают или позволяют установить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, относятся к обязательствам с определенным сроком исполнения. Такое обязательство должно быть исполнено в день, указанный в обязательстве, либо в любой момент в пределах определенного срока. Для исполнения обязательства иногда важно и соблюдение промежуточных сроков. За нарушение промежуточных сроков могут устанавливаться имущественные санкции в виде неустойки.

**81. Понятие и формы гражданско-правовой ответственности.**

Гражданско-правовая ответственность - одна из форм государственного принуждения, состоящая в возложении судом на правонарушителя мер воздействия имущественного характера в пользу потерпевшего с целью восстановления его нарушенной имущественной сферы. Под гражданско-правовой ответственностью следует понимать лишь такие санкции, которые связаны с дополнительными обременениями для правонарушителя. Например, в виде возложения на правонарушителя дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему субъективного права (возмещение убытков, лишение права на переданное по сделке имущество, уплата неустойки и др.).

Под формой гражданско-правовой ответственности понимается внешнее выражение тех дополнительных обременений, которые возлагаются на правонарушителя. Такими формами являются: возмещение убытков (ст.15 ГК); уплата неустойки (ст.330 ГК); потеря задатка (ст.381 ГК), потеря удержанного (ст.360 ГК) или заложенного имущества (ст.334 ГК) и др.

Возмещение убытков применяется во всех случаях нарушения гражданских прав, если законом или договором не предусмотрено иное (ст.15 ГК), другие формы гражданско-правовой ответственности применяются лишь в случаях, прямо предусмотренных законом или договором для конкретного правонарушения.

Соответственно первая мера называется общей, а остальные - специальными.

**82. Основания и условия гражданско-правовой ответственности.**

**Основанием**  гражданско-правовой ответственности (как правило) является состав гражданского правонарушения. В некоторых случаях ответственность может наступать и при отсутствии правонарушения со стороны лица, на которое она возлагается, в частности, за действия третьих лиц (такова, например, в соответствии со ст.363 ГК ответственность поручителя за нарушение обязанным лицом обеспеченного поручительством договора). Поэтому в качестве оснований гражданско-правовой ответственности следует рассматривать не только правонарушения, но и иные обстоятельства, прямо предусмотренные законом или договором.

**Условиями** гражданско-правовой ответственности являются:

1. Противоправность поведения должника.

2. Возникновение убытков у кредитора.

3. Наличие причинной связи между противоправным поведением должника и возникновением убытков у кредитора.

4. Вина должника.

**83. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств.**

Под способами обеспечения исполнения обязательств подразумеваются специальные меры, которые в достаточной степени гарантируют исполнениеосновного обязательства должником.

Указанные меры определяются законодательством или устанавливаются соглашением сторон в интересах кредитора.

Избранный сторонами способ обеспечения исполнения обязательства должен быть письменно зафиксирован либо в договоре, на обеспечение которого он направлен, либо в дополнительном (или специальном) соглашении.

Некоторые из способов требуют не только письменной, но и нотариально удостоверенной формы их совершения, а в отдельных случаях и специальной регистрации.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком, залогом, другими способами, предусмотренными законом или договором (п.1 ст. 329 ГК). Стороны, например, могут использовать товарную неустойку. Обеспечительными свойствами обладают некоторые формы безналичных расчетов: аккредитив, инкассо, безакцептное списание, предоплата и др. Определенные обеспечительные качества присущи некоторым видам договоров, в частности договорам страхования, кредита, лизинга, факторинга и др.

Способы обеспечения исполнения обязательств выступают в форме дополнительного обязательства к основному обязательству. В соответствии с п.3 ст.329 ГК недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законом. Таким исключением из общего правила является банковская гарантия. Статья 370 ГК предусматривает независимость банковской гарантии от основного обязательства.

Недействительность дополнительного обязательства не влияет на судьбу основного.

**84. Понятие убытков и неустойки. Порядок расчета убытков.**

Неустойкой (штрафом, пени) признается установленная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Различают законную и договорную неустойку.

К законной относится неустойка, устанавливаемая законом. Ее применение не зависит от воли сторон. Она подлежит применению в случаях, когда условие о неустойке не включено в договор или размер договорной неустойки меньше размера неустойки, установленной законом.

Договорная неустойка устанавливается самими сторонами. Стороны не могут своим соглашением уменьшить размер законной неустойки, но могут ее увеличить если на это нет прямого запрета в законе (ст.332 ГК). В последнем случае, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе ее уменьшить (ст.333 ГК).

Соглашение о неустойке должно совершаться в письменной форме независимо от суммы неустойки и от формы, в какую облечено основное обязательство. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст.331 ГК).

Основания возникновения обязанности по уплате неустойки совпадают с основаниями возложения на должника гражданско-правовой ответственности. Поэтому кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за нарушение обязательства (например, по причине действия непреодолимой силы – ст. 401 ГК).

В значении термина «неустойка» закон употребляет слова «штраф» и "пени", которые означают денежные суммы, взыскиваемые в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

**Штраф** - это однократно взыскиваемая неустойка, определяемая в твердой денежной сумме либо в процентах к определенной величине.

**Пени**  - неустойка, взыскиваемая нарастающим итогом за каждый день (или иной период) просрочки с исполнением обязательства.

Различает четыре вида неустойки:

1. зачетную (кредитор вправе требовать, помимо уплаты неустойки, возмещения убытков в части, не покрытой неустойкой; употребляется во всех случаях, если законом или договором не предусмотрено иное).

- штрафную (кредитор вправе требовать возмещение всех убытков и сверх того, уплаты неустойки);

1. исключительную (взыскивается только неустойка; кредитор не вправе требовать возмещения убытков; такая неустойка взыскивается с органов транспорта и связи за нарушение обязательств по доставке грузов или корреспонденции);
2. альтернативную (кредитор вправе взыскивать либо неустойку, либо убытки).

**85. Залог.**

Залог – это такой 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, прочие привилегированные платежи) (ст. 334 ГК).

Существуют два способа возникновения залогового правоотношения - в силу договора и на основании закона. Примером возникновения залога в силу закона является п.5 ст. 488 ГК, предусматривающий, что по договору купли-продажи с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара. В соответствии с п. 1 ст. 587 ГК при передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество.

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 залогодателя под замком и печатью залогодержателя либо с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог).

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.

Сторонами в отношениях по залогу являются залогодатель и залогодержатель. Залогодатель - это лицо, которому принадлежит на праве собственности или на праве хозяйственного ведения предмет залога. Эти права предоставляют ему возможность распоряжаться имуществом. Однако предприятия, владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения, могут отдавать в залог недвижимое имущество только с согласия собственника (ст.295 ГК). Залогодателем может быть как сам должник по основному обязательству, так и третье лицо.

Залогодержатель - это лицо, которому принадлежит залоговое право, им является кредитор основного обязательства.

Он 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 долга (то есть при замене должника) по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника (ст. 356 ГК).

Согласно п.1 ст. 336 ГК “предметом залога может быть всякое имущество, в т.ч. 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 и залог таких вещей, которые могут возникнуть в будущем, например, залог будущего урожая, приплода скота и т.п.

**86. Удержание имущества должника.**

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

Кредитор может удерживать находящуюся у него вещь, несмотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора, права на нее приобретены третьим лицом (п.2 ст. 359 ГК).

К удержанию может прибегнуть комиссионер, которому комитент не платит комиссионное вознаграждение; перевозчик, которому грузополучатель не оплачивает стоимость перевозки груза; хранитель в отношении вещи, переданной ему на хранение, если поклажедатель уклоняется от уплаты вознаграждения или расходов, предусмотренных договором; подрядчик для обеспечения требований к заказчику по оплате расходов, связанных со строительством; поверенный, действующий в качестве коммерческого представителя, в отношении вещи, подлежащей передаче доверителю, в обеспечение своих требований по договору поручения.

В отношениях между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, сфера применения удержания шире, чем во взаимоотношениях физических лиц. Так, ст. 712 ГК устанавливает право подрядчика по договору подряда в случае неуплаты заказчиком обусловленной цены удерживать не только результат работы, но и другое оказавшееся у подрядчика имущество заказчика (принадлежащее ему оборудование, вещи, переданные для переработки, остаток неиспользованного материала).

Закон не предусматривает каких-либо сроков, в течение которых можно осуществлять удержание имущества должника. Соответственно, это право возникает в любое время после возникновения основания для удержания, но до истечения срока исковой давности по требованию, вытекающему из обеспечиваемого обязательства.

Право на удержание возникает у кредитора в силу закона и не требует дополнительной регламентации в договоре. Стороны, однако, вправе предусмотреть в договоре условия удержания, отличающиеся от установленных в законе, либо исключить применение названного способа обеспечения исполнения обязательства (п. 3 ст. 359 ГК).

**87. Поручительство.**

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за неисполнение последним его обязательства полностью или в части (ст.361 ГК). Договор поручительства заключается в письменной форме между кредитором по основному обязательству и поручителем. При поручительстве ответственным перед кредитором за неисполнение основного обязательства становится наряду с должником еще и другое лицо - поручитель. Круг лиц, которые могут быть поручителями, ограничен. Так, не могут быть ими бюджетные организации, казенные предприятия, филиалы и представительства. Должник и поручитель 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 поручительства, поручитель помимо основного долга обязан вернуть кредитору проценты за пользование кредитом, повышенные проценты в случае невозврата кредита в установленный договором срок, а если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, обеспеченного поручительством, причинило убытки, поручитель обязан возместить эти убытки. Поручитель также несет ответственность по возвращению кредитору судебных издержек, связанных со 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.

В случае предъявления к поручителю требований кредитором поручитель вправе выдвинуть против этих требований возражения, которые мог бы представить должник. При этом поручитель вправе действовать по собственному усмотрению, привлекая должника к участию в деле лишь тогда, когда он считает это необходимым.

Если поручитель добровольно или по решению суда 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. По исполнению поручителем обязательства должника кредитор обязан вручить ему документы, удостоверяющие требования к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование, например, право залога.

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 или определен моментом востребования, 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 подлежит восстановлению судом, как это может быть при истечении сроков исковой давности.

**88. Банковская гарантия.**

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК).( банковская гарантия является безвозмездной сделкой.) Цель сделки – предоставление бенефициару надежного обеспечения исполнения обязательства принципала по договору с бенефициаром. Различают прямую гарантию и контргарантию. Прямая гарантия выдается непосредственно тем банком (банком-эмитентом), к которому принципал обратился с соответствующей просьбой. Если банк-эмитент такую гарантию не выдает, а возлагает эту обязанность на другой банк (исполняющий банк), который, выдавая требуемую гарантию в пользу бенефициара, в свою очередь требует от банка-эмитента выдать гарантию в том, что он выполнит эти свои обязательства, то гарантия банка-эмитента в данном случае носит название контргарантии.

В отношениях, связанных с выдачей банковской гарантии, участвуют гарант, принципал и бенефициар.

**Гарант** – банк, кредитное учреждение, созданные и действующие в соответствии с законом «О банках и банковской деятельности» то есть имеющие банковскую лицензию на совершение отдельных банковских операций или на все виды банковских операций. В таком качестве может выступать и страховая организация, имеющая лицензию на оказание страховых услуг и действующая в соответствии с законом «Об организации страхового дела в Российской Федерации. В иных случаях возможно использование лишь иного способа обеспечения обязательств – поручительства.

**Принципал** - основной, главный должник в обязательстве.

**Бенифициар**- лицо, в пользу которого выдается банковская гарантия. Данный субъект банковской гарантии не является основным. Банковская гарантия продолжает действовать даже в том случае, если бенефициар в ней не указан.

Гарант вправе отказать в удовлетворении требований бенефициара, если они не соответствуют условиям гарантии или пропущен срок гарантии. Об отказе удовлетворить требование кредитора гарант должен немедленно сообщить кредитору.

Условия гарантии (гарантийные случаи) – это перечень нарушений, с наступлением которых появляется основание для предъявления требований по уплате гарантом бенефициару определенной денежной суммы. К существенным условиям банковской гарантии относятся: наименование гаранта, сумма, на которую выдана гарантия, срок, на который выдана гарантия.

Банковская гарантия совершается в простой письменной форме. Предусматривая необходимость письменного оформления обязательства гаранта перед бенефициаром, закон (ст.368 ГК) не требует заключения письменного соглашения между ними. Для возникновения обязательства гаранта по банковской гарантии не требуется никаких других действий, кроме составления текста документа, выражающего содержание сделки, подписания и передачи его по назначению. Ни бенефициар, ни принципал не должны подписывать гарантию или письменно подтверждать согласие на возникновение гарантийного обязательства.

В отличие от договора поручительства банковская гарантия никак не зависит от обеспечиваемого обязательства. Она сохраняет силу и после прекращения основного обязательства или признания его недействительным (ст.370 ГК). Предмет основного обязательства не важен для гаранта. Гарант обязан выполнить свои обязательства, даже если принципал возражает против этого и ссылается на обстоятельства, подтверждающие справедливость его возражений. Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен без промедления уведомить об этом принципала. Следует различать договорную ответственность гаранта и принципала и внедоговорную ответственность гаранта перед бенефициаром.

**Договорная ответственность** по соглашению о предоставлении банковской гарантии наступает как в случаях, предусмотренных законом, так и самим договором. Гарант несет ответственность в виде уплаты неустойки в размере, определяемом в соглашении, и возмещения убытков, а принципал – в виде возмещения убытков и уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами по учетной ставке банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части, если в соглашении не определен другой размер ответственности. **Внедоговорная ответственность** гаранта перед бенефициаром может наступить:

- за уклонение от удовлетворения требования бенефициара;

- за удовлетворение требования бенефициара в неполном объеме;

- за просрочку в удовлетворении требования бенефициара.

В перечисленных случаях гарант уплачивает проценты по ст.395 ГК на сумму денежных средств, неосновательно сбереженных или просроченных в уплате, и возмещает убытки в части, не покрытой процентами

**89. Задаток.**

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п.1 ст. 380 ГК).

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме, причем в таком соглашении передаваемая сумма должна именоваться задатком, в противном случае эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное. Нарушение простой письменной формы не влечет недействительность договора.

В отношениях по поводу задатка участвуют стороны основного обязательства: должник - задаткодатель и кредитор-задаткополучатель.

Задаток выполняет три функции: платежную, удостоверительную и обеспечительную.

Платежная функция задатка проявляется в том, что он выдается в счет платежей, причитающихся по основному договору: за выполнение работы, оказанные услуги и т.п. Задаток, однако, отличается от обычных платежей по договору тем, что уплачивается кредитору вперед.

Удостоверительная функция задатка выражается в том, что он выдается в «доказательство заключения договора». Передавая задаток, должник тем самым подтверждает наличие договорного обязательства, в счет платежей по которому задаток выдается.

Обеспечительная функция сводится к тому, что если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка (ч.1 п.2 ст.381 ГК). Задаток может выполнять и компенсационную функцию, поскольку сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка (ч.2 п.2 ст. 381 ГК). В договоре о задатке может содержаться условие об ограничении размера убытков суммой отступного (задатка), при котором стороны отказываются от права на возмещение убытков, не покрытых суммой задатка. Их ответственность за неисполнение основного обязательства ограничивается потерей задатка или возвратом его в двойном размере. Задаток должен быть возвращен, если основное обязательство прекращено до его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения по обстоятельствам, не зависящим от сторон (п.1 ст. 381 ГК).

**90. Изменение обязательств.**

Изменение обязательства означает изменение его отдельных элементов (субъектов, сроков, места, способов исполнения и др.) при сохранении юридической сущности обязательства. Правоизменяющие юридические факты следует отличать от фактов, приводящих к полному или частичному прекращению обязательства. Если происшедшие изменения не имеют своим последствием замену одного обязательства другим, налицо изменение, а не прекращение обязательства. Напротив, при прекращении обязательства, в частности, путем замены одного обязательства другим, прежнее правоотношение не сохраняется.

Обязательства могут изменяться по основаниям, предусмотренным ГК, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Соглашение об изменении обязательства совершается в той же форме, что и само обязательство (не может быть изменено обязательство, которое имеет своим основанием административный акт, обязательный для исполнения).

В некоторых случаях обязательство может быть изменено по требованию лишь одной из его сторон. Это возможно в случаях, прямо предусмотренных законом. Такая возможность может быть предусмотрена и в договоре, который связывает стороны. В одностороннем порядке обязательство может быть изменено и тогда, когда другая сторона допустила существенное нарушение своих обязанностей. При этом существенным признается такое нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (п.2 ст. 450 ГК).

Обязательство может изменяться и в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при установлении обязательства. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще ими не был бы заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (п.1 ст. 451 ГК).

Для изменения обязательства по требованию одной из сторон в случае его существенного нарушения другой стороной или в связи с существенным изменением обстоятельств, требуется решение суда.

**91. Понятие и основания прекращения обязательств.**

Прекращение обязательства означает погашение составляющих содержание обязательственного правоотношения субъективных прав и обязанностей его участников.

Соответственно, кредитор теряет право предъявлять к должнику какие-либо требования, а должник утрачивает обязанность нести ответственность по обязательству (платить неустойку, возмещать убытки, платить двойную сумму задатка и т.п.). Стороны не могут также переуступить свои права и обязанности в установленном порядке третьим лицам и т.д. Прекращение обязательства не может произойти само по себе, для этого нужны определенные правопрекращающие юридические факты, т.е. обстоятельства реальной действительности, указанные в законе в качестве оснований прекращения обязательств. Наличие оснований, ведущих к прекращению обязательства, как и сам факт прекращения обязательства, должны быть надлежащим образом оформлены. По общему правилу, прекращение обязательств оформляется теми же способами, что и их установление.

**92. Отдельные способы прекращения обязательств.**

**Исполнение обязательства.** Обязательство прекращается надлежащим исполнением, то есть таким исполнением, которое соответствует условиям обязательства, требованиям закона и иных правовых актов, а при отсутствии таких требований и условий – обычаям делового оборота или иным обычно предъявляемым требованиям (ст. 309 ГК). До тех пор, пока не выполнена хотя бы одна обязанность, в том числе связанная с дополнительными обременениями, обязательство не считается исполненным.Исполнение обязательства влечет прекращение как его самого, так и обеспечивающего его обязательства.Должник вправе требовать от кредитора расписку в подтверждение факта исполнения обязательства или учинения соответствующей записи на долговом документе при его возврате должнику.

**Новация.** Новация – это соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же сторонами, которое предусматривает иной предмет или способ исполнения (ст.414 ГК). Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

Ст. 414 ГК уточняет, что стороны, новируя обязательство, должны предусмотреть изменение предмета или способа исполнения, но главное -стороны специально оговаривают условие о прекращении ранее действовавшего обязательства и замене его новым обязательством.

Действительность нового обязательства зависит от действительности прежнего. Если прежнее обязательство окажется недействительным, недействительным будет и обязательство, его заменившее.

**Зачет.** Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК). Это односторонняя сделка. Зачет характеризуется тем, что при столкновении двух встречных однородных требований, срок выполнения которых наступил или исполнение которых можно потребовать в одно и то же время, они взаимно погашают друг друга полностью (при равенстве суммы обязательства) или частично (если суммы встречных обязательств различны).

Зачет должен быть произведен по заявлению одной из сторон, если налицо:

-встречные требования, то есть кредитор в одном обязательстве одновременно является должником в другом обязательстве;

-однородные требования (требования об уплате денег, передаче вещи одного и того же рода и пр.);

-наступление срока исполнения по обоим засчитываемым требованиям.

Не допускается зачет требований (ст.411 ГК):

-если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применение срока исковой давности, и этот срок истек;

-о возмещении вреда, причиненного здоровью или жизни;

-о взыскании алиментов;

-о пожизненном содержании;

-в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

**Отступное.** По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного. Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами (ст. 409 ГК).

Вид предоставления отступного может быть различным: передача денег, предоставление имущества, выполнение работ, оказание услуг и т.п. Руководствуясь аналогией закона (см. ст. 414 ГК), отступное следует считать недопустимым в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

**93. Новация как способ прекращения обязательства.**

**Новация.** Новация – это соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же сторонами, которое предусматривает иной предмет или способ исполнения (ст.414 ГК). Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

Ст. 414 ГК уточняет, что стороны, новируя обязательство, должны предусмотреть изменение предмета или способа исполнения, но главное -стороны специально оговаривают условие о прекращении ранее действовавшего обязательства и замене его новым обязательством.

Действительность нового обязательства зависит от действительности прежнего. Если прежнее обязательство окажется недействительным, недействительным будет и обязательство, его заменившее.

**94. Договор купли-продажи (общая характеристика).** **(ст. 454-491 ГК)**

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Общие нормы о договоре купли-продажи (ст. 454-491 ГК) применяются также к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей, если законом не установлены специальные правила их купли-продажи. Если иное не вытекает из содержания или характера имущественных прав, то и к их купле-продаже применяются общие нормы о договоре купли-продажи. Общие положения о договоре купли-продажи применяются к отдельным его видам.

Договор является консенсуальным, (может быть и реальным. Например, применительно к розничной купле-продаже, самообслуживанию в магазине), взаимным, возмездным. Сторонами договора купли-продажи могут быть любые физические (имеется в виду гражданин, достигший 18 лет, дееспособный или обладающий неполной дееспособностью) и юридические лица, а также государство и муниципальные образования. Существенным условием договора купли-продажи является условие о предмете (наименовании и количестве товара). По общему правилу, товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, кроме изъятых из оборота или ограниченных в обороте. Договор может быть заключен на куплю-продажу как товара, который имеется в наличии у продавца, так и товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера самого товара. Количество товара предусматривается в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении, либо в договоре устанавливается порядок определения количества товара. Если договор не позволяет определить наименование и количество товара, то договор считается незаключенным. Условие о цене также предусматривается в договоре купли-продажи. Если цена не определена, она определяется по правилам п.3 ст. 424 ГК (т.е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги).

Если цена не может быть определена по правилам ст. 424 ГК (например, в случае с индивидуально-определенной вещью), то она будет существенным условием договора. В предусмотренных законом случаях применяются тарифы, расценки, ставки, устанавливаемые и регулируемые уполномоченными на то государственными органами. Оплата товара должна быть максимально приближена к моменту передачи товара покупателю. Однако договором может быть предусмотрена предварительная (полная или частичная) оплата, оплата в рассрочку, оплата через определенное время после передачи товара покупателю (при продаже товара в кредит).

При продаже в кредит существенными условиями договора являются, помимо наименования и количества товара, условия о цене товара, порядке, сроках и размерах платежей.

Срок по общему правилу не является существенным условием договора купли-продажи. Однако для ряда договоров (например, для договора купли-продажи товаров в кредит) срок – существенное условие. Он может быть определен календарной датой, периодом времени, моментом востребования.

**95. Договор розничной купли-продажи (ст. 454-491 ГК)**

Договор розничной купли-продажи – это соглашение, в силу которого продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Договор является публичным, реальным, взаимным, возмездным.

Сторонами договора являются:

**продавец** – субъект предпринимательской деятельности, осуществляющий продажу товаров в розницу с целью получения прибыли. Некоторые виды товаров могут продаваться только при наличии у продавца специальной лицензии (например, алкоголь, бензин, ювелирное изделие и др.);

**покупатель** – юридическое или физическое лицо, приобретающее товар для личного, семейного, домашнего и иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Государство, муниципальные образования не могут участвовать в договоре розничной купли-продажи, т.к. не является ни потребителем, ни предпринимателем. Существенными условиями договора розничной купли-продажи являются условие о предмете и цене. Условие о предмете считается согласованным, если определены наименование и количество товара. Цена является существенным условием договора, поскольку покупатель не может участвовать в ее определении. В силу п.1 ст. 500 ГК он обязан оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не вытекает из существа обязательства. Остальные условия: качество, ассортимент и др. определяются по общим правилам купли-продажи с учетом особенностей, установленных ГК для розничной купли-продажи.

Срок договора розничной купли-продажи не является существенным условием. Исключение составляет договор купли-продажи в кредит с рассрочкой платежа. Договор розничной купли-продажи может быть заключен в устной либо письменной форме. Письменная форма договора обязательна при продаже товаров, когда момент заключения договора и момент его исполнения не совпадают (например, продажа товаров по образцам или в кредит). Договор розничной купли-продажи может быть заключен и путем совершения конклюдентных действий (например, продажа товаров с использованием автоматов). Как правило, договор считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара (ст. 493 ГК). Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий. Необходимость предварительной уплаты цены товара делает договор розничной купли-продажи реальным в отличие от обычного договора купли-продажи. Продавец обязан заключить договор с любым лицом, откликнувшимся на публичную оферту(реклама). Продавец обязан заключить договор со всеми покупателями на равных условиях. Покупатель может принять условия договора не иначе как путем присоединения к договору в целом (договор присоединения).

**96. Договор поставки (ст. 506-524 ГК)**

Договор поставки – это соглашение, в силу которого поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в установленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары в собственность покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием (ст.506 ГК). Договор поставки – это возмездный, взаимный, консенсуальный договор.

Момент заключения договора поставки и момент его исполнения, как правило, не совпадают. Договором поставки оформляются долгосрочно длящиеся отношения, а передача товара осуществляется не единовременно, а отдельными партиями в пределах срока действия договора. Сторонами договора являются поставщик и покупатель.

Поставщиком может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность (это может быть коммерческая организация, индивидуальный предприниматель или некоммерческая организация, которая занимается предпринимательской деятельностью, направленной на достижение целей ее деятельности и не противоречащей им). Покупателем может быть любая организация или гражданин-предприниматель, поскольку товары приобретаются для использования их в предпринимательской деятельности (для производства, перепродажи и пр.) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием.

Существенные условия договора - предмет (наименование и количество товара, его качество), сроки, а в случаях, установленных законом тара и (или) упаковка товара. Предмет договора – товар, производимый или закупаемый поставщиком. Это всегда движимые вещи, обычно определяемые родовыми признаками (мера объема, веса; метражи). Поставщик может заключать договор на вещи, которых у него нет, но которые он собирается произвести или закупить в будущем. Поставщик может вообще не иметь на продаваемый товар ни права собственности, ни какого-либо иного вещного права (например, комиссионная торговля).

Срок поставки может определяться конкретной датой, графиком поставки, периодом поставки. Если в договоре, предусматривающем поставку товара отдельными партиями, не указаны периоды поставки, поставка осуществляется помесячно равными партиями. Досрочная поставка товара допускается только с согласия покупателя. Досрочно поставленные товары засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде. К договору прилагаются: протокол согласования цены; график поставки товаров (декадный, суточный и пр.); отгрузочная разнарядка (указание покупателя об отгрузке товара не ему, а непосредственно указанному им покупателю).

Форма договора – простая письменная. В устной форме договор может быть заключен между гражданами-предпринимателями на сумму менее 10 МРОТ.

**97. Поставка товаров для государственных нужд (ст. 525-534 ГК)**

Государственными (муниципальными) нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации, ее субъектов, органов местного самоуправления обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования. Поставка осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров соответственно для государственных или муниципальных нужд и заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров. Этим и определяются следующие особенности контракта и договора. По государственному (муниципальному) контракту поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному (муниципальному) заказчику либо по его указанию иному лицу (покупателю) по отгрузочной разнарядке. В последнем случае между поставщиком и покупателем, определенным отгрузочной разнарядкой, заключается договор.

Государственным заказчиком может быть федеральный орган исполнительной власти, орган власти субъекта РФ, а муниципальным заказчиком – местный орган самоуправления. Государственный (муниципальный) заказчик может передать право на заключение государственного (муниципального) контракта другим лицам в порядке, установленном законом. Поставщики определяются заказчиком двумя способами: путем размещения заказов через проведение торгов, или без проведения торгов (путем запроса котировок, закупки товаров на бирже, закупки товаров у единственного поставщика). В случаях, установленных нормативными правовыми актами (для казенных предприятий, предприятий-монополистов), поставщики определяются в обязательном порядке.Существенным условием контракта и договора является предмет, его качество, тара и/или упаковка, срок. Обычно определяются также ассортимент, комплектность, цена, порядок исполнения, меры обеспечения и ответственности. По общему правилу, оплачивает товары, поставленные на основе контракта, заказчик, а товары, поставленные на основе договора поставки товаров для государственных (муниципальных) нужд, - их непосредственный получатель как сторона договора.

**Форма контракта и договора – простая письменная**.

Для заказчика заключение контракта является обязательным. Для поставщика (исполнителя) заключение контракта является обязательным, если он принял доведенный до него контракт либо стал победителем конкурса, проведенного для размещения государственного (муниципального) заказа. В случаях, предусмотренных законом, заключение контракта будет являться для исполнителя (поставщика) обязательным. Однако при этом должно быть соблюдено требование ст.533 ГК о возмещении всех убытков, которые могут быть причинены поставщику в связи с выполнением контракта. (Убытки подлежат возмещению не позднее 30 дней со дня передачи товара). Это условие неприменимо в отношении казенного предприятия, обязанного заключить договор независимо от убыточности производства.

Размещение государственного (муниципального) заказа на торгах осуществляется в форме конкурса и аукциона.

Под *конкурсом* понимаются торги, победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения государственного (муниципального) контракта. Под *аукционом -* торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее высокую цену государственного (муниципального) контракта. И конкурс, и аукцион могут быть открытым или закрытым. Заказчик вправе размещать заказ путем проведения закрытого конкурса или закрытого аукциона исключительно в случае размещения заказа на поставку товаров, сведения о которых составляют государственную тайну. Открытый аукцион может проводиться в электронной форме на сайте в сети "Интернет" в случае, если начальная цена государственного контракта не превышает пятисот тысяч рублей.

После проведения процедуры по размещению заказа одним из установленных законодательством способом и определения поставщика между заказчиком и поставщиком заключается контракт. Государственный (муниципальный) заказ признается размещенным со дня заключения государственного (муниципального) контракта.

**98. Договор контрактации** (ст. 535-538 ГК.)

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи. Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным. Цель заключения договора – использование сельскохозяйственной продукции в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Момент заключения и момент исполнения договора не совпадают, так как предметом договора является продукция, которую еще только надлежит вырастить. Закон защищает более слабую сторону договора – производителя сельскохозяйственной продукции, деятельность которого подвержена различным неблагоприятным природным явлениям. Сторонами договора являются производитель сельскохозяйственной продукции (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель фермер) и ее заготовитель (юридическое или физическое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью по закупке сельскохозяйственной продукции для ее переработки или продажи). Существенное условие договора - предмет – сельскохозяйственная продукция, то есть выращенная (произведенная) продукция, не подвергающаяся переработке. Условие о количестве подлежащей поставке сельскохозяйственной продукции определяется не точной цифрой, а установлением границ, определяющих ее наименьшее и наибольшее количество. При этом заготовитель продукции не вправе отказаться от принятия наибольшего количества, а производитель продукции имеет право сдать наименьшее количество из указанной в договоре продукции. Цена и срок не являются существенными условиями. Цена, если она не установлена, определяется согласно правилам ст. 424 ГК, а срок – по правилам ст. 314 ГК.

**99. Договор энергоснабжения (ст. 539-548 ГК)**

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплатить принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии. Договор энергоснабжения является разновидностью договора купли-продажи и по своей природе консенсуальный (для гражданина – реальный), взаимный, возмездный, публичный. Наибольшее распространение имеет договор электроснабжения.

Стороны договора энергоснабжения:

- энергоснабжающая организация, то есть коммерческая организация независимо от организационно-правовой формы, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической энергии;

- потребитель (абонент) - физическое или юридическое лицо, пользующееся электроэнергией через присоединенную сеть.

Существенное условие договора его предмет (количество и качество энергии).

Договор обычно содержит дополнительные условия: обязательность соблюдения установленных режимов потребления и согласованных показателей качества энергии, определение границы балансовой принадлежности присоединенной сети, отнесение потребителей к определенной тарифной группе по оплате энергии, обеспечение безопасности эксплуатации и исправности находящихся в ведении потребителя энергетических сетей, энергопотребляющего оборудования, приборов учета.

Цена электроэнергии определяется тарифами, утвержденными государством. Оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Форма договора – простая письменная.

Порядок заключения договора зависит от правового статуса абонента:

- договор с гражданином, использующим электроэнергию для бытового потребления, заключается путем подключения энергоснабжающей организацией гражданина к сети на основании его заявки;

- договор с юридическим лицом заключается в виде единого документа или путем обмена сообщениями.

Для гражданина договор является бессрочным, и он вправе без переоформления договора использовать энергию на бытовые нужды неопределенное время, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Для юридического лица и индивидуального предпринимателя, использующего электроэнергию в производственных целях, договор заключается на определенный срок. Он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока действия договора ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Как публичный договор, договор энергоснабжения заключается со всеми потребителями энергии, но при наличии определенных предпосылок (у абонента-потребителя должны быть отвечающие установленным техническим требованиям энергопринимающие устройства, присоединенные к сетям энергоснабжающей организации, и другое необходимое оборудование, а также устройства, обеспечивающие учет потребления энергии).

**100. Договор продажи недвижимости (ст. 549-558 ГК)**

По договору купли-продажи недвижимости продавец обязуется передать в собственность покупателя недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него обусловленную денежную сумму. Договор является возмездным, взаимным, консенсуальным. Сторонами договора могут быть любые лица. Продавец должен быть собственником недвижимости. Его права на недвижимость подтверждаются свидетельством, выданным государственным регистрирующим органом. Заключая договор, покупатель имеет возможность установить принадлежность отчуждаемого имущества с помощью информации, содержащейся в выписке из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество, выдаваемой по его запросу регистрирующим органом. Участие в договоре купли-продажи недвижимости отдельных субъектов имеет особенности. Так, государственные и муниципальные унитарные предприятия вправе продавать недвижимость только с разрешения собственника, от имени которого выступает соответствующий комитет по управлению государственным имуществом. Учреждение может отчуждать только то недвижимое имущество, которое приобретено за счет доходов от разрешенной уставом деятельности и учтено на отдельном балансе (п.2 ст.298 ГК). Для совершения сделки с недвижимостью, находящейся в совместной собственности супругов, когда продавцом выступает один из супругов, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга на продажу недвижимости. При отсутствии такого согласия сделка может быть признана недействительной в судебном порядке по требованию супруга, не участвовавшего в ее заключении (п.3 ст.35 СК). Существенными условиями договора являются предмет и цена. Так, если предметом договора является здание, сооружение или помещение, то в договоре необходимо указать их месторасположение, адрес, назначение, год постройки, площадь, в том числе жилую, этажность и другие характеристики. Если предметом договора является памятник истории и культуры, включенный в соответствующий перечень памятников, то в договоре должно быть указано на историко-культурное значение отчуждаемого объекта недвижимости, что следует рассматривать как существенную характеристику предмета договора, без которой он считается не заключенным.

При продаже недвижимости, находящейся на земельном участке, собственником которого является другое лицо, покупатель приобретает право пользования соответствующей частью участка на тех же условиях, что и продавец недвижимого имущества.

Предметом договора может быть земельный участок без передачи в собственность покупателя здания, сооружения или другой недвижимости, которая расположена на этом земельном участке и находится в собственности продавца (или другого лица). В этом случае в договоре продажи земельного участка определяются условия, на которых за продавцом (иным лицом) сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования.

Цена недвижимости, находящейся на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее. Эта норма диспозитивная, иные правила могут быть установлены законом или договором. В случаях, когда цена недвижимости установлена на единицу ее площади или иного показателя ее размера, общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества. В договоре должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить, какое недвижимое имущество подлежит передаче, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке или в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии в договоре условия о цене недвижимости, договор о ее продаже считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК, не применяются. Договор заключается в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. В случаях, предусмотренных законом, договор подлежит государственной регистрации. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

**101. Договор продажи предприятия (ст. 559-566 ГК)**

По договору купли-продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс (ст. 132 ГК), за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передать другим лицам. Договор является консенсуальным, взаимным, возмездным.

Сторонами договора, либо одной из сторон, являются субъекты предпринимательской деятельности.

Существенные условия – условия о составе и стоимости продаваемого предприятия, т.е. должны быть точно определены элементы имущественного комплекса, осуществляемые на основе полной инвентаризации.

Элементы, входящие в состав предприятия:

- земельные участки; - здания, сооружения; - оборудование, инвентарь, сырье, продукция; - права требования, 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. Тем не менее, обязательства продавца перед третьими лицами, вытекающие из такой деятельности, могут быть переведены на покупателя. В этом случае ГК предусматривает солидарную ответственность продавца и покупателя по этим обязательствам (п.3 ст.559 ГК). Цена предприятия определяется сторонами свободно на основе инвентаризации предприятия и аудиторского заключения о его составе и стоимости (Правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК, не применяются). В цену предприятия включается и цена передаваемого с этим недвижимым имуществом земельного участка или права на него. Это правило применяется, если иной порядок установления цены недвижимого имущества не определен договором или не установлен законом. Договор заключается в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Необходимыми приложениями к договору являются документы, удостоверяющие состав и стоимость предприятия: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе предприятия и его стоимости, перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требования. При отсутствии таких документов в регистрации может быть отказано. До передачи предприятия покупателю продавец должен письменно уведомить кредиторов по тем обязательствам, которые включены в состав продаваемого предприятия. Кредитор, который письменно не сообщил о своем согласии на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать либо прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков, либо признания договора продажи предприятия недействительным полностью или в соответствующей части.

Кредитор, который не был уведомлен о продаже предприятия, вправе сделать то же самое в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия покупателю. Если долги были переведены на покупателя без согласия кредитора, то после передачи предприятия покупатель и продавец несут солидарную ответственность по таким включенным в состав предприятия долгам (п. 4 ст. 562 ГК).

Передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по передаточному акту. Со дня подписания передаточного акта обеими сторонами предприятие считается переданным покупателю. С этого же момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия. Поскольку договор продажи предприятия вступает в силу после государственной регистрации, передача предприятия возможна только после такой регистрации.

Право собственности на предприятие переходит только с момента регистрации этого права в установленном законом порядке. Таким образом, превращение покупателя предприятия в его собственника проходит три стадии: государственная регистрация договора, передача предприятия, государственная регистрация права собственности на него.В случаях, когда договором предусмотрено сохранение за продавцом права собственности на предприятие, переданное покупателю, до оплаты предприятия или до наступления иных обстоятельств, покупатель вправе до перехода к нему права собственности распоряжаться имуществом и правами, входящими в состав переданного предприятия, в той мере, в какой это необходимо для целей, ради которых предприятие было приобретено (п. 3 ст. 564 ГК).

**102. Договор мены (ст. 567-571 ГК)**

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой. Договор мены является консенсуальным, взаимным, возмездным, синаллагматическим (экономически эквивалентным).

Сторонами договора могут быть любые юридические и физические лица (с учетом общих требований, предъявляемых к их правоспособности и дееспособности), а также публично-правовые образования.

В договоре мены по общему правилу могут принимать участие только те лица, которые обладают правом собственности либо другим вещным правом, включающим в себя правомочие по распоряжению соответствующим имуществом. Например, таким правомочием наделен субъект права хозяйственного ведения, который вправе распоряжаться, в том числе путем обмена, закрепленным за ним имуществом с учетом ограничений, предусмотренных законом.

Каждая из сторон признается продавцом в отношении передаваемого товара и покупателем в отношении получаемого товара. Приобретая товар у контрагента по договору мены, каждая из сторон этого договора по общему правилу становится его собственником. Однако в некоторых случаях, предусмотренных законом или договором, субъект договора мены не приобретает права собственности на полученный товар. К числу таких субъектов относятся, во-первых, государственные и муниципальные предприятия, обладающие правом хозяйственного ведения либо оперативного управления на закрепленное за ними имущество, а также учреждения. Во-вторых, не становятся собственниками приобретенных по договору мены товаров также граждане или юридические лица, наделенные полномочиями на совершение указанных действий от своего имени в силу договора комиссии, агентского договора или договора доверительного управления.

Существенным условием договора мены является предмет, то есть условие об обмениваемых товарах, которое считается согласованным, если стороны определили наименование и количество товаров, подлежащих обмену.

Товары это - вещи, которые не изъяты из оборота и оборот которых не ограничен (п.1 ст.455 ГК). Не включаются в предмет мены работы, услуги, информация, субъективные обязанности, имущественные и личные неимущественные права.

Ценой договора мены является стоимость каждого из встречных предложений. Обмениваемые товары предполагаются равноценными. П.2 ст. 568 ГК допускает в виде исключения проведение при мене компенсации неравноценных обмениваемых товаров в денежной форме. Такая неравноценность должна быть заранее оговорена в заключенном договоре мены. (Например, при обмене векселей, имеющих разный номинал, сделка может быть равноценной, поскольку рыночная стоимость ценной бумаги может существенно отличаться от ее номинала).

Право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам одновременно после исполнения обеими сторонами их обязательств по передаче товаров (ст. 569 ГК), если законом или договором не предусмотрено иное. Так, при обмене недвижимым имуществом право собственности на него возникает у стороны с момента государственной регистрации ею прав на приобретенное недвижимое имущество (ст.223 ГК). Если сроки передачи не совпадают, то применяются правила о встречном исполнении обязательств (см. ст. 328 ГК). Расходы на передачу и принятие обмениваемых вещей осуществляется в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности (п.1 ст. 568 ГК).

Договор мены должен заключаться в форме, тождественной той, в которой надлежит заключать договор купли-продажи соответствующего товара. Таким образом, форма данного договора может быть устной или письменной. Заключение договора мены в устной форме применимо к случаям, когда стоимость товара, подлежащего обмену между гражданами, не превышает 10 МРОТ. В остальных случаях необходима письменная форма договора.

К договорам мены в полной мере применимы правила о их государственной регистрации, если предметом таких договоров являются отдельные виды недвижимого имущества. Так, регистрация обязательна для договоров мены жилого помещения и предприятия. Содержание договора мены составляют обязанности сторон передать товар контрагенту и права требовать такой передачи.

Стороны обязаны передать товар, свободным от прав третьих лиц. Сторона, у которой третьим лицом изъят товар, приобретенный по договору мены, вправе потребовать от другой стороны возврата товара, полученного последней в обмен, и (или) возмещения убытков.

**103. Договор дарения (ст. 572-582 ГК)**

Договором дарения называется соглашение, в силу которого одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать определенное имущество другой стороне (одаряемому) либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности. Договор дарения – это двусторонняя сделка, предполагающая согласие не только дарителя, но и одаряемого. Договор может быть реальным и односторонним, или консенсуальным и взаимным (в случае обещания дарения в будущем). Но и в первом, и во втором случаях он является безвозмездным. Безвозмездность главный квалифицирующий признак договора дарения. Обещание дарения на случай смерти ничтожно.

Сторонами договора дарения (дарителем и одаряемым) могут быть граждане, юридические лица, публично-правовые образования.

Даритель – лицо, которое добровольно лишает себя определенного имущества. Одаряемый – лицо, которое принимает дар.

Публично-правовые образования могут выступать только в качестве дарителя. Но в качестве одаряемого лица они могут 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 только 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 и несовершеннолетние могут совершать сделки, направленные на получение даров, если соответствующие договоры не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации. Ответственность по таким договорам, заключенным малолетними, 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. Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласию всех участников совместной собственности с соблюдением правил, предусмотренных ст. 253 ГК (п.2 ст. 576 ГК).

Предмет договора – вещь, имущественные права, имеющие как обязательственный, так и вещный характер, освобождение от имущественных обязанностей перед дарителем или третьим лицом (например, прощение долга, перевод долга перед третьими лицами на себя, принятие на себя исполнения обязательства за одаряемого и от его имени).

Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно. Доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, 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)). Пожертвования могут делаться гражданам, лечебным, воспитательным, учебным, научным и другим учреждениям, фондам, музеям, учреждениям культуры, учреждениям социальной защиты населения, а также публично-правовым образованиям.

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 в них лечатся, воспитываются, 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 простую письменную форму должны облекаться все консенсуальные договоры дарения, а также реальные договоры на сумму более 5 МРОТ, в которых дарителем выступает юридическое лицо. Все прочие 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.п.1 и 2 ст. 389 и п.2 ст. 391 ГК. Право собственности на вещь переходит от дарителя к одаряемому в момент ее передачи, а если требуется государственная регистрация перехода права собственности, то после такой регистрации.

**104. Договор ренты (ст. 583-605 ГК)**

Договор ренты – это соглашение, в силу которого одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты определенную денежную сумму либо предоставлять средства на его содержание в иной форме. Договор является реальным, односторонним, возмездным, алеаторным (связанным с риском). Сторонами договора выступают плательщик ренты и получатель ренты. Плательщиком ренты может быть любое лицо в соответствии с его правоспособностью, а получателем – только граждане и некоммерческие организации. 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. Существенными условиями договора ренты являются: предмет, размер ренты, срок рентных платежей, способ обеспечения обязательств по уплате ренты (при передаче движимого имущества).

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

По срокам различают ренту постоянную (бессрочную) и пожизненную. Договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а если под выплату ренты предусматривается отчуждение недвижимого имущества, договор ренты подлежит и государственной регистрации.

Постоянная рента (ст. 589 – 594 ГК): Получателями постоянной ренты могут быть граждане и некоммерческие организации.

Если иное не предусмотрено в договоре, получатель постоянной ренты может уступить свое право другому гражданину или некоммерческой организации. Постоянная рента переходит в порядке универсального правопреемства по наследству или при реорганизации юридического лица.

Размер рентных платежей индексируется пропорционально изменению минимального размера оплаты труда, если иное не предусмотрено в договоре. Если иное не предусмотрено договором, рентные платежи выплачиваются по окончании каждого календарного квартала. Договор постоянной ренты прекращается при переходе прав получателя ренты к лицу, которое не может быть ее получателем (например, государство), а также при выкупе ренты ее плательщиком. Условие договора об отказе плательщика ренты от права на ее выкуп ничтожно. Договором ренты может быть предусмотрено, что право на ее выкуп не может быть осуществлено при жизни получателя ренты либо в течение иного срока, не превышающего тридцати лет с момента заключения договора. Выкуп ренты может осуществляться как по инициативе ее плательщика, так и по инициативе ее получателя.  **Пожизненная рента** (ст. 596-600 ГК). Пожизненная рента - это рента, установленная на срок жизни одного или нескольких получателей ренты. Получателем пожизненной ренты может быть только физическое лицо, находящееся в живых к моменту заключения договора. В случае смерти одного из получателей ренты его доля переводится на других получателей пропорционально их долям. Договор пожизненной ренты прекращается со смертью последнего ее получателя. Рентные платежи выплачиваются ежемесячно и только в денежной форме; условие о размере ренты является существенным условием договора. Сумма ежемесячных рентных платежей не может быть меньше одного установленного законом минимального размера оплаты труда и подлежит обязательной индексации.

**Пожизненное содержание с иждивением (ст. 601-605 ГК)** (разновидность договора пожизненной ренты, поэтому к нему применяются в субсидиарном порядке нормы о пожизненной ренте).Субъектом получателем ренты может быть только гражданин.

Предметом передачи по договору является только недвижимость.

Стоимость общего объема содержания является существенным условием договора, наряду с другими существенными условиями, указанными выше, содержание состоит в удовлетворении потребностей в жилище, питании, одежде, уходе.

Минимальный размер ежемесячного содержания иждивенца не может быть менее двух установленных законом минимальных размеров оплаты труда.

**105. Договор аренды (ст. 606-670 ГК)**

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное пользование и владение или во временное пользование. Аренда консенсуальный, взаимный, возмездный, срочный договор.

Стороны договора: арендатор и арендодатель. Арендатором может быть любое физическое и юридическое лицо, арендодателем – лицо, имеющее титул собственника, а также лица, уполномоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду. Такими арендодателями могут, например, быть унитарные предприятия.

Существенным условием договора аренды является условие о его предмете, т.е. о том имуществе, которое подлежит передаче арендатору. Законом могут быть установлены виды имущества, сдача в аренду которого не допускается или ограничивается.

Предмет аренды должен быть четко определен в договоре (наименование имущества; характеристика его качества; для недвижимости - 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. Условие о сроке аренды не является существенным. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок.

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.

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 (отвечать за это имущество перед арендодателем будет сам арендатор, а не субарендатор) Права и обязанности арендатора по договору аренды могут переходить по наследству.

**106. Договор финансовой аренды (ст. 665-670 ГК) («ЛИЗИНГ»)**

Слово «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 с последующим переходом или без перехода на него права собственности на указанное имущество. Договор является возмездным, взаимным, консенсуальным, предпринимательским; он квалифицируется как лизинг, если содержит указание на наличие инвестирования денежных средств в предмет лизинга и на передачу его лизингополучателю.

Сторонами договора выступают лизингодатель и лизингополучатель.

Деятельность в области финансового лизинга вправе осуществлять коммерческие организации – лизинговые компании и индивидуальные предприниматели. Лизингодателем не может быть лицо, обладающее имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Арендатором по договору лизинга – лизингополучателем – является юридическое или физическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность и использующее лизинговое имущество в предпринимательских целях. Существенными условиями договора являются его предмет и указание на инвестирование средств лизингодателем. В противном случае договор не может рассматриваться как договор финансовой аренды. Предмет договора включает в себя лизинговое имущество (предмет лизинга). Договор финансовой аренды должен быть заключен в письменной форме. Он может быть оформлен в виде одного документа и в виде обмена документами. Исключением является лизинг зданий и сооружений (в том числе предприятий). Права на недвижимое имущество, которое передается в лизинг, регистрируются независимо от срока лизинга.

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

**107. Договор подряда (ст. 702-729 ГК)**

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. К договорам подряда относятся: строительный подряд, бытовой подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд.

Договор подряда является консенсуальным, взаимным, возмездным. Сторонами договора являются заказчик и подрядчик. Как подрядчиками, так и заказчиками могут быть граждане и юридические лица. Инвестором является лицо, которое осуществляет вложение своих собственных или привлеченных средств в подрядные работы. Подрядчик, если иное не установлено законом или договором, вправе выполнить работу как лично, так и с привлечением к исполнению других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика. Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за действия субподрядчика и перед последним – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору. Заказчик не вправе без согласия генерального подрядчика самостоятельно привлекать к исполнению работ, являющихся предметом договора, других лиц. Если такое согласие получено, то между ними заключается самостоятельный договор, за исполнение которого генеральный подрядчик ответственности не несет.

Заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком, если иное не предусмотрено законом или договором. В договоре подряда возможно участие нескольких лиц как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика.

Существенными условиями договора являются условия о предмете и сроках.

Предмет договора – определенная работа по изготовлению вещей, переработке вещей, их обработке, ремонту и т.п.( что у работы должен быть результат и результат должен быть передаваем, то есть он так или иначе, но должен быть овеществлен). Предмет договора подряда - работа выполняется из материала подрядчика, его силами и средствами, если иное не предусмотрено договором. Способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком. В договоре должны быть указаны начальный и конечный сроки выполнения работы. При отсутствии этих условий договор признается незаключенным. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены и промежуточные сроки выполнения отдельных этапов работы.

При просрочке исполнения работы ответственность наступает при нарушении конечного срока, а также иных установленных договором подряда сроков. Форма договора – простая письменная.

Риск случайной гибели результата работы до его сдачи заказчику лежит на подрядчике, риск же гибели материалов лежит на их собственнике.

Цена работы не является существенным условием договора. При ее отсутствии она определяется на основе сумм, взимаемых за аналогичные работы при сравнимых обстоятельствах. Цена может быть твердой или приблизительной, причем, если стороны не договорились об этом, цена считается твердой. Цена состоит из компенсации издержек подрядчика и вознаграждения подрядчика. Обычно она определяется на основе сметы. Смету составляет подрядчик как специалист, который знает, сколько стоят материалы, услуги субподрядчиков и т.д. Смета становится частью договора после одобрения ее заказчиком.

При просрочке передачи или приемки результата работы риски, связанные с гибелью результата работы или материалов, несет сторона, допустившая просрочку.

Риск случайной невозможности достижения результата работ несет подрядчик, так как именно он определяет методы и способы выполнения работ, если в договоре не предусмотрено иное.

Качество работ должно соответствовать условиям договора, а при их отсутствии – обычно предъявляемым к таким работам требованиям.

**108. Бытовой подряд (ст. 730-739 ГК)**

Договор бытового подряда – это соглашение, по которому 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. Договор консенсуальный, возмездный, взаимный, публичный.

Подрядчиком может быть только предприниматель, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность по выполнению подрядных работ.

Заказчиком может быть только гражданин (потребитель). Договор должен быть направлен на удовлетворение бытовых или иных личных потребностей гражданина.

Существенные условия договора предмет и срок.

Форма договора – простая письменная.

Подрядчик обязан до заключения договора представить заказчику полную и достоверную информацию о выполняемой работе (характере, виде и особенностях работы; цене и порядке оплаты и пр.). Подрядчику запрещается навязывать заказчику включение в договор дополнительных работ. Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором (ст. 731 ГК).

Цена работы определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком. С согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью или путем выдачи аванса. 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.

**109. Договор строительного подряда (ст. 740-757 ГК)**

Договору строительного подряда – это соглашение, в силу которого подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену. Как правило, по заданию заказчика, специализированная организация готовит технико-экономическое обоснование строительства объекта (ТЭО) и составленную на его основе проектную документацию. В зависимости от того, насколько сложен строящийся объект, применяется либо одностадийное, либо двухстадийное проектирование. При двухстадийном проектировании сначала разрабатывается сам проект, а затем еще и специальная рабочая документация, которая конкретизирует данные, содержащиеся в техническом проекте. Одностадийное проектирование применяется при строительстве типовых, относительно несложных объектов, где не требуется развитие технического проекта в рабочей документации. Обязанность по подготовке ТЭО и проектной документации может взять на себя подрядчик. Если строительство осуществляется за счет федеральных средств, то утверждают проект соответствующие федеральные органы, если за счет субъекта Федерации – то компетентные органы субъекта Федерации, если строительство финансирует частный инвестор, то наряду с указанными органами утверждает проект и инвестор. Договор строительного подряда заключается как в обычном порядке, так и посредством проведения специальных подрядных торгов. Под подрядными торгами понимается форма размещения заказов на строительство, предусматривающая выбор подрядчика для выполнения работ на основе конкурса. Конкурс проводится в виде тендера, представляющего собой соревнование представленных претендентами оферт. **Виды подрядных торгов.**

|  |  |
| --- | --- |
| в зависимости от проведения организатором торгов предварительного отбора претендентов: | торги с предварительной квалификацией;  торги без предварительной квалификации; |
| в зависимости от того, в который раз назначаются торги по данному предмету торгов: | торги первичные;  торги вторичные; |
| в зависимости от участия иностранного оферента: | торги с участием иностранного оферента;  торги без участия иностранного оферента; |
| в зависимости от участия оферентов в процедуре торгов и оглашения их результатов: | торги гласные;  торги негласные; |
| в зависимости от того, допускается ли к участию в торгах неограниченное число претендентов либо только претенденты, удовлетворяющие специально оговоренным условиям | торги открытые;  торги закрытые. |

С победителем торгов заказчик обычно заключает протокол о намерениях, который позволяет спланировать предстоящую производственную деятельность (заключение договоров на поставку материалов и оборудования, определение требуемых финансовых ресурсов и др.).

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным. Отдельные виды строительной деятельности в Российской Федерации подлежат лицензированию. Стороны договора – подрядчик и заказчик. Подрядчик – специализированные строительные организации, имеющие соответствующие лицензии и являющиеся профессионалами в строительстве. Заказчик – любое физическое или юридическое лицо. Существенными условиями договора являются предмет, цена, срок, условие о составе и содержании технической документации, а также о порядке и сроках ее представления. Предметом договора строительного подряда являются различного рода строительные работы, в том числе связанные с возведением зданий и сооружений, реконструкцией объекта, сооружением фундамента, прокладкой коммуникаций, производством кровельных работ, монтажных работ, пуско-наладочных работ и др. Предмет договора определяется технической документацией и сметой. Техническая документация – это совокупность документов, определяющих объем, содержание работ и другие предъявляемые к работам требования. Основу технической документации составляет проектная документация. Строительная документация должна соответствовать строительным нормам и правилам. В договоре должно быть четко прописан состав технической документации, какая из сторон несет обязанность по ее составлению и утверждению. Независимо от того, кто конкретно выполняет обязанность по составлению технической документации, она должна быть согласована между сторонами. Сроки выполнения строительных работ определяются сторонами. Они должны включать начало работ и их окончание и могут предусматривать промежуточные сроки начала и окончания отдельных этапов работ. Форма договора – простая письменная.

**110. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательных работ (ст. 758-762 ГК)**

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результаты.

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Сторонами в договоре большей частью являются предприниматели.

Подрядчик – специализированная организация, имеющая лицензию.

Заказчик – строительная организация; организация, которая в последующем будет заказчиком в договоре строительного подряда.

Существенные условия договора предмет и срок.

Предмет договора – разработка технической документации и сама эта документация, а также выполнение изыскательских работ. В качестве технической документации выступают проекты зданий, сооружений, оборудования, технологических линий, машин и механизмов, землеустроительных работ, а также технологическая документация.

Изыскательские работы предполагают проведение специального изучения местности, ее рельефа, грунтов и т.д. для последующей разработки технической документации, по которой 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.

Изменением договора является внесение заказчиком изменений в техническую документацию при условии, что вызываемые этим дополнительные работы по стоимости превышают 10% указанной в смете общей стоимости строительства. В этом случае составляется согласованная сторонами дополнительная смета.

Расторжение договора возможно по инициативе любой из сторон в случае:

- систематического нарушения контрагентом договорных обязательств с возмещением виновной стороной другой стороне убытков, возникших у нее в связи с расторжением договора;

- признания заказчика несостоятельным (банкротом).

**111. Договор на выполнение научно-исследовательских работ (ст. 769-778 ГК)**

Договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ – это соглашение, по которому одна сторона (исполнитель) обязуется провести научные исследования, разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а другая сторона (заказчик) обязуется принять и оплатить выполненную работу. Договор, является консенсуальным, взаимным, возмездным.

Стороны договора: заказчик – юридические лица, граждане, органы государственной власти и др.; исполнитель – научно-исследовательские, конструкторские, технологические организации, научные центры и т.д.

Существенными условиями договора являются: предмет и сроки.

Предмет договора – результат научных исследований, создание образцов новых изделий, технологий или конструкторских документаций. Принципиально важным здесь является условие о новизне создаваемого в рамках договора результата. Форма договора – простая письменная.

Цена договора определяется на основе приблизительной или твердой сметы. В договоре должны быть предусмотрены условия, касающиеся патентоспособных результатов работ, подачи заявок и получения патентов на них, а также обязательства сторон по передаче прав на заявленные и запатентованные решения.

Сдача – приемка работ оформляется двусторонним актом, подписанным сторонами.

Договор на выполнение научно-исследовательских работ прекращается при выявлении объективной невозможности достижения ожидаемого результата, а договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – также при нецелесообразности дальнейшего продолжения работ.

**112. Договоры перевозки и транспортной экспедиции.**

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. 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.

Стороны договора: перевозчик и отправитель грузов. Существенное условие договора его предмет: услуги по доставке, хранению, выдаче, погрузке – выгрузке грузов и др.

Форма договора – простая письменная. Факт заключения договора должен быть подтвержден составлением и выдачей отправителю груза перевозчиком транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз - ст. 785 ГК). Сроки исполнения договора подразделяются на: сроки погрузки, сроки доставки и сроки окончания перевозки грузов.

Договор перевозки пассажира – это соглашение, по которому перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа – доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить установленную за проезд плату, а при сдаче багажа – и за провоз багажа. Договор перевозки пассажира является взаимным, возмездным, реальным или консенсуальным (договор является публичным, когда используется транспорт общего пользования). Стороны договора: перевозчик – специализированная организация и пассажир (физическое лицо). Существенное условие договора его предмет – услуга по доставке пассажира в пункт назначения. Форма договора применительно к консенсуальному договору – простая письменная, применительно к реальному договору – устная. Заключение договора перевозки и факт оплаты проезда подтверждается выдачей пассажиру билета установленной формы, а сдача багажа – багажнойквитанции. При перевозках грузов воздушным и водным транспортом претензии должны предъявляться перевозчику, осуществлявшему перевозку, а на железнодорожном и автомобильном транспорте - перевозчику, выдавшему груз в месте назначения. Пассажир вправе заявить претензию как по месту отправления, так и по месту прибытия.

Договор транспортной экспедиции - это соглашение, в силу которого одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза. Договор является консенсуальным или реальным, возмездным, взаимным (реальным является договор, когда выполняются услуги; консенсуальным, когда организуется выполнение услуг).

Сторонами договора являются: клиент и экспедитор. Клиентами по договору могут быть любые лица, заинтересованные в получении экспедиционных услуг. В качестве экспедитора может выступать только предприниматель (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель). Существенным условием договора экспедиции является его предмет - услуги, связанные с перевозкой груза. Договор может быть заключен на полное или частичное транспортно-экспедиционное обслуживание.

Форма договора – простая письменная. Стандартный набор экспедиционных услуг может оказываться на основании договора присоединения (ст. 428 ГК) Срок договора определяется характером взаимоотношений сторон (могут быть разовые, длительные и долгосрочные договоры).

Цену договора составляет вознаграждение экспедитора. Оно определяется по соглашению сторон. Вознаграждение следует отличать от компенсации расходов, понесенных экспедитором при осуществлении своей деятельности.

**113. Договор кредитования (ст. 819-821 ГК)**

Кредитный договор – 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. Кредитный договор – разновидность договора займа, но в отличие от него он является консенсуальным, взаимным и всегда возмездным. Стороны договора – банк (иная кредитная организация), имеющий лицензию ЦБ России на все отдельные банковские операции, и заемщик - любое лицо. Существенные условия 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). Предмет договора – денежные средства (национальная или иностранная валюта), но не иные вещи, определяемые родовыми признаками. 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. Кредитный договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора влечет его недействительность. Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа. Его особенность – возможность одностороннего расторжения договора кредитором или заемщиком. 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.

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. Договор товарного кредита – консенсуальный, взаимный, возмездный. Этим он отличается от реального займа вещей. Стороны договора - любые субъекты гражданского права. Кредитором не может быть только банк или иное кредитное учреждение. Существенные условия договора – предмет, условия предоставления товарного кредита, проценты за кредит. Предметом договора являются такие товары, как сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горюче-смазочные материалы и т.п. Договор должен быть заключен в письменной форме. На него распространяется положение ст. 820 ГК о ничтожности договора в случае нарушения его письменной формы.

При коммерческом кредите в договор включается условие, 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 и др.).

**114. Договор хранения (ст. 886-926 ГК)**

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. Виды хранения:

а) хранение на товарном складе; б) хранение в ломбарде; в) хранение ценностей в банке; г) хранение вещей в камерах хранения транспортных организаций; д) секвестр – хранение вещей, являющихся предметом спора; ж) хранение вещей в гардеробах организаций; е) хранение вещей в гостиницах;

Коммерческие организации, занимающиеся хранением в качестве предпринимательской деятельности, обязаны иметь лицензию. По общему правилу договор хранения является реальным. Договор хранения может быть как возмездным, так и безвозмездным, односторонним или двусторонним. Он может быть элементом другого договора (договора перевозки, поставки и пр.), в этом случае к отношениям сторон по хранению вещи применяются нормы о договоре хранения. Сторонами договора являются поклажедатель и хранитель. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. Единственное существенное условие договора его предмет.

Предмет хранения – индивидуально определенные движимые вещи, а также ценные бумаги. Они переносятся в хозяйственную сферу хранителя. Все договоры хранения с участием юридических лиц должны быть заключены в простой письменной форме. Договор хранения, заключенный между гражданами, должен быть совершен в письменной форме, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз МРО. Консенсуальный договор во всех случаях заключается в письменной форме.

Простая письменная форма договора считается соблюденной не только в случае, когда принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей письменного документа, подписанного хранителем (расписки, квитанции, свидетельства и т.п.), но и при использовании знаков – номерного жетона, иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение. Хранитель не вправе требовать от поклажедателя, чтобы он забрал вещь до истечения срока хранения. Обязанность забрать вещь может возникнуть у поклажедателя до истечения срока договора, если законом право требовать этого предоставлено хранителю (при просрочке срока для внесения платы за хранение, при возникновении опасности причинения убытков вещью с опасными свойствами). В консенсульном договоре оговаривается срок приема вещи на хранение. Хранитель может быть освобожден от обязанности приема вещи на хранение, если она не будет передана ему в обусловленный срок.

**115. Договор страхования.**

**Страхование** (ст.2).Страхование представляет сбой отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий). **Страхователь** (ст. 5). Страхователями признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона. **Страховщик** (ст. 6). Страховщиком признаются юридические лица любой организационно-правовой формы, предусмотренной законодательством РФ, созданные для осуществления страховой деятельности (страховые организации и общества взаимного страхования). Страховщиками являются юридические лица, получившие лицензию на осуществление страхования соответствующего вида. **Страховой риск** (ст.9). Страховым риском является предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления. При заключении договора страхования страховщик вправе оценить степень страхового риска (а соответственно, и установить размер страховой премии или страховых взносов): при имущественном страховании – произвести осмотр имущества или назначить экспертизу для установления его стоимости; при личном страховании – произвести обследование страхуемого лица. **Страховая сумма. Страховое возмещение. Страховое обеспечение** (ст.10). Страховой суммой является определенная договором страхования или установленная законом денежная сумма, исходя из которой устанавливаются размеры страхового взноса и страховой выплаты, если договором или законом не предусмотрено иное. При страховом случае с имуществом страховая выплата производится в виде страхового возмещения, при страховом случае с личностью страхователя или третьего лица - в виде страхового обеспечения. **Страховой взнос. Страховой тариф** (ст.11). Страховым взносом являются плата за страхование, которую страхователь обязан внести страховщику в соответствии с договором страхования или законом. Страховой тариф представляет собой ставку страхового взноса с единицы страховой суммы или объекта страхования. Страховые тарифы по обязательным видам страхования устанавливаются в законах об обязательном страховании. Страховые тарифы по добровольным видам личного страхования, страхования имущества и страхования ответственности могут рассчитываться страховщиками самостоятельно. Конкретный размер страхового тарифа определяется в договоре страхования по соглашению сторон. **Страховой случай** (ст.9). Страховым случаем является совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам. Страховым случаем может быть только событие, которое к моменту заключения договора еще не произошло либо произошло, но страхователь об этом не знал и знать не мог. Страховым случаем может быть и событие, наступление которого неизбежно, но срок наступления которого неизвестен (например, смерть гражданина). Договор является возмездным, реальным, взаимным, алеаторным (рисковым). Предмет договора – особого рода услуга, которую страховщик оказывает страхователю и которая воплощается в несении страхового риска в пределах страховой суммы. Страховые брокеры и страховые агенты являются посредниками между сторонами договора. Сторонами договора являются только страхователь и страховщик. Существенными условиями договора являются условия об имуществе (имущественном интересе), застрахованном лице, страховом случае, размере страховой суммы, сроке действия договора. Договор страхования заключается в простой письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора страхования. (Исключение составляет обязательное государственное страхование.

**116. Договор поручения (ст. 971-979 ГК)**

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия.

Договор поручения является консенсуальным и взаимным. По общему правилу, он является безвозмездным, если законом, иными правовыми актами или соглашениями сторон не установлено иное. Цена услуг в возмездном договоре поручения определяется соглашением сторон и включает в себя размер вознаграждения поверенного. Существенным условием договора поручения является совершение поверенным юридических действий, влекущих приобретение доверителем каких-либо прав и обязанностей или осуществление уже имеющихся. Не все юридические действия могут стать предметом договора поручения. 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. Письменная форма договора поручения обязательна, если он заключается между юридическими лицами; между юридическими лицами и гражданами; между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда. Доверенность нельзя рассматривать в качестве письменной формы договора поручения, так как она подписывается только доверителем. Договор поручения может быть заключен на определенный срок либо без указания срока. Так как срок действия доверенности на территории России не может превышать трех лет, то если срок действия договора поручения превысит этот срок, необходимо выдать новую доверенность. Необходимо также учитывать, что доверенность без указания срока действует в течение одного года с момента выдачи, и только нотариально удостоверенная доверенность, выданная для совершения действий за границей без указания срока, действует вплоть до ее отмены доверителем.

Договор поручения относится к фидуциарным сделкам, т.е. к сделкам, в которых отношения сторон имеют доверительный характер. При утрате доверия любая из сторон может прекратить договор, не ссылаясь на какие-либо другие обстоятельства.

**117. Договор комиссии (ст. 990-1004 ГК)**

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

Договор комиссии является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Сторонами договора являются комиссионер и комитент. В качестве комиссионера может выступать как юридическое лицо, так и гражданин-предприниматель. Комитентом может выступать как гражданин, так и юридическое лицо. Права и обязанности по сделкам, заключаемым комиссионером с третьими лицами, приобретаются самим комиссионером, который в дальнейшем передает все полученное по договору комиссии комитенту. Единственным существенным условием договора является его предмет, то есть сделки, которые поручается заключить комиссионеру. Комиссионер может совершить любые сделки, кроме тех, которые по закону должен совершать лично комитент. Например, только лично можно заключить договор пожизненного содержания с иждивением (ст.601 ГК), совершить уступку прав требования (п.1 ст.382 ГК). Предмет договора не следует путать с предметом комиссии. Предмет комиссии – это то благо, по поводу которого заключается сделка. Форма договора устанавливается в соответствии с общими нормами о форме сделок, так как в гл.51 ГК специальных норм, касающихся формы договора комиссии, нет. В подавляющем большинстве случаев он заключается в письменной форме, поскольку носит предпринимательский характер.

Цена договора комиссии определяется ценой комиссионной сделки и размером комиссионного вознаграждения. Если сумма вознаграждения в договоре не установлена, она определяется по правилам п.3 ст. 424 ГК.

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок либо без указания срока. Если комиссионеру не удалось заключить сделку в течение срока действия договора, то он не считается просрочившим, ибо от него нельзя требовать большего, чем принятия мер, необходимых для реализации поручения. Договор комиссии может быть заключен с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством или без обязательства комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру.

**118. Договор агентирования (ст. 1005-1011 ГК)**

По агентскому договору одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала. Агентские договоры могут строиться либо по модели договора поручения (агент действует от имени принципала - в этом случае по сделке, совершенной агентом с третьим лицом, права и обязанности возникают непосредственно у принципала), либо по модели договора комиссии (агент действует от собственного имени - в этом случае по сделке, совершенной агентом с третьим лицом, приобретает права и обязанности агент). Агентский договор является консенсуальным, взаимным и возмездным в силу прямого указания закона.

Сторонами в агентском договоре являются принципал и агент. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. 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. (Например, страховой посредник-брокер, действующий на основании агентского договора, оказывает следующие услуги: привлечение клиентуры к страхованию, ее поиск, подготовка или оформление необходимых для заключения договора страхования документов, сбор интересующей информации, подготовка или оформление необходимых документов для получения страховой выплаты, инкассирование страховых взносов и осуществление страховых выплат, организация услуг аварийных комиссаров, экспертов по оценке страховых рисков и т.д.).

Закон не устанавливает специальных правил для формы агентского договора, следовательно, необходимо руководствоваться общими правилами.

Так, в устной форме агентский договор может быть заключен между гражданами на сумму, не превышающую в 10 раз МРОТ. При этом в сумму договора необходимо включать не только размер вознаграждения, но и те денежные суммы, которые передаются агенту, поскольку исполнение поручения производится за счет принципала. 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.

**119. Договор доверительного управления (ст. 1012-1026 ГК)**

В соответствии с договором доверительного управления учредитель управления передает управляющему на определенный срок часть своего имущества, которое используется последним в интересах либо учредителя, либо указанного им третьего лица (выгодоприобретателя). Договор доверительного управления является, по общему правилу, реальным (может быть и консенсуальным), взаимным и возмездным (возможен и безвозмездный вариант); Стороны договора - учредитель доверительного управления и доверительный управляющий. Из всех организационно-правовых форм коммерческих организаций закон сделал только одно исключение: доверительным управляющим не вправе быть унитарное предприятие.

Закон запрещает также выступать в качестве доверительного управляющего государственным органам и органам местного самоуправления. Предметом договора доверительного управления является совершение управляющим «любых юридических и фактических действий в интересах выгодоприобретателя», если только какие-то из них не исключены законом или договором. Иными словами речь идет об оказании услуг в осуществлении правомочий по владению, пользованию, распоряжению имуществом и других действий. Существенными условиями договора являются:

а) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;

б) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);

в) размер и форма вознаграждения управляющему (если договор возмездный);

г) срок действия договора (в случае отсутствия заявления сторон о прекращении договора по окончании срока его действия договор доверительного управления считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, которые были предусмотрены договором). Срок договора не может превышать пяти лет. Для отдельных видов имущества законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор. Например, договор доверительного управления паевым инвестиционным фондом увеличен до пятнадцати лет.

Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме. Управляющий всегда совершает соответствующие действия от своего имени, однако указывает при этом, в качестве кого он действует. Объектами доверительного управления являются: объекты недвижимости, включая имущественные комплексы, ценные бумаги и права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права. Нематериальные блага не могут быть объектом доверительного управления. Закон запрещает передавать в доверительное управление имущество, находящееся в хозяйственном ведении или в оперативном управлении. Договор относится к фидуциарным сделкам, а значит здесь закрепляются принципы сугубо личного исполнения договора, его прекращение, если личное исполнение невозможно, а также возможность одностороннего отказа каждой из сторон от договора. Учитывая, что одной из сторон, как правило, является предприниматель, для управляющего это правило носит ограниченный характер. Отказ от договора учредителя управления либо выгодоприобретателя не ограничивается какими-либо условиями.

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).

**120. Договор коммерческой концессии (ст. 1027-1040 ГК) («ФРАНЧАЙЗИНГ»)**

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д. Договор коммерческой концессии является возмездным, взаимным консенсуальным.

Сторонами договора являются правообладатель комплекса исключительных прав и пользователь. Ими могут выступать коммерческие организации (юридические лица) и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Существенными условиями договора являются предмет и цена.

Предмет договора - комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, то есть должны быть, как минимум, полномочия на использование двух объектов, правовой режим которых установлен в качестве исключительного. К таким обязательным объектам закон отнес фирменное наименование и охраняемую коммерческую информацию. 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.

Цена договора коммерческой концессии зависит от оценки стоимости передаваемых исключительных прав, а если передавались товары, то и от их стоимости. Срок действия договора коммерческой концессии устанавливается по взаимному согласию сторон. Закон позволяет заключать договор на срок и без указания срока. Договор должен быть заключен в письменной форме, т.е. путем составления одного документа, подписанного сторонами, либо путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от сторон по договору. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Ничтожными признаются условия договора, в силу которых правообладатель вправе определять цену продажи товаров пользователем или цену работ (услуг), выполняемых пользователем, а также условия, ограничивающие круг покупателей (заказчиков) пользователя в зависимости от принадлежности их к определенной категории лиц или месту их нахождения (жительства).

**121. Договор простого товарищества.**

По договору простого товарищества двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Договор консенсуальный и многосторонний.

Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Законодатель не исключает возможности применения договоров простого товарищества и в некоммерческих целях. В последнем случае некоммерческие организации также могут заключать договоры простого товарищества.

Сущ.условия: предмет и условие об объединении вкладов участников.

Предмет договора - совместная деятельность для достижения общей определенной в договоре цели.

Вкладами признается все то, что товарищ вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловую репутацию и деловые связи. Денежная оценка вклада товарищей производится ими самостоятельно по соглашению. По общему правилу, вклады участников простого товарищества являются равными по стоимости, если иное не установлено самим договором или фактическими обстоятельствами. 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 установлено договором, либо не вытекает из существа обязательства.

В простом товариществе может объединяться и такое имущество, которое принадлежит его членам не на праве собственности, а на иных основаниях. Оно также используется в интересах всех товарищей и составляет их общее имущество.

Договор простого товарищества может быть заключен в любой форме: устной, простой письменной или может быть нотариально удостоверен. Форма договора выбирается его участниками в соответствии с общими правилами о форме сделок.

Срок договора или определяется соглашением, или является неопределенным

Договор не предполагает создание юридического лица. Все его участники действуют самостоятельно.

Пользование общим имуществом осуществляется по общему согласию товарищей, достигнутому при заключении договора или в специальном соглашении, а в случае, если такое согласие не достигнуто, в порядке, установленном судом.

Участники договора должны установить взаимные обязанности по содержанию общего имущества и порядок возмещения расходов,связанных с выполнением этих обязанностей.

Права товарищей:

1. Участвовать в управлении делами товарищества.

2. Ознакомиться со всей документацией по ведению дел товарищества. (Условие договора об отказе товарища от этого права ничтожно).

3. Владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом товарищества.

4. Получать прибыль от совместной предпринимательской деятельности пропорционально стоимости вклада в общее имущество, если иной порядок распределения прибыли не предусмотрен договором.

Обязанности товарищей:

1. Внести вклад в общее имущество.

2. Нести расходы и убытки от совместной деятельности пропорционально стоимости вклада в общее имущество, если иной порядок распределения расходов и убытков не предусмотрен договором (условия договора, полностью освобождающие товарища от участия в покрытии расходов и убытков или от участия в прибыли, ничтожны).

3. Участвовать в совместной деятельности товарищества.

Исполнение договора

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. Если договором предусмотрено, что определенные сделки от имени товарищей совершает уполномоченный участник, то его права должны быть подтверждены доверенностью, выданной остальными товарищами. Указанные права могут быть зафиксированы и в договоре. В этом случае он должен заключаться в письменной форме.

Закон специально предусматривает, что участники товарищества в отношениях с третьими лицами не могут ссылаться на ограничения прав того или иного товарища, совершившего сделку, или по ведению общих дел товарищества. Исключения здесь составляют только те случаи, когда третьи лица в момент заключения сделки знали или должны были знать о наличии таких ограничений.

Если один из участников товарищества совершил от имени всех остальных его участников сделку, в отношении которой его право было ограничено, или сделку в интересах товарищества, но от своего имени, такой член товарищества может требовать возмещения произведенных им за свой счет расходов, если имелись достаточные основания полагать, что эта сделка была необходима в интересах всех товарищей. Если другие товарищи понесли вследствие такой сделки убытки, то они вправе требовать от лица, совершавшего невыгодную сделку, возмещения убытков.

Ответственность по договору

1. 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.

2. Если обязательство по возмещению убытков возникло не из договора, а, например, в результате причинения товариществом вреда, убытков третьим лицам, товарищи также отвечают солидарно.

3. Внутри товарищества устанавливается взаимная ответственность в соответствии с долей в общем имуществе.

Основаниями прекращения договора простого товарищества являются:

а) объявление кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

б) объявление кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом);

в) отказ кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества (в этом случае соответствующее заявление должно быть подано не позднее чем за три месяца до предполагаемого выхода из договора);

г) расторжение договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей в отношении между ним и остальными товарищами;

д) истечение срока договора простого товарищества;

е) выдел доли товарища по требованию кредитора;

ж) смерть товарища, ликвидация или реорганизация участвующего в договоре простого товарищества юридического лица.

При выбытии участника из договора простого товарищества договор может быть сохранен в отношениях между остальными товарищами, если самим договором или последующим соглашением такое сохранение предусматривается.

Расторжение договора простого товарищества, заключенного с указанием срока или с указанием цели в качестве отменительного условия, между одним из участников и остальными товарищами возможно по уважительной причине с возмещением остальным товарищам реального ущерба, причиненного расторжением договора. Если такой причины нет, то возмещается как реальный ущерб, так и упущенная выгода.

Расторжение договора предполагает распределение имущества товарищества между его бывшими участниками. Переданное в общее владение и пользование имущество возвращается предоставившим его товарищам. Раздел остального имущества, находившегося в общей собственности товарищей, и возникших у них общих прав требования осуществляется в порядке, установленном ст. 252 ГК для раздела имущества, находящегося в долевой собственности.

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, так, как если бы они оставались участниками договора.

**122. Обязательства из односторонних действий.**

Обязательствами из односторонних действий называются такие юридические и фактические действия, при совершении которых одним лицом права, а иногда и обязанности, возникает у другого лица.

Согласно ГК обязательства из односторонних действий порождают:

1. действия в чужом интересе без поручения;
2. публичное обещание награды;
3. публичный конкурс;
4. проведение игр и пари.

Приведенный перечень необходимо рассматривать как примерный. Сюда же можно отнести и такие предусмотренные законом действия, как выдача доверенности, составление завещания, подачу иска, предъявление претензии, индоссамент и др. Более того обязательства из односторонних действий пользуются юридическим признанием и защитой независимо от того, закреплены ли они в законодательстве или нет.

Необходимо отметить, что указанные обязательства возникают не сами по себе, а при наличии определенных юридических фактов. Так, доверенность порождает правоотношения представительства только в том случае, если лицо, на которое она выписана, примет ее. Завещание породит наследственное правоотношение только при том условии, что наследодатель умер. Публичное обещание награды, публичный конкурс, проведение игр и пари влекут обязанность выплатить определенную денежную сумму при условии достижения обусловленного результата.

**123. Действия в чужом интересе без поручения.**

это внедоговорное обязательство, которое возникает в силу инициативного совершения одним лицом (гестором) определенных действий к очевидной выгоде или пользе другого лица (доминуса) и порождает обязанность последнего возместить гестору необходимые расходы или понесенный им ущерб, а в ряде случаев и выплатить ему соразмерное вознаграждение.

Они порождают соответствующее обязательство лишь тогда, когда имеется ряд установленных законом условий:

а) предпринимаются по собственной инициативе лица, совершающего такие действия, т.е. при отсутствии не только поручения или иного договора, но и всякого иного указания или заранее обещанного согласия доминуса, а также при отсутствии обязанности действовать в силу закона (опекун, действующий в интересах подопечного; государственный орган, действующий в порядке реализации своих функций; общественная организация, действующая в силу своего устава в целях содействия другим лицам в защите их прав);

б) совершаются исходя из очевидной выгоды или пользы, а также действительных или вероятных намерений доминуса (предохранение имущества от гибели, повреждения или утраты, ограждение неимущественных интересов лица от неправомерных посягательств);

в) отсутствует возможность получить согласие доминуса на совершение действий в его интересе (беспомощное состояние заинтересованного лица, его временное отсутствие);

г) лицо, действующее в чужом интересе, не преследует цели возникновения какого-либо иного гражданско-правового обязательства между ним и доминусом.

Сторонами рассматриваемого обязательства является лицо, совершающее действие в чужом интересе (гестор), и лицо, в интересах которого совершается такое действие (доминус).

Как в роли гестора, так и в роли доминуса могут выступать любые юридические и физические лица (включая и недееспособных). (Государственные и муниципальные органы не могут быть гесторами. Действовать в интересах других лиц – их обязанность).

Предметом обязательства являются действия в чужом интересе. Они должны быть правомерными и преследовать не запрещенные законодательством цели как имущественного, так и неимущественного характера (спасение человеческой жизни, охрана здоровья, личной неприкосновенности и т.п.).

Обязанности гестора:

1. Действовать в интересах доминуса с целью принести ему очевидную или возможную выгоду. Если действия гестора явно не могут улучшить положение доминуса или наносят ему ущерб, они не могут признаваться действиями в чужом интересе, а следовательно, влечь возникновение у доминуса каких-либо обязательств.

2. Действовать с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью. Это означает, что при наличии в поведении гестора вины в форме умысла или грубой неосторожности рассматриваемое обязательство не возникает. Более того, в этом случае гестор может быть привлечен к ответственности за те убытки, которые могут возникнуть в результате его действий.

3. Сообщить при первой возможности доминусу о своих действиях в его интересе и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий. Гестор освобождается от данной обязанности только тогда, когда действие в чужом интересе предпринимается в присутствии доминуса и когда ожидание выражения доминусом своей воли может повлечь для последнего серьезный ущерб.

Если лицо, в интересе которого действовал гестор, одобрит эти действия, то к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий. При неодобрении предпринятых действий гестор должен отказаться от их дальнейшего совершения, т.к. все, что будет сделано в чужом интересе после этого, не создаст для доминуса каких-либо обязанностей. (Против воли лица можно действовать с целью предотвращения опасности для его жизни в ситуации, когда ему грозит опасность, а также против воли того, на ком лежит обязанность по содержанию кого-либо).

4. Представить лицу, в интересах которого осуществлялись действия, отчет с указанием полученных доходов и понесенных расходов и иных убытков.

Обязанности доминуса:

1. Возместить гестору необходимые расходы и иной реальный ущерб, понесенный последним. Данную обязанность доминус несет и тогда, когда им не одобрены действия гестора, поскольку гестором выполнены все лежащие на нем обязанности. Обязанность по возмещению расходов и ущерба возникает и тогда, когда предпринятые гестором действия не привели к предполагаемому результату, хотя возможность достижения такого результата существовала.

2. Выплатить гестору вознаграждение за его действия. Эта обязанность возникает у доминуса при наличии двух условий:

а) действия в чужом интересе привели к положительному результату;

б) выплата вознаграждения предусмотрена законом или обычаями делового оборота.

Если в чужом интересе совершена сделка, права и обязанности по ней переходят к доминусу лишь при условии одобрения им этой сделки и если другая сторона не возражает против такого перехода. Этого условия не требуется, если заключенная сделка порождает для заинтересованного лица лишь права, если она уже исполнена сторонами, а также если третье лицо знало или должно было знать о том, что сделка заключена в чужом интересе.

Права доминуса:

1. Требовать отчета от гестора о всех совершенных им действиях и доказательств понесенных им расходов и убытков.

2. Требовать возмещения гестором вреда, причиненного доминусу .

3. Одобрить или не одобрить предпринятые в его интересе действия с учетом собственных интересов.

**124. Публичное обещание награды.**

Это внедоговорное обязательство обращенное к неопределенному кругу лиц, содержащее о выплате обещание вознаграждения за достижение требуемого результата любым, кто его достигнет.

Чтобы обещание награды было юридически обязательным, оно должно отвечать определенным признакам:

1. вознаграждение может быть обещано только за совершение лицом правомерных действий;
2. обещание награды должно быть публичным;
3. обещанное вознаграждение должно быть имущественным;
4. обещание награды должно содержать указание на результат и срок, в течение которого его необходимо достигнуть;
5. обещание награды должно давать возможность установить, кем она обещана.

Публичное обещание награды ставит обещавшего награду в положение должника, а любого откликнувшегося на это обещание – в положение кредитора.

Права у кредитора возникают только при достижении указанного в обещании результата. Обязанность у должника выплатить вознаграждение возникает в случае достижения результата и сообщения ему об этом.

Вознаграждение может быть выражено в конкретной денежной сумме, веще, обезличенной форме («вознаграждение гарантируется»). В последнем случае размер награды определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора – судом.

При невозможности установить, кто первым совершил обусловленные в объявлении действия, или если эти действия совершены одновременно несколькими лицами, награда делится между ними поровну или в ином предусмотренном соглашением между ними размере.

Право на получение вознаграждения и соответственно обязанность выплатить награду возникают независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него. Соответствие результата условиям объявления определяется лицом, публично объявившим награду, а в случае спора – судом.

Если лицо, объявлявшее награду, установило срок для ее получения, то действие, за которое обещана награда, должно быть совершено в пределах этого срока, а лицо, публично обещавшее награду, соответственно связано своим обещанием до его истечения.

Лицо, публично объявившее награду, вправе отменить свое обещание. При этом должны быть соблюдены следующие условия:

а) отказ не может иметь места, когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа;

б) отказ не может иметь места до истечения срока, установленного в объявлении, для совершения действия, за которое обещана награда;

в) отказ не может иметь место после того, как уже поступило сообщение о достижении результата, за который обещана награда;

г) сообщение об отмене обещания награды должно быть сделано в той же форме, что и обещание о награде.

Отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто ее объявил, от возмещения расходов, понесенных в связи с совершением действий, направленных на достижение результата, в пределах указанной в объявлении награды.

**125. Публичный конкурс.**

Конкурс – это вид публичного обещания награды, который охватывает отношения, связанные с постановкой задачи и ее разрешением на основе соревнования неопределенного круга лиц с выплатой специального вознаграждения победителю.

Конкурс характеризуется следующими чертами:

1. Обещание вознаграждения должно быть публичным.
2. Конкурс должен быть направлен на достижение общественно-полезных целей.
3. Обещанное вознаграждение должно быть не платой за выполненную работу, а специально установленной премией.
4. Премия должна быть денежной или вещевой (кубок, грамота, медаль и т.п. должны сочетаться с выплатой премии), в противном случае не признается конкурсным вознаграждением.
5. Награда должна быть обещана за лучшее выполнение определенной работы или достижение иных результатов.
6. Определение победителя осуществляется на основе сопоставления и выбора одного из многих сравнимых по своим качественным признакам результатов.

7. Характер и содержание работы, претендующей на специальное вознаграждение (премия), определяются условиями конкурса.

8. Работа, не отвечающая условиям конкурса, не допускается к конкурсу.

9. Если указанные в объявлении результаты достигнуты совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением, а при его отсутствии – судом.

Конкурс может быть открытым, если предложение принять в нем участие обращено ко всем желающим, либо закрытым, если предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса.

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

Объявление конкурса может быть сделано путем публикации в газете, выпуска рекламного проспекта или специального информационного листка (бюллетеня), вывешивания соответствующего объявления в общественных местах, извещения по радио, телевидению и т.д.

Обязательные сведения:

1. сведения о существе задания;
2. срок выполнения задания;
3. порядок представления работ или иных достижений;
4. место представления работы;
5. критерий и порядок оценки результатов работы или иных достижений;
6. размер и форма награды (премии);
7. порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Факультативные условия конкурса устанавливаются его устроителем. К ним относятся: порядок оформления работ, порядок и сроки выплаты вознаграждения, порядок использования премированных произведений, порядок возврата работ, не удостоенных премий и др.

Изменения условий конкурса и его отмена возможны только в пределах первой половины срока, установленного для представления работ. Во второй половине срока возможны изменения, касающиеся лишь улучшения положения будущих соискателей. Согласие последних на изменение условий конкурса или его отмену не требуется.

Изменение условий конкурса или его отмена должны быть доведены до сведения возможных соискателей. Это может быть сделано в том же порядке, в каком был объявлен сам конкурс. Устроитель обязан 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. Устроитель освобождается от выполнения этой обязанности, если докажет, что указанная работа была выполнена до объявления конкурса либо заведомо не соответствовала его условиям. При нарушении требований относительно сроков изменения условий (отмены) конкурса или способа извещения о них соискателей устроитель конкурса должен выплатить награду тем, кто выполнил работу, удовлетворяющую указанным в объявлении условиям.

Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением. В случае, если такое соглашение не будет достигнуто, порядок распределения награды определяются судом.

Если предмет публичного конкурса составляет создание произведения науки, литературы или искусства и условиями конкурса не предусмотрено иное, лицо, объявившее публичный конкурс, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной награды, договора об использовании произведения с выплатой ему за это соответствующего вознаграждения.

Устроитель конкурса обязан возвратить участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не предусмотрено объявлением о конкурсе и не вытекает из характера выполненной работы.

**126. Проведение игр и пари.**

Под игрой понимается правоотношение, в силу которого лицо, объявившее о ее проведении организует розыгрыш призового фонда, образованного за счет взносов участников, отозвавшихся на сделанное предложение (например, лотерея).

Пари - это разновидность игры, в которой выигрыш зависит от правильности сделанного прогноза в сфере вопросов. Заданных ее организатором (например, тотализатор).

Сделки из игр и пари относятся к так называемым алеаторным (рисковым) сделкам. В них как выгода, так и потери зависят для всех участников от недостоверных обстоятельств.

Организаторы игр (пари) связаны условиями, объявленными при проведении игр (пари). Участники игр (пари) могут приобретать только определенные права, но не обязанности.

Правовые последствия участия в играх и пари

Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите за исключением требований лиц:

1. принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари;
2. выигравших в лотерее, тотализаторе или иных играх, проводимых государством или муниципальными образованьями либо по их разрешению другими лицами, в случае неисполнения организатором игр своих обязанностей по выплате выигрыша, в том числе по условиям размера, формы и срока выплаты (п. 5 ст. 1063 ГК);
3. не сумевших принять участие в играх, проводимых государством или муниципальными образованиями либо их разрешению другими лицами, вследствие отказа организатора от их проведения в установленный срок.

Организаторами игр могут быть:

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации; муниципальные образования; юридические лица и граждане, получившие соответствующую лицензию.

Все игры должны быть зарегистрированы и внесены в единый реестр. Они осуществляются на основе договора, заключенного в письменной форме, к которой приравниваются всевозможные билеты, квитанции, купоны или иные документы. Предложение о заключении договора должно в обязательном порядке включать условия о сроке проведения игр, порядке определения выигрыша и его размере.

Обязанности организаторов игр:

1. Провести игру в сроки установленные правилами игры.

2. Определить победителя игры согласно объявленным условиям.

3. Выплатить выигрыш победителю в размере и форме, указанных в условиях игры.

4. Выплатить выигрыш в установленные сроки, а если он не указан, то в течение 10 дней с момента определения результата игры.

5. Возместить по требованию участников игры понесенный ими реальный ущерб в случае обмена игры или переноса ее срока.

6. Возместить по требованию победителя игры убытки, причиненные ему отказом в выплате выигрыша и другими нарушениями договора.

**127. Обязательства вследствие неосновательного приобретения.**

**128. Обязательства вследствие неосновательного сбережения.**

**129. Безвозмездное пользование имуществом** **(гл. 36 ГК – ст. 689-701 ГК)**

По договору безвозмездного пользования имуществом (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (п.1 ст. 689 ГК). Договор ссуды является безвозмездным, консенсуальным (или реальным), взаимным.

Стороны договора – ссудодатель и ссудополучатель. В их роли могут выступать любые субъекты гражданского права. Ссудодатель - это собственник передаваемого в пользование имущества или лицо, уполномоченное законом или собственником имущества предоставлять имущество в ссуду. Ссудополучатель - это лицо, получающее имущество в безвозмездное пользование. Существенными условиями договора являются его предмет и безвозмездность (если в договоре нет данных, позволяющих точно определить имущество, которое подлежит передаче в ссуду, условие о предмете считается не согласованным сторонами, а договор – не заключенным). Предмет договора аналогичен предмету договора аренды. Это - земельные участки, другие обособленные природные объекты, предприятия, здания, оборудование, транспорт и др. вещи, которые не теряют своих натуральных свойств).

Форма договора ссуды определяется по общим правилам о форме сделок (гл. 9 ГК). Специальные требования, установленные для договоров аренды, к ссуде не применяются. Поэтому договор ссуды, заключенный на любой срок (в т.ч. и на срок более года), не требует письменной формы, за исключением случаев, когда одной из его сторон является юридическое лицо или когда стоимость предмета ссуды в десять раз превышает минимальный размер оплаты труда (п.1 ст. 161 ГК). Собственником вещи, переданной в безвозмездное пользование, остается ссудодатель. Договор ссуды сохраняет свою силу при смене ссудодателя, продолжая обременять последнего.

Договор ссуды может быть заключен как на определенный срок (п.1 ст. 610 ГК), так и на неопределенный (п.2 ст. 610 ГК). Срок не является существенным условием договора.

**130.Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда (общая характеристика).**

Обязательство из причинения вреда – это внедоговорное обязательство, возникающее вследствие нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего и призванное обеспечить восстановление этих прав за счет причинителя вреда либо за счет иных лиц, на которых законом возложена такая обязанность.

Признаки обязательства из причинения вреда:

а) сфера действия простирается как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения;

б) основанием ответственности является действие лица, причиняющее вред личности или имуществу другого лица;

в) возникают в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер;

г) обязательства носят внедоговорный характер (поскольку нарушено абсолютное право);

д) обязательство направлено на полное возмещение потерпевшему причиненного вреда, возмещается также моральный ущерб;

е) обязанность возмещения вреда может быть возложена не только на причинителя вреда, но и на иных лиц (например, на лицо, в интересах которого действовал причинитель);

ж) условия и размер ответственности определяются законом, а не соглашением сторон (стороны могут только увеличить, но не уменьшить возмещение вреда.

Элементами обязательства являются:

- предмет (действия должника обеспечивающие наиболее полное восстановление материальных и личных нематериальных благ кредитора, которым причинен вред);

- стороны (кредитор и должник);

- содержание (права и обязанности сторон).

Субъектный состав обязательств из причинения вреда может претерпеть существенные изменения. Так,

а) страховщик заступает место кредитора по отношению к должнику, ответственному за наступление страхового случая (суброгация);

б) при регрессе должник в основном обязательстве становится в регрессном обязательстве кредитором;

в) замена кредитора и должника может иметь место при наследственном правопреемстве;

г) если вред причинен несовершеннолетними, то организации и лица, на которые возлагается ответственность за их действиями, несут перед потерпевшим ответственность в долевом отношении.

Условия возникновения обязательств из причинения вреда:

* наличие вреда (нарушение или умаление какого-либо имущественного права или нематериального блага);
* вина (умысел или неосторожность);
* противоправность;
* юридически значимая причинная связь между поведением лица и наступившим вредом.

В тех случаях, когда обязанность возмещения вреда является мерой ответственности, в её основе лежит состав правонарушения (полный или усеченный).

Полный состав – вред, вина, противоправность, причинная связь.

Усеченный состав – вред, причинная связь (вред, противоправность, причинная связь).

Если обязанность возмещения вреда не относится к мерам ответственности, то в основе возникновения указанной обязанности лежат другие условия, которые состава правонарушения не образуют ( вред причинен действиями несовершеннолетних, недееспособных лиц); (вред причинен в состоянии крайней необходимости).

Систему обязательств из причинения вреда образуют:

* ответственность за вред, причиненный актами власти;
* ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами;
* ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих;
* ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина;
* ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ, услуг

- ответственность за моральный вред.

**131. Ответственность за вред, причиненный актами власти.** ст. 1069-1071 ГК.

К актам власти относятся акты управления, принимаемые в сфере административного управления, а также акты правоохранительных органов и суда.

Условиями возмещения вреда, причиненными актами управления являются:

- обязательная предварительная отмена акта или признание его недействительным;

- вред возмещается независимо от вины конкретных должностных лиц;

- причиной вредоносного результата должен быть именно акт управления (т.е. должно быть властное предписание в виде подзаконного акта, направленного на установление, изменение или прекращение конкретных правоотношений);

- акт управления должен быть совершен должностным лицом (т.е. лицом, которое наделено полномочиями распорядительного характера по отношению к лицам, по службе им не подчиненным);

- должностное лицо приняло акт управления при исполнении служебных обязанностей и в соответствии со своей компетенцией.

Вред возмещается за счет казны, от имени которой выступает соответствующий финансовый орган или органы, на которые возложена обязанность нести ту или иную ответственность. Казна, возместившая ущерб имеет право обратного требования к тому должностному лицу, которое непосредственно примет акт управления.

В отличие от актов управления акты правоохранительных органов и суда, незаконность которых может привести к возникновению деликтного обязательства, указаны в ГК исчерпывающим образом:

* незаконное осуждение;
* незаконное привлечение к уголовной ответственности;
* незаконное применение меры пресечения в виде заключения под стражу или подписки о невыезде;
* незаконное наложение административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

Обязательным условием возникновения права на возмещение вреда в перечисленных случаях является либо вынесение оправдательного приговора, либо прекращение уголовного дела по реабилитирующим основаниям, либо прекращение дела об административном правонарушении.

Иные незаконные акты органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда приравнены по своим гражданско-правовым последствиям к незаконным актам в сфере административного управления. (Исключение составляет случай причинения вреда при осуществлении правосудия. Здесь наложение судьей незаконного ареста на имущество, его конфискация и т.п. предполагает, что вина судьи будет установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Простая отмена судебного решения права на возмещение вреда не предоставляет).

Вред, причиненный правоохранительными органами и судом, возмещается независимо от вины должностных лиц, совершивших действия, причинившие ущерб. Ущерб возмещается в полном объеме за счет казны.

**132. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными лицами.** **Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними до 14 лет**, подлежит возмещению родителями, усыновителями, опекунами, если не докажут, что вред возник не по их вине. Ответственность несут и учреждения, обязанные осуществлять надзор (школы, лечебные учреждения и т.п.), если не докажут, что вред возник не по их вине в осуществлении надзора. Ответственность несут и лица, осуществляющие надзор по договору (няня, учитель).

Условием ответственности перечисленных лиц является их собственная вина. Вина родителей и опекунов состоит не только в неосуществлении должного надзора, но и в плохом воспитании детей. Ответственность несут оба родителя (родители, лишенные родительских прав, несут ответственность в течение трех лет с момента принятия такого решения). Ответственность могут нести одновременно (в зависимости от вины) учреждения и родители (одни - за плохой надзор, другие - за плохое воспитание). Принципы долевой ответственности действуют и в случае причинения вреда несколькими малолетними.

**Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет**, несут сами несовершеннолетние на общих основаниях. На родителей возлагается дополнительная ответственность. Условием ответственности родителей является их вина в ненадлежащем воспитании и надзоре за детьми. На этих же основаниях несут ответственность и учреждения, которые в силу закона являются попечителями несовершеннолетних, находящихся в этих учреждениях. Образовательные, лечебные, а также воспитательные учреждения, осуществляющие лишь надзор за детьми, к дополнительной ответственности не привлекаются. Ответственность родителей и учреждений прекращается при достижении детьми 18 лет. Далее ответственность несет сам совершеннолетний. За вред, причиненный несколькими несовершеннолетними, родители отвечают солидарно. Они несут долевую ответственность в соответствии со степенью своей вины.

**Недееспособные** (признанные в установленном порядке недееспособными):

- не могут быть субъектами гражданско-правовой ответственности;

- вред, причиненный недееспособными, возмещается их опекунами или организациями, обязанными осуществлять за ними надзор, если только они не докажут, что вред возник не по их вине;

- под виной понимается пренебрежение обязанностями по осуществлению надзора за недееспособным;

- обязанность по возмещению вреда не прекращается и в случае последующего признания непосредственного причинителя вреда дееспособным;

- допускается возможность возложения обязанности по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью потерпевшего, на самого причинителя при условии:

а) опекун умер или не имеет достаточных средств для возмещения вреда;

б) сам причинитель вреда обладает такими средствами.

Обязанность может возлагаться как на лицо, признанное впоследствии дееспособным, так и продолжающим быть недееспособным.

**Ограниченно дееспособные** вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами возмещают причиненный вред самостоятельно.

**Лица, которые в момент причинения вреда не могли понимать значение своих действий или руководить ими**  (потеря сознания, обморок, состояние аффекта и т.п.) освобождаются от ответственности за исключением следующих случаев:

- причинитель вреда сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значение своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом;

- суд возлагает обязанность по возмещению вреда на причинителя с учетом имущественного положения потерпевшего и самого причинителя, а также других обстоятельств;

- суд возлагает обязанность по возмещению вреда на супруга и ближайших родственников причинителя – родителей, совершеннолетних детей, если они знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили своевременно вопрос о признании его недееспособным. (К ответственности они могут быть привлечены лишь при условии трудоспособности и совместного проживания с психически больным лицом).

**133. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.**

источником повышенной опасности признается любая деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего:

- вред возмещается независимо от вины причинителя вреда;

- ответственность за причиненный вред наступает в размере, определяемом на основании общих правил

- при причинении вреда жизни и здоровью граждан подлежит возмещению как имущественный, так и моральный вред.

**Классификация источников повышенной опасности**

1. Физические источники повышенной опасности:

- механические (транспорт и т.п.);

- электрические (системы высокого напряжения);

- тепловые (паросиловые установки);

2. Физико-химические источники повышенной опасности (радиоактивные материалы);

3. Химические источники повышенной опасности:

- отравляющие (яды); взрывоопасные (газы); огнеопасные (некоторые виды топлива).

4. Биологические источники повышенной опасности:

- зоологические (дикие животные); микробиологические (вирусы, микробы).

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, несет его владелец. Таковым является юридическое лицо или гражданин, которые осуществляют эксплуатацию источника повышенной опасности на основе принадлежащего им права собственности, права хозяйственного ведения, оперативного управления либо по другим основаниям например (аренда, управление транспортом по доверенности, в силу распоряжения компетентного органа о передаче источника повышенной опасности).

Лицо, управляющее источником повышенной опасности, но не являющееся его собственником или титульным владельцем, ответственность непосредственно перед потерпевшим не несет. Оно может быть привлечено к имущественной ответственности лишь самим владельцем источника повышенной опасности в регрессном порядке.

Если работник или иной человек самовольно завладел источником повышенной опасности, владелец его может быть освобожден от ответственности. Если же в противоправном изъятии источника повышенной опасности виновен сам владелец, ответственность может быть возложена как на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности, так и на его титульного владельца. Если налицо несколько собственников, то выясняется кто осуществлял фактическое господство над источником в момент причинения вреда.

Если вред причиняется действиями нескольких владельцев источников повышенной опасности, то они отвечают перед потерпевшим солидарно, независимо от того, кто из них виновен в происшествии (невиновный в порядке регресса может переложить ответственность на виновных).

Что касается вреда, причиненного самим их владельцам, в результате взаимодействия принадлежащих им источников повышенной опасности то он возмещается в следующем порядке:

- вред, причиненный одному из владельцев по вине другого, возмещается виновным;

- при наличии вины самого владельца, которому причинен вред, он ему не возмещается;

- при вине обоих владельцев размер возмещения определяется соразмерно степени вины каждого;

- при отсутствии вины владельцев источников повышенной опасности во взаимном причинении вреда (независимо от его размера) ни один из них не имеет права на возмещение.

Лицом, управомоченным на возмещение вреда, является потерпевший. В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда возникает у его иждивенцев в связи с потерей кормильца.

Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, возмещается на общих основаниях.

Основания освобождения владельца источника повышенной опасности от ответственности:

а) безусловные основания

- умысел потерпевшего;

- действие непреодолимой силы;

- неправомерное завладение источником повышенной опасности третьим лицом.

б) основания по усмотрению суда:

- грубая неосторожность потерпевшего;

- причинение вреда в состоянии крайней необходимости.

Имущественное положение причинителя вреда может быть учтено судом:

- лишь в плане уменьшения размера возмещения, но не освобождения от ответственности;

- лишь только тогда, когда владельцем источника повышенной опасности является гражданин, но не юридическое лицо;

- лишь только тогда, когда в действиях владельца источника повышенной опасности отсутствует умысел.

**134. Ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина.**

Вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, выражается либо в наступлении смерти либо в нанесении травмы или увечья.

Причинение вреда жизни или здоровью гражданина дает основание требовать компенсации имущественных потерь и морального вреда. Если имущественного вреда не возникло, хотя вред здоровью причинен, у потерпевшего есть право на возмещение морального вреда.

**Ответственность за вред, причиненный повреждением здоровья**

В результате увечья, проф. заболевания или иного повреждения здоровья имущественные потери гражданина могут выражаться в утрате им заработка (дохода), которого он лишился полностью или частично в связи с потерей трудоспособности или ее уменьшением, а также в дополнительных расходах, которые гражданин вынужден нести в связи с повреждением здоровья.

**Ущерб в виде утраченного заработка (дохода)**

Определяется с учетом двух факторов:

* среднего месячного заработка (дохода) потерпевшего до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности. Если потерпевший до повреждения его здоровья не работал, то среднемесячный заработок определяется исходя из обычного размера вознаграждения работника в данной местности, но не менее 5 МРОТ;
* степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности.

Различают временную и стойкую утрату трудоспособности.

При временной утрате трудоспособности гражданин, как правило, считается полностью нетрудоспособным и, следовательно, лишается в этот период всего своего заработка (дохода). Временная нетрудоспособность удостоверяется листком временной нетрудоспособности, выдаваемым лечебным учреждением.

Стойкая утрата трудоспособности определяется учреждениями государственной службы медико-социальной экспертизы либо судебно-медицинской экспертизы. При этом необходимо установить, в какой мере травма или увечье затрудняют осуществление прежней профессиональной деятельности. Соответственно различают полную и частичную утрату профессиональной трудоспособности. Степень такой утраты лежит в основе признания гражданина инвалидом 1, 2 или 3 группы.

При полной стойкой утрате профессиональной трудоспособности размер возмещения равняется размеру среднемесячного заработка (дохода) работника.

При частичной стойкой утрате профессиональной трудоспособности размер возмещения зависит от процента сохранившейся у гражданина способности к труду по его профессии. (Если сохранилось 80% профессиональной трудоспособности, размер возмещения составляет 20% от среднего месячного заработка).

При отсутствии у лица профессиональной трудоспособности учитывается степень утраты им общей трудоспособности, т.е. способности к неквалифицированному труду, не требующему специальных знаний и навыков.

Реальный размер возмещения может быть снижен, если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего. При определении размера возмещения пенсия по инвалидности, а равно другие пенсии, пособия и иные выплаты не учитываются. Размер возмещения автоматически увеличивается при повышении МРОТ. Он может быть увеличен, если трудоспособность в дальнейшем уменьшилась в связи с причиненным повреждением здоровью.

Если трудоспособность возросла, размер возмещения может быть уменьшен. Причинитель вреда может требовать уменьшения размера возмещения, если его имущественное положение ухудшилось (в связи с инвалидностью, достижением пенсионного возраста при условии, что вред причинен неумышленными действиями).

**Ущерб в виде дополнительных расходов**

Дополнительные расходы должны быть возмещены при условии, что они являются обоснованными и доказанными и что соответствующие виды помощи не были предоставлены потерпевшему бесплатно.

К дополнительным расходам относятся расходы на лекарства, дополнительное питание, лечение, протезирование, посторонний уход, санаторное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии и т.п.

Нуждаемость в перечисленных видах помощи и ухода должна быть подтверждена заключением медико-социальной экспертизы, а в спорных случаях судом. Размер произведенных расходов определяется на основании счетов, чеков и т.п.

**Особенности возмещения вреда при повреждении здоровья несовершеннолетних:**

- при причинении вреда здоровью несовершеннолетних до 14 лет возмещению подлежат лишь дополнительные расходы;

- при причинении вреда здоровью несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющим заработка, возмещаются дополнительные расходы и вред, связанный с утратой трудоспособности (или ее уменьшением), исходя из 5 МРОТ. По достижении 14 лет такое же возмещение устанавливается и лицам, здоровье которых было повреждено в малолетнем возрасте. Если несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже 5 МРОТ. В последующем размер возмещения может быть пересмотрен, и установлен с учетом получаемого заработка, но не ниже вознаграждения, установленного по занимаемой им должности или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

**Ответственность за вред, причиненный смертью кормильца**

К числу лиц, имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, относятся:

а) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

б) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

в) один из родителей, супруг, либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе. Если это лицо в период осуществления ухода само стало нетрудоспособным, оно сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего.

г) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

В соответствии с п.2 ст. 1088 ГК вред возмещается:

- несовершеннолетним – до достижения 18 лет;

- учащимся старше 18 лет – до окончания учебы по очной форме обучения, но не более чем до 23 лет;

- женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет – пожизненно;

- инвалидам – на срок инвалидности;

- одному из супругов, родителей или другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями, сестрами – до достижения ими 14 лет либо изменения состояния здоровья.

**Размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца**

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются полученные им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения, по общему правилу, дальнейшему пересчету не подлежит. Из этого правила закон прямо устанавливает два исключения:

а) рождение ребенка после смерти кормильца;

б) назначение или прекращение выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Возмещаются также расходы на погребение умершего. Возмещение производится лицом, ответственным за вред, вызванный смертью потерпевшего, в пользу лица, понесшего эти расходы.

**Порядок возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина**

1. При причинении вреда организацией, а также действиями другого гражданина, потерпевший вправе обратиться в суд, если только вред не будет возмещен в добровольном порядке.

2. Исковое заявление принимается к производству суда только после состоявшегося решения администрации предприятия, с которым не согласились потерпевший, члены семьи умершего, либо если их требования не были рассмотрены администрацией в установленный срок (10 дней). 3. На требования о возмещении вреда жизни и здоровью исковая давность не распространяется (ст.208 ГК). Требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествующие предъявлению иска.

4. Возмещение вреда по общему правилу производится ежемесячными платежами. Доставка и пересылка указанных сумм производится за счет лица, ответственного за причинение вреда. При наличии уважительных причин суд может присудить причитающиеся платежи единовременно, но не более чем за три года.

5. Суммы, полученные в счет возмещения вреда, не могут быть взысканы обратно, исключение составляют случаи недобросовестности.

6. Недополученные суммы в связи со смертью граждан, имеющих право на возмещение вреда, выплачиваются их наследникам.

7. В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по его возмещению переходит на его наследников в пределах стоимости наследственного имущества.

8. При реорганизации юридического лица, признанного ответственным за вред, причиненный жизни и здоровью, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник

9. Если юридическое лицо ликвидируется, платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему.

**135. Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ, услуг.**

возмещению подлежит только вред, возникший вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы, услуги, либо вследствие недостоверной или недостаточной информации о них. При отсутствии причинно-следственных связей между указанными обстоятельствами и возникшим вредом последний возмещается на общих основаниях.

Право на возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги либо вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), имеет всякий потерпевший, независимо от того, состоял ли он в договорных отношениях с продавцом или нет.

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товара либо непредоставления о нем полной и достоверной информации, несут продавец и изготовитель. Причем право выбора, к кому из них предъявить соответствующее требование, принадлежит самому потерпевшему. Их можно привлечь к ответственности в качестве соответчиков.

**Условия ответственности:**

1. Действия продавца (изготовителя товара, исполнителя услуги) являются противоправными (передача товара с такими недостатками, которые способны причинить вред жизни, здоровью или имуществу гражданина или имуществу юридического лица). Непредставление полной и достоверной информации о товаре, работе, услуге противоправно во всех случаях, когда это может послужить причиной возникновения вреда как вследствие неправильного использования товара (результата работы), так и из-за отсутствия у товара тех свойств, которые ему приписывались.
2. Вред выражается в порче или уничтожении имущества потерпевшего, в расходах на восстановление здоровья, утрате заработка (дохода) в связи со снижением (утратой) трудоспособности и т.п.

Имущественный вред подлежит возмещению в полном объеме в натуре либо путем компенсации убытков.

3. Имеется причинно-следственная связь между вредом и недостатками товаров (работы, услуг), а также между вредом и отсутствием у потерпевшего полной и достоверной информации о товаре (работе, услуге). Бремя доказывания этой связи, равно как и обоснование размера вреда возлагается на самого потерпевшего.

4. Сохраняются сроки привлечения к ответственности, которые приурочены к срокам годности или службы товара (работы, услуги).

**За пределами этих сроков вред возмещается тогда, когда:**

- в нарушение требований закона срок службы не установлен (изделие представляет опасность и по истечении 10 лет); если не установлен срок годности товара, то вред подлежит возмещению независимо от времени его причинения;

- лицо, которому продан товар (выполнена работа, оказана услуга), не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности или срока службы и о возможных последствиях невыполнения указанных действий.

Субъективная сторона правонарушения состоит в том, что вред возмещается независимо от вины продавца (изготовителя) товара или исполнителя работы (услуги). Продавец (изготовитель) товара, исполнитель работы (услуги) освобождается от ответственности за вред, причиненный потерпевшему, только в двух случаях:

- возникновение вреда вследствие непреодолимой силы;

* нарушение потребителем установленных правил пользования товаром.