**1.**

Гражданское право — отрасль права, регулирующая товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников имущественные отношения, а также связанные с имуществом личные неимущественные отношения. Участниками регулируемых гражданских правовых отношений являются граждане - физические лица, юридические лица, государства, а также автономные и административно-территориальные образования. Гражданское право содержит общие положения, имеющие значение для всех гражданских отношений, например, об исковой давности, а также нормы о праве собственности, обязательственном праве, авторском праве, праве на изобретение, наследственном праве.

Гражданское законодательство — в широком смысле: совокупность нормативных актов, в которых выражены нормы гражданского права

Гражданское законодательство — в узком смысле: Гражданский Кодекс РФ и принятые в соответствии с ним федеральные законы).

Наука гражданского нрава — изучает закономерности гражданско-правового регулирования общественных отношений. Предмет ее изучения: нормы гражданского права, воплощенные в акты гражданского законодательства, их взаимодействие с общественными отношениями, практика их применения. Результаты изучения: учение о гражданском праве, теории, концепции, идеи, понятия.

Учебная дисциплина «Гражданское право» обучает гражданскому праву и его науке: определение понятий, научные обобщения и выводы, отечественная и зарубежные гражданско-правовые доктрины, разъяснение норм гражданского законодательства и применение его на практике.

Предмет отрасли права — круг общественных отношений, которые она регулирует. Предметом гражданского права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на юридическом равенстве сторон, которые называются гражданскими правоотношениями.

Имущественные отношения — общественные отношения, возникающие по поводу различного рода материальных благ (вещей, работ, услуг и иного имущества), имеющих стоимостный характер. Материальное благо как объект имущественных отношений должно иметь меру стоимости, отражающую общественную потребность в нем и учитывающую затраченный на его реализацию труд. Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, имеют диспозитивный характер и подразумевают обмен, в принципе, равными по стоимости (в юридическом смысле) материальными благами. По содержанию имущественные отношения делятся на:связанные с нахождением материальных благ у определенного лица (право собственности и иные вещные права);связанные с переходом имущественных благ от одних лиц к другим (обязательственное право, наследование).

Личные неимущественные отношения — общественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, имеющих взаимную оценку участниками индивидуальных качеств личности друг друга (имя, честь, достоинство, деловая репутация, авторство, здоровье). Связаны с имущественными отношениями через индивидуальную оценку личности как субъекта гражданского правоотношения с точки зрения устойчивости и эффективности его реализации. (например, возникающие по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства). В этом случае имущественные отношения производны от неимущественных (например, право автора на вознаграждение);

**2.**

Под методом гражданского права понимается совокупность закрепленных в законодательном порядке способов и средств воздействия гражданско-правовых норм на составляющие предмет данной отрасли права общественные отношения.

Гражданско-правовой метод является дозволительным и имеет следующие отличительные черты:

юридическое равенство участников гражданско-правовых отношений — означает равные основания возникновения, изменения и прекращения субъективных гражданских прав, независимо от материального и социального неравенства, от организационно-властной зависимости друг от друга, а также равные основания ответственности за гражданские правонарушения;

автономия воли сторон — означает способность лица и имеющуюся у него возможность самостоятельно и свободно формировать и проявлять свою волю. Сторонам предоставлено право определять характер взаимоотношений между ними полностью, или в определенной мере по собственному усмотрению. Постороннее вмешательство в частную жизнь допускается только в случаях, установленных законом;

имущественная самостоятельность участников гражданского оборота, которые выступают в качестве обладателей обособленного имущества, участвуют в обороте и отвечают по обязательствам;

защита гражданских прав означает, что участники гражданских правоотношений имеют равное право на защиту и свободны в выборе конкретной возможности защиты;

имущественный характер гражданско-правовой ответственности, которая носит, как правило, компенсационный характер и воздействует не на личность должника, а на его имущественную сферу.

Другая основная черта гражданско-правового метода — его диспозитивность. Суть ее в том, что наряду с императивными правовыми нормами в гражданском праве существуют нормы диспозитивные, позволяющие участникам правоотношений отступать от предписанных этими нормами правил поведения, устанавливая свои взаимоотношения на основе иного закона или путем взаимного согласия, если иное не предусмотрено законом или договором.

3.

Под принципами гражданского права понимаются основополагающие идеи и положения, основные начала права, которые пронизывают все гражданское право, определяют сущность гражданского права в целом, и имеющие в силу их правового закрепления обязательное значение. В общем виде основные принципы закрепляются в п. 1 ст. 1 ГК РФ.

К принципам гражданского права относятся (ст. 1 ГК РФ).

Принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования. Этот принцип означает, что субъекты гражданского права обладают необходимой свободой, проявляют инициативу и предприимчивость в сфере гражданского оборота («разрешено все, что не запрещено законом»). Одним из проявлений данного принципа является диспозитивный характер большинства норм гражданского права, применение которых всецело зависит от усмотрения участников гражданского оборота.

Принцип равенства правового режима субъектов гражданских правоотношений. Этот принцип означает, что ни один субъект в гражданском праве не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами. Как правило, одни и те же нормы права распространяются на отношения с участием граждан, юридических лиц, а также России, субъектов РФ и муниципальных образований. В гражданском праве имеются и необходимые изъятия из названного принципа. Так, гражданское законодательство в некоторых случаях устанавливает специальные правила для предпринимателей, предъявляя к ним, как к профессиональным участникам гражданского оборота, более жесткие и повышенные требования.

Принцип неприкосновенности собственности. В соответствии с этим принципом нормы гражданского права обеспечивают собственникам возможность стабильного осуществления правомочий по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим им имуществом. Неприкосновенность собственности провозглашена в ч.2 ст. 8 Конституции РФ, которая предусматривает признание и защиту всех форм собственности. Принцип неприкосновенности собственности означает обеспечение собственникам возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его произвольного изъятия, либо ограничения его использования. Никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения (ч. 3 ст. 35 Конституции РФ).

Принцип свободы договора. Этот принцип предусматривает свободу усмотрения субъектов гражданского права как в выборе партнеров по договору, так и в выборе вида договора и условий, на которых он будет заключен (ст. 421 ГК РФ). Вместе с тем, в отдельных случаях законом могут устанавливаться отступления от указанного принципа. Так, например, не допускается отказ страховой организации от заключения договора личного страхования (ст. 927 ГК РФ).

Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Этот принцип в основном ориентирован на защиту от действий публичной власти. Органы государственной власти и местного самоуправления, любые иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства. В сфере личных неимущественных отношений данный принцип реализуется в ст. 23 Конституции РФ, которая предусматривает право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

Принцип реальности и гарантированности гражданских прав. Гражданские права и обязанности в их подавляющей массе связаны с имущественными отношениями. Они обладают, следовательно, определенным материальным, экономическим содержанием. Поэтому такие права должны быть снабжены особыми юридическими гарантиями, обеспечивающими их осуществление, которое способно удовлетворить материальные потребности и интересы управомоченного лица. Такие гарантии предусматриваются гражданским законодательством, закрепляющим, например, возможность требовать реального исполнения обязательств, возмещение причиненного вреда и др.

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, в том числе свободы имущественного оборота. Данный принцип предполагает устранение любых необоснованных помех в развитии гражданского оборота. Он конкретизируется, в частности, в свободе предпринимательской деятельности и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34 Конституции РФ). В соответствии с этим принципом субъекты РФ и другие лица не вправе устанавливать местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве РФ.

4.

Источник (форма) права — это внешний способ выражения государством норм права. Если содержанием права является совокупность правил поведения, а его внутренней формой выступают способы образования каждой отдельной нормы права и объединения всех норм права в единую систему, то внешняя форма, или источник права, есть совокупность способов формирования, своеобразного «документирования» государственной воли.

Источникам права присущи такие черты, как обязательность, формальная определенность, общеизвестность.

Источники гражданского права представляют собой систему его внешних форм, в которых содержатся гражданско-правовые нормы.

К источникам гражданского права относятся:конституция РФ;законы;иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права;обычаи делового оборота;нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Не являются источником права выводы ученых, которые обычно представляют собой результат научного (доктринального) толкования закона и других источников, но не имеют обязательного характера.

Не могут также считаться источниками права и индивидуальные акты или акты локального характера (например, договоры, уставы различных юридических лиц, правила внутреннего распорядка и др.), которые не содержат общеобязательных предписаний и имеют значение только для регулирования конкретных отношений, возникших между их участниками.

Конституция РФЭто закон, имеющий высшую силу и верховенство на территории всей РФ.

Законы — это нормативно-правовые акты, принятые государственными органами представительной власти с соблюдением установленной процедуры. Здесь можно выделить следующие группы.

Гражданский кодекс РФ. Он занимает центральное место в системе гражданского законодательства и представляет собой отраслевой кодифицированный нормативный акт., имеет по отношению к остальному законодательству приоритетное значение, т.е. нормы, содержащиеся в других законах, должны соответствовать положениям, закрепленным Кодексом.

Федеральные конституционные законы. Они принимаются по прямому указанию в Конституции на необходимость их принятия.

Законы РФ (федеральные законы). Принимаются они по вопросам, отнесенным к ведению РФ либо совместному ведению РФ и ее субъектов. в федеральном ведении находятся регулирование и защита прав и интересов человека и гражданина; федеральная государственная собственность и управление ею; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование; федеральный бюджет; федеральные налоги и сборы; внешнеэкономические отношения; гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство; правовое регулирование интеллектуальной собственности, а также ряд других вопросов, входящих в круг хозяйственных правоотношений.Федеральные законы также как и Конституция имеют верховенство на всей территории РФ, прямое действие и высшую юридическую силу по отношению к остальным нормативно-правовым актам, Принимаются федеральные законы Государственной Думой Если иное не установлено в самом законе, он вступает в силу по истечении 10 дней с момента официального опубликования. Следует отметить, что в настоящее время могут также действовать законы (а также иные нормативные акты) СССР, РСФСР, при условии, что они:не отменены позднее принятым нормативным актом Российской Федерациине противоречат нормативным актам Российской Федерации.

Указы Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам. Они подлежат официальному опубликованию и вступают в силу, если иное не установлено самим указом, по истечении 7 дней. Указы, распоряжения Президента могут носить и ненормативный, индивидуальный характер (например, о награждении директора предприятия почетной грамотой за вклад в российскую экономику) — в этом случае они не являются источниками права.

Акты федеральных органов исполнительной власти это нормативные акты министерств, служб, агентств (приказы, инструкции, положения, указания).

Нормы международного права содержатся в документах международных организаций, многосторонних договорах (конвенциях), решениях Международного Суда (например, Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.,

Международные договоры имеют приоритет перед национальным законодательством.

Обычай делового оборота — сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством Особенностью данного источника права является его ненормативный характер: обычаи не принимаются государственными органами в установленном порядке, а складываются стихийно, в силу частого применения.

5.

В гражданском праве применяется аналогия закона и аналогия права (Статья 6 ГК РФ):

1. В случаях, когда гражданские отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона).

2. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Аналогия закона - это применение к отношениям, прямо не урегулированным законодательством, соглашением сторон или обычаями делового оборота, норм, регулирующих сходные отношения. При отсутствии таких норм права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия нрава).

В случаях возникновения определённых отношений, которые прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон, и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). Аналогия закона применяется при условии, что существующий в законодательстве пробел не может быть восполнен с помощью предусмотренных законом средств, в том числе с помощью обычаев делового оборота. Кроме того, применение закона по аналогии к регулируемым отношениям не должно противоречить их существу. Не является аналогией закона содержащаяся в норме закона отсылка другой норме.

При отсутствии сходного правового регулирования для конкретного отношения может использоваться аналогия права. Суть аналогии права состоит в том, что права и обязанности сторон в возникшем правоотношении будут определяться исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Правило об аналогии закона и аналогии права используются только при применении ФЗ и не могут распространяться на действие подзаконных актов.

6.

Наука гражданского права представляет собою совокупность знаний о гражданском праве как отрасли права.

Гражданское право понимается и как цивилистическая наука. Предметом науки является гражданское право как отрасль права, гражданское законодательство, акты, содержащие нормы гражданского права, правоприменительная практика. Цивилистика изучает понятие гражданского права, его место в правовой системе, его происхождение и закономерности развития, систему и содержание гражданско-правовых норм, институтов и подотраслей, их роль в правовом оформлении жизни общества и эффективность их применения. В отличие от норм права, теории, идеи, рекомендации не подкрепляются силой государственного воздействия. Научные исследования служат лишь своеобразным ориентиром в законотворческой деятельности.

В цивилистической науке используются как общенаучные, так и частнонаучные методы исследования. К числу общенаучных методов исследования, применяемых в любых общественных науках, относятся методы философского характера, определяющие общую методологическую направленность любого исследования.

К частнонаучным методам, используемым в гражданском праве, относятся:

сравнительный метод, сущность которого состоит в логическом сопоставлении качественно однородных явлений. В результате такого сопоставления выявляются сходство и различие сравниваемых предметов по их количественным, структурным и иным признакам (например, данный метод позволяет отделить отрасль гражданского права от других отраслей права);

метод комплексного анализа, применяется при освещении совокупности взаимосвязанных правовых явлений, имеющих различную отраслевую принадлежность. В комплексных исследованиях вопросы гражданского права рассматриваются во взаимодействии с административным, финансовым, трудовым и другими отраслями права;

метод системного подхода, позволяет установить внутренние и внешние связи системы, характер взаимодействия ее частей, общее и особенное между ними;

социологический метод, основан на использовании в научно-исследовательской работе количественных показателей, полученных путем анализа материалов статистики, обобщения судебной практики, анкетирования определенных групп населения, опросов общественного мнения.

7.

Таким образом, предпринимательской считается деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг только в том случае, если она осуществляется на постоянной основе (в качестве основного занятия лица)[5], профессионально[6]. Таким образом, понятие предпринимательской деятельности обладает тремя признаками. Это:

самостоятельная инициативная деятельность, осуществляемая субъектом от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность;

деятельность, направленная на получение прибыли, которая выступает главной целью хозяйственной деятельности;

деятельность, осуществляемая на постоянной профессиональной основе и предполагающая ее государственную регистрацию, а в случаях, предусмотренных законодательством, - лицензирование.

Гражданин в целях извлечения прибыли может учредить юридическое лицо и получать прибыль от его деятельности или заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Любой гражданин имеет право вести предпринимательскую деятельность, но не всякий способен реализовать это право.

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя гражданин должен обладать следующими признаками субъекта гражданского права:

правоспособностью (способностью иметь гражданские права и нести обязанности);

дееспособностью (способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их - ст. 21 ГК РФ);

иметь местожительство (место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно).

Осуществлять предпринимательскую деятельность могут только дееспособные граждане. По общему правилу, гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия (по достижении 18 - летнего возраста). Однако в некоторых случаях гражданская дееспособность может наступить и раньше (при вступлении в брак или при эмансипации).

Особенности статуса индивидуального предпринимателя, действующего без образования юридического лица, заключаются в следующем.

Этот статус гражданин приобретает в результате его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем автоматически с момента государственной регистрации его хозяйства. При этом особой регистрации владельца хозяйства в качестве индивидуального предпринимателя не требуется.

Согласно ст. 23 ГК РФ к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются нормы Гражданского кодекса, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, актов Президента.

В отличие от граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, имущественные споры между гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, а также между указанными гражданами и юридическими лицами разрешаются не судами общей юрисдикции, а арбитражными судами, за исключением споров, не связанных с осуществлением гражданами предпринимательской деятельности. Иные споры с участием гражданина, хотя и имеющего статус индивидуального предпринимателя, подведомственны судам общей юрисдикции.

Предприниматель несет повышенную ответственность в отличие от иных граждан, поскольку по действующему законодательству (ст. 401 ГК РФ) лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность независимо от наличия вины. Требования к индивидуальному предпринимателю могут предъявить и кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением предпринимательской деятельности. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, по решению суда может быть признан несостоятельным (банкротом).

В отличие от юридических лиц имущество индивидуальных предпринимателей, составляющее объекты коммерческой деятельности, может переходить по наследству и по завещанию. Что касается права заниматься предпринимательской деятельностью, то оно по наследству не передается.

8.

Гражданские правоотношения — это один из видов правоотношений, под которыми понимаются урегулированные нормами гражданского права фактические общественные отношения, участники которых являются юридически равными носителями гражданских прав и обязанностей.

Особенности гражданского правоотношения

Самостоятельность, имущественная обособленность и юридическое равенство субъектов гражданского правоотношения.

Широкий круг субъектов.

Множественность объектов.

Возможность самостоятельного определения содержания правоотношения его участниками.

Имущественный характер правовых гарантий и мер ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязанностей.

Преимущественно судебный характер, порядок защиты нарушенных гражданских прав.

Любое гражданское правоотношение представляет собой сложное правовое явление. Оно состоит из трех необходимых элементов:

субъектов правоотношения - участники правоотношения – физические и юридические лица;

Состав участников гражданского правоотношения может меняться в результате правопреемства, т.е. при переходе в определенных случаях прав и обязанностей от одного лица — правопредшественника к другому — правопреемнику (причем последний вступает в правоотношения вместо своего правопредшественника). Правопреемство бывает двух видов: универсальное (общее) и сингулярное (частное). При общем правопреемстве правопреемник в результате одного юридического акта занимает место правопредшественника во всех правоотношениях (за исключением тех, в которых правопреемство недопустимо). Например, при слиянии юридических лиц права и обязанности в полном объеме переходят к вновь возникшему юридическому лицу.

Частное правопреемство предполагает правопреемство в одном или нескольких правоотношениях. Например, кредитор уступает право требования третьему лицу.

Правопреемство не допускается в тех случаях, когда права и обязанности носят личный характер (право на имя, обязанность по возмещению вреда и др.).

объектов правоотношения– материальные и нематериальные блага по по поводу которых возникают гражданские правоотношения;

содержания гражданского правоотношения- взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями, а также совокупность этих прав и обязанностей.

Субъективное гражданское право — это предоставленная законом возможность вести себя определенным образом, требовать соответствующего поведения от других, а в случае необходимости использовать меры государственного принуждения, обратившись за защитой в судебные органы.

Субъективная гражданская обязанность — эта мера должного поведения, которое заключается либо в совершении, либо в необходимости воздержания от совершения определенных действий и обеспечивается возможностью применения государственного принуждения.

Особенностью гражданских прав и обязанностей, включаемых в гражданское правоотношение, отмечается то, что «обязанности одного контрагента перед другим всегда корреспондируют субъективным правом другой стороны». «Содержание обязанности противоположно субъективному праву: то, что может требовать управомоченное лицо, должно исполнять обязанное».

В некоторых правоотношениях у управомоченного есть только право, а у обязанного — только обязанность (например, по договору займа). В других гражданских правоотношениях у управомоченного могут быть и права и обязанности, равно как и у обязанного (например, купля-продажа).

9.

Классификация правоотношений имеет не только теоретическое, но и практическое значение, поскольку помогает правильно уяснить характер взаимоотношений сторон в том или ином правоотношении. Существует несколько оснований классификации.

По характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъектов выделяют абсолютные и относительные правоотношения.

Абсолютными называются правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенное количество обязанных лиц. Например, правоотношения имеющие место между собственником и всеми третьими лицами.

Относительными называются правоотношения, в которых управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо (лица). Так, требовать возврата займа можно только от лица, которое взяло деньги в заем.

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

В зависимости от того, какое общественное отношение урегулировано нормами гражданского права, различают имущественные и личные неимущественные правоотношения.

Правоотношения имущественного характера имеют своим объектом материальные блага (имущество) и отражают либо принадлежность имущества определенному лицу (право собственности и др.), либо переход имущества от одного лица к другому (по договору, в порядке наследования).

Правоотношения, имеющие в качестве объектов результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, именуются личными неимущественными.

Практическое значение этого деления состоит в том, что при нарушении прав и обязанностей, вытекающих из имущественных правоотношений, к нарушителю могут применяться только санкции имущественного характера, тогда как при нарушении неимущественных прав, кроме имущественных санкций (возмещение морального вреда) могут применяться и другие меры воздействия (например, право требовать опровержения заявлений, задевающих честь и достоинство гражданина).

В зависимости от способов удовлетворения интересов управомоченного лица различают вещные и обязательственные правоотношения.

Носитель права в вещных правоотношениях может осуществлять это право без содействия обязанных лиц (например, собственник имеет возможность пользоваться принадлежащей ему на праве собственности вещью для удовлетворения своих потребностей самостоятельно). Вещные права носят абсолютный характер. Для вещных прав присуще их следование за соответствующим имуществом, которое они как бы «обременяют», сопровождают. К вещным правам, наряду с правом собственности, относятся права пожизненно наследуемого владения земельным участком, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, сервитуты, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Обязательственные отношения регулируют динамику имущественных отношений: отношения по поводу передачи вещи, выполнению работ и оказанию услуг. В этом случае субъективное право лица реализуется через исполнение должником лежащей на нем обязанности.

Практическое разграничение вещных и обязательственных правоотношений состоит в том, что вещные правоотношения реализуются непосредственными действиями управомоченного лица, в то время, как лицо, обладающее обязательственным правом, может удовлетворить свои интересы только через действия обязанного лица. В связи с этим, обязательственные правоотношения носят относительный характер.

Гражданские правоотношения можно разделить на срочные, т.е. ограниченные определенным сроком, и бессрочные, не ограниченные каким-либо сроком (например, право собственности), однако в последнем случае правоотношение в любой момент может прекратить свое существование по воле собственника.

По распределению прав и обязанностей между участниками выделяют простые и сложные правоотношения. К простым относятся правоотношения, в которых одному лицу принадлежит только право, а другому — только одна обязанность. Большинство гражданских правоотношений является сложными, то есть у каждого участника одновременно имеются и права и обязанности.

10.

Юридические факты — это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение и прекращение правоотношений. Само существование юридической нормы конкретных правоотношений не производит. Чтобы конкретное отношение возникло, а возникшее изменилось или прекратилось, необходимо наступление строго определенных обстоятельств, которые закрепляются в гипотезах правовых норм (события или действия).

Юридический факт имеет большое значение для практики правового регулирования общественных отношений. От наличия или отсутствия соответствующего юридического факта зависит признание или непризнание прав или обязанности определенного субъекта гражданского правоотношения. Вот почему в работе юриста важное значение имеет исследование и правильное установление юридического факта, что позволяет уяснить какое именно правоотношение имеет место, какие конкретные юридические права и обязанности должны быть у его участников.

В зависимости от последствий юридические факты делятся на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие. Правообразующие факты - это юридические факты, с которыми нормы права связывают возникновение правоотношений (трудовой договор о приеме на работу). Правоизменяющими фактами называют такие юридические факты, с которыми нормы права связывают изменение правоотношений (перевод на другую работу в рамках одного предприятия). Правопрекращающие факты - это юридические факты, с которыми нормы права связывают прекращение правоотношений (смерть человека).

В ряде случаев для возникновения правоотношения недостаточно только одного юридического факта. При этом говорят о юридическом составе правоотношения. Юридический состав — это набор юридических фактов, влекущий возникновение гражданских прав и обязанностей. Так, неисполнение обязательства в срок будет таковым только при наличии двух обязательных условий: наступления срока исполнения обязательства и несовершение должником действий, предусмотренных обязательством. Юридические составы бывают простыми и сложными. В последнем случае имеет значение не только наличие всех требуемых фактов, но и их последовательность (например, для перехода имущества по наследству необходимо, чтобы сначала наступила смерть наследодателя, а затем наследник совершил действия по принятию наследства).

11.

Юридические факты могут быть классифицированы по следующим основаниям:

по характеру юридических последствий они подразделяются на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие;

по волевому моменту юридические факты делятся на события и действия.

События возникают независимо от воли людей. Например, событием, вызывающим юридические последствия, является смерть, в силу которой возникают наследственные отношения. События могут быть абсолютными и относительными. Абсолютные события вообще не связаны с волей человека (например, стихийное бедствие). Относительными являются события, которые не зависят от воли участников именно данного правоотношения, но зависят от воли других людей. Например, убийство для уголовного правоотношения является юридическим деянием, а для гражданского правоотношения наследования - юридическим событием;

Действия представляют собой определенную форму поведения людей, т.е. возникают по воле лица.

Действия в свою очередь делятся на правомерные (юридические акты и юридические поступки) и неправомерные (проступки и преступления, выраженные в действии или бездействии). Отличие юридических актов от юридических поступков — также в волевом моменте. Юридический акт совершается с целью породить юридические последствия (заключение договора), а юридический поступок совершается с иными целями, но при этом также возникают юридические последствия (человек рисует картину «для души», не ставя целью возникновение на нее авторских прав).

Юридические акты в свою очередь подразделяются на административные акты (совершаются с целью вызвать определенные правовые последствия, выдача гражданину ордера на жилое помещение местной администрацией) и сделки (совершаются с целью вызвать только гражданско-правовые последствия).

Выделяют также юридически значимые состояния — факты, которые обусловлены физиологическими процессами (беременность, нетрудоспособность, невменяемость).

**12.**

В цивилистике существуют несколько теорий относительно осуществления субъективных гражданских прав: теория свободы («все лица свободны в осуществлении своих гражданских прав»), теория интереса («лица осуществляют свои гражданские права в своем интересе»), теория воли («лица вольны в осуществлении своих гражданских прав»). На данный момент все эти теории непротиворечиво слились в одну. Так, в соответствии с п. 1 ст. 9 ГК РФ, граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом. Одно из таких исключений принадлежит наследнику, не воспользовавшемуся без уважительных причин своим правом на принятие наследства в течение 6-месячного срока после открытия наследства, и в связи с этим утрачивающим свое право.

Необходимо учитывать два следующих обстоятельства. Во-первых, некоторые субъективные права одновременно выступают в качестве гражданско-правовых обязанностей. Например, в соответствии с законом опекун не только вправе совершать от имени недееспособного гражданско-правовые сделки, но и обязан это делать, если того требуют интересы опекаемого. Поэтому реализация некоторых субъективных прав зависит не только от усмотрения управомоченных лиц, но и от предписаний закона. Во-вторых, следует подчеркнуть, что в данном случае речь идет о конкретных субъективных правах, которыми обладают граждане и юридические лица. Вопрос о распоряжении правами, которые лишь могут возникнуть у субъекта в будущем, должен решаться с учетом правила о том, что «полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом» (п. 3 ст. 22 ГК РФ).

Наиболее часто граждане и юридические лица распоряжаются принадлежащими им правами путем их осуществления. Под осуществлением права понимается реализация тех возможностей, которые предоставляются законом или договором обладателю субъективного права.

способы осуществления гражданских прав. Субъективные гражданские права осуществляются прежде всего посредством собственных юридически значимых активных действий управомоченных лиц. Так, например, собственник может сам пользоваться своим имуществом, может сдать его в аренду, продать, обменять и т.п. Во всех этих случаях им реализуется право на свои активные действия, с помощью которых удовлетворяются его интересы.

Право на положительные действия, однако, тесно связано с другим элементом субъективного права — с правом требования соответствующего поведения обязанных лиц. Осуществление субъективных прав в этом плане всегда представляет собой симбиоз возможностей совершения собственных действий управомоченным лицом с возможностью требовать исполнения или соблюдения юридических обязанностей другими лицами. Конкретная реализация этих возможностей и представляет собой способы осуществления права.

Выбор способа осуществления права зависит не только от усмотрения субъекта, но и от конкретного содержания субъективного права. Последнее, в свою очередь, определяется его назначением, т.е. теми целями, для достижения которых оно и предоставляется управомоченному лицу.

Конкретные способы реализации этой возможности, т.е. способы осуществления субъективного права авторства, могут быть самыми различными, однако суть их в данном случае будет сводиться к требованию соответствующего поведения от обязанных лиц.

Осуществление гражданских прав не должно нарушать прав и охраняемых законом интересов других лиц. Наличие подобного требования продиктовано тем очевидным обстоятельством, что права различных субъектов в обществе теснейшим образом переплетены и взаимосвязаны. При осуществлении своих гражданских прав граждане и юридические лица должны действовать разумно и добросовестно (, соблюдать основы нравственности и другие принятые в обществе нормы. Гражданские права должны, далее, осуществляться в соответствии с их назначением. Под назначением права понимается та цель, для достижения которой данное право предоставлено субъектуГражданские права, осуществляемые в противоречии с их назначением, не пользуются правовой охраной. Правомерность реализации права может зависеть от объема право- и дееспособности участников гражданских правоотношений, в частности от характера специальной правоспособности юридического лица, от установленного законом или договором срока реализации права, от наличия или отсутствия определенных условий и т.п.

Не допускается осуществление гражданских прав и в рамках заключенных соглашений конкурирующих хозяйствующих субъектов относительно установления (поддержания) цен (тарифов), скидок, надбавок, наценок, раздела рынка по территориальному или иному признаку, устранения с него других предпринимателей и т.д. Подобные соглашения запрещены законодательством и являются недействительными.

Действия субъектов гражданских правоотношений, совершаемые в рамках предоставленных им прав, но с нарушением их пределов, характеризуются в литературе как злоупотребление правом.

Явным злоупотреблением правом должны быть признаны действия обладателя субъективного права, если они совершаются с единственной целью причинить вред другому лицу (так называемая шикана).

Злоупотреблением правом следует признать и те случаи, когда субъектом используются недозволенные средства его защиты. Так, если собственник имущества в целях предохранения его от кражи применяет такие средства, которые представляют смертельную опасность для окружающих, он выходит за рамки предоставленных ему законом возможностей и, следовательно, злоупотребляет своим правом.

13.

Различают две основные формы защиты — юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты есть деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых субъективных прав. Суть ее выражается в том, что лицо, права и законные интересы которого нарушены неправомерными действиями, обращается за защитой к государственным или иным компетентным органам (в суд, арбитражный, третейский суд, вышестоящую инстанцию и т.д.), которые уполномочены принять необходимые меры для восстановления нарушенного права и пресечения правонарушения.

В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяются общий и специальный порядок защиты нарушенных прав. По общему правилу, защита гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется в судебном порядке. Основная масса гражданско-правовых споров рассматривается районными, городскими, областными и иными судами общей компетенции. Наряду с ними судебную власть осуществляют арбитражные суды, которые разрешают споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности. По соглашению участников гражданского правоотношения спор между ними может быть передан на разрешение третейского суда. В тех случаях, когда конституционные права и свободы граждан нарушены или могут быть нарушены законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле, рассмотрение которого завершено или начато в суде или ином органе, граждане обладают правом на обращение в Конституционный Суд РФ.В качестве средства судебной защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов выступает, по общему правилу, иск, т.е. обращенное к суду требование об отправлении правосудия, с одной стороны, и обращенное к ответчику материально-правовое требование о выполнении лежащей на нем обязанности или о признании наличия или отсутствия правоотношения, с другой стороны. В отдельных случаях средством судебной защиты являются заявление, в частности по делам особого производства, или жалоба, в частности при обращении в Конституционный Суд РФ. Судебный или, как его нередко называют, исковой порядок защиты применяется во всех случаях, кроме тех, которые особо указаны в законе.

Специальным порядком защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов, в соответствии со ст. 11 ГК РФ, следует признать административный порядок их защиты. Он применяется в виде исключения из общего правила, т.е. только в прямо указанных в законе случаях. Средством защиты гражданских прав, осуществляемой в административном порядке, является жалоба, подаваемая в соответствующий управленческий орган лицом, права и законные интересы которого пострадали в результате правонарушения.

В некоторых случаях в соответствии с законом применяется смешанный, т.е. административно-судебный, порядок защиты нарушенных гражданских прав. В этом случае потерпевший, прежде чем предъявить иск в суд, должен обратиться с жалобой в государственный орган управления. В таком порядке разрешаются, например, отдельные споры патентного характера, некоторые дела, возникающие из правоотношений в сфере управления, и др.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным и иным компетентным органам. Например, лицо устанавливает в квартиру замки и сигнализацию для защиты своей собственности, т.е. прибегает к самозащите прав.

**способы защиты.**

признание субъективного права; Восстановление положения, существовавшего до нарушения права;пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.; Признание оспоримой сделки недействительной и применение соответствующих последствий; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.; неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.; Присуждение к исполнению обязанности в натуре; Возмещение убытков и взыскание неустойки; компенсация морального вреда,; прекращение или изменение правоотношения. Важно, однако, чтобы возможность прекращения или изменения правоотношения была прямо предусмотрена законом или договором. Прекращение (изменение) правоотношения как способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов может применяться в связи как с виновными, так и невиновными действиями контрагента.

**14.**

Между людьми возникают общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права. В отношениях могут выступать как коллективные образования, так и отдельные граждане — «физические лица». Термином «физические лица» охватываются не только граждане Российской Федерации, но и иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды).

Для того, чтобы быть субъектом гражданского права, гражданин должен обладать определенными законом качествами, которые в своей совокупности составляют гражданскую правосубъектность. Гражданская правосубъектность — это сложная юридическая категория, включающая правоспособность и дееспособность гражданина.

Гражданская правоспособность — это способность гражданина иметь гражданские права и нести обязанности (п. 1 ст. 17 ГК РФ).

Правоспособность означает способность лица быть субъектом прав и обязанностей, возможность иметь любое право или обязанность из предусмотренных или допускаемых законом.

Правоспособность признается за всеми физическими лицами, независимо от гражданства. Она возникает с момента рождения человека и прекращается с его смертью.

Правоспособность следует отличать от субъективного права, возникшего в результате ее реализации.

Отличие правоспособности от субъективного гражданского права.

Правоспособность — это общая предпосылка возникновения субъективных прав, которые появляются только при наличии определенных юридических фактов.

Правоспособность — это абстрактная возможность иметь права, тогда как каждому субъективному праву корреспондируется определенная субъективная обязанность.

Правоспособность — это неотъемлемое свойство гражданина, а субъективное право — это элемент правоотношений.

Содержание гражданской правоспособности составляют те имущественные и личные неимущественные права и обязанности, которыми гражданин согласно закону может обладать. В соответствии со ст. 18 ГК РФ граждане могут:

иметь имущество на праве собственности;

наследовать и завещать имущество;

заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;

создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;

совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;

избирать место жительства;

иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Государство гарантирует правоспособность граждан. Статья 22 ГК РФ закрепляет, что никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Согласно закону гражданин не вправе отказаться от правоспособности или ограничить ее. Сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны

Однако, государство вправе ограничить права и свободы граждан, если это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, но только на уровне федерального закона (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Допускается ограничение правоспособности как мера наказания, установленная приговором либо определением суда по уголовному делу, в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишения права свободно передвигаться по территории страны, но только на определенный срок.

Ограничение правоспособности возможно и при отсутствии противоправных действий со стороны гражданина. Так, абз. 5 п. 4 ст. 66 ГК РФ устанавливает, что законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах, за исключением открытых акционерных обществ.

Ограничение гражданской правоспособности иностранных граждан возможно по Постановлению Правительства РФ в качестве ответной меры (реторсии) для граждан тех государств, в которых имеются ограничения правоспособности российских граждан.

**15.**

Гражданская дееспособность

Дееспособность является ключевым элементом в определении физического лица в качестве полноценного субъекта гражданских прав и обязанностей

Согласно ст. 21 ГК РФ под дееспособностью понимается способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Наиболее существенными элементами содержания дееспособности является возможность гражданами самостоятельно заключать сделки (сделкоспособность) и нести самостоятельную имущественную ответственность (деликтоспособность).

Сделкоспособность наполняет содержанием и характеризует основную цель дееспособности — это приобретать и осуществлять, в том числе и защищать права и интересы, а также готовность нести обязанности

Как элемент дееспособности, деликтоспособность способность лица самостоятельно нести ответственность за вред, причиненный его противоправным деянием (действием либо бездействием).

Гражданское законодательство различает несколько разновидностей дееспособности:

полная дееспособность (наступает по достижении 18 лет);дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет (частичная дееспособность);дееспособность несовершеннолетних (малолетних) в возрасте от 6 до 14 лет.

гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-ти летнего возраста.

Допускаются два исключения из этого правила:

В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-ти летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак допускает снижение брачного возраста по решению органов местного самоуправления до 16 лет при наличии уважительных причин Эмансипация — объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей, усыновителей или попечителей занимается предпринимательской деятельностью, полностью дееспособным.

Эмансипация совершается по решению органа опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя, а при отсутствии такого согласия — по решению суда.

за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки от их имени могут совершать только их родители, усыновители или опекуны.

В качестве исключения законом допускается ряд сделок, которые малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать самостоятельно:мелкие бытовые сделки; под ними понимаются сделки незначительные по стоимости, заключаемые за наличный расчет и направленные на удовлетворение каждодневных потребностей малолетнего либо членов его семьи сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; так, малолетний вправе принимать дар, безвозмездно пользоваться имуществом по договору ссуды и т.д.; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей, попечителя

Помимо тех сделок, которые они могли совершать ранее, несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно:распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении 16 лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет считаются деликтоспособными, т.е. сами отвечают за имущественный вред, причиненный их действиями. Однако, если у несовершеннолетнего нет имущества или заработка достаточного для возмещения вреда, вред в соответствующей части должен быть возмещен его родителями (усыновителями, попечителем), если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1074 ГК РФ).

## 16.

## Объем дееспособности

Гражданский кодекс впервые установил разграничение недееспособности малолетних до 6 лет и от 6 до 14 лет

за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), все сделки, за исключением указанных в п. 2 этой статьи, могут заключать от их имени только родители, усыновители и опекуны. Однако, согласно ст. 35 ГК опекуны ограничены в распоряжении имуществом, принадлежащим детям. Органы опеки и попечительства контролируют действия законных представителей малолетнего по распоряжению его имуществом.

Прежде всего, за малолетними закреплено право на самостоятельное совершение мелких бытовых сделок. Это незначительные по сумме сделки, за наличный расчет, направленные на удовлетворениеих личных, культурных потребностей

Такие сделки, заключаемые малолетними до 6 лет, являются ничтожными (ст. 172 ГК РФ).

Помимо мелких бытовых за малолетними закреплено право совершения сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, если только они не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрацииМалолетний также может получить право пользоваться чужим имуществом, безвозмездно обучаться иностранному языку, профессии и т.п.

сделки по распоряжению средствами, предоставленными ему законным представителем или с его согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Все другие сделки, совершаемые малолетним до достижения 14 лет, ничтожны (ст. 172 ГК) и не порождают для них правовых последствий. Однако в соответствии со ст. 172 ГК заключенная им сделка может быть в интересах малолетнего признана судом действительной, если она совершена к его выгоде. Признание сделки действительной возможно только по требованию его законного представителя.

## 1.2 Деликтоспособность

Ответственность за причинение вреда малолетними (деликтоспособность), подобно иным элементам их дееспособности, специфична.

Важное значение имеет правило п. 3 ст. 28 ГК о том, что по сделкам малолетнего, в том числе совершенным им самостоятельно, отвечают его родители, усыновители, опекун, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Сами несовершеннолетние до 14 лет не могут иметь вины, следовательно, не несут гражданско-правовой ответственности по обязательствам, в том числе по деликтам. Возмещение причиненного действиями малолетнего имущественного вреда возлагается на их родителей, усыновителей, опекуна.

Последние отвечают за собственную вину – неосуществление должного надзора за действиями малолетнего или ненадлежащее осуществление обязанностей по воспитанию детей и могут освободиться от ответственности, если докажут, что обязательство было нарушено или вред причинен не по их вине. Ответственность законных представителей за внедоговорный вред, причиненный малолетними, регулируется ст. 1073 ГК.

Таким образом, деликтоспособностью малолетние граждане не обладают, поскольку ответственность за вред, причиненный ими, несут их родители, усыновители или опекуны.

## 1.3 Процессуальная дееспособность малолетних

Участвуя в уголовном судопроизводстве дети могут обладать процессуальной правоспособностью и дееспособностью.

Лицо, пострадавшее от преступления, процессуально правоспособно: независимо от возраста и психического состояния оно должно быть признано потерпевшим. Закон не предусматривает, при наличии каких признаков пострадавший может быть признан процессуально недееспособным или ограничено дееспособным и какой должна быть степень ограничения дееспособности. Решение этого вопроса оставлено на усмотрение следователя, прокурора и суда, которые принимают во внимание не столько внешние признаки, характеризующего потерпевшего (достижение определенного возраста), сколько фактическую способность его осуществлять своими действиями процессуальные права и обязанности.

Суд может недопустить малолетнего потерпевшего к даче показаний, но лишить его возможности участвовать в судебном следствии не вправе. В этом случае интересы потерпевшего должны защищать его законный представитель или адвокат-представитель. Для выявления этой способности свидетеля (а также потерпевшего) закон требует обязательного проведения экспертизы

**17.**

С достижением 14-летнего возраста несовершеннолетний наделяется правом совершать самостоятельно любые сделки, при условии письменного согласия его законных представителей. Согласие может быть получено как до совершения сделки, так и быть письменным одобрением уже состоявшейся сделки. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно и без согласия законных представителей, помимо сделок совершаемых малолетними, распоряжаться собственным заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять права автора произведений науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, а также по достижении 16 лет быть членами кооперативов. Право совершения названных сделок означает наделение несовершеннолетних определенным объемом дееспособности, что позволяет говорить об их частичной дееспособности. Подтверждается это и возложением на несовершеннолетних самостоятельной имущественной ответственности по заключенным ими сделкам, а также за причинение вреда. Частичная дееспособность несовершеннолетних позволяет более детально оценивать их уровень зрелости, готовности к самостоятельному участию в гражданском обороте. Наиболее существенным элементом частичной дееспособности несовершеннолетнего является право распоряжения собственным заработком, стипендией и иными доходами. В данном случае несовершеннолетний действует исключительно по своему усмотрению и расходует средства, приобретенные им самостоятельно. А это максимально сближает положение несовершеннолетнего и полностью дееспособного лица. Сложившаяся практика исходит из буквального толкования нормы закона, предоставляющей несовершеннолетнему такое право, и устанавливает, что речь идет только об уже заработанных и полученных средствах. Закон в данном случае не распространяется на распоряжение еще не полученным или будущим заработком, поскольку исключение из общего правила не подлежит расширительному толкованию. Вместе с тем, возможна ситуация, когда несовершеннолетний неразумно расходует заработанные средства. В этом случае законные представители либо орган опеки и попечительства вправе вмешаться и ходатайствовать перед судом об ограничении или лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться заработком или стипендией. Например, всю зарплату несовершеннолетний тратит на приобретение компакт-дисков с записями любимых им песен, ничего не оставляя на другие цели. Напротив, разумное расходование средств, обоснованные их вложения позволяют родителям ставить перед органами опеки и попечительства вопрос о досрочном наделении несовершеннолетнего, при наличии предусмотренных в законе условий, дееспособностью в полном объеме — эмансипации.

18.

Общее правило, закрепленное в ГК РФ (п.2 ст.1), допускает ограничение гражданских прав только на основании федерального закона и только в пределах, необходимых для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороноспособности и безопасности страны. В связи с этим ограничение дееспособности допускается только в судебном порядке при наличии двух условий

= злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами

= тяжелое материальное положение семьи вследствие такого злоупотребления.

С точки зрения права, злоупотреблением напитками и наркотическими средствами следует считать не сложившиеся в обществе представления о мере их употребления, а такое при котором семья гражданина в значительной степени лишается итого, что она могла бы получить от него, если бы гражданин не употреблял их.

Ограничение дееспособности в данном случае заключается в том, что гражданин может совершать только мелкие бытовые сделки (ст.26 ГК РФ). К таким сделкам не могут быть отнесена покупка спиртных напитков или наркотических средств. Поэтому попечитель вправе и обязан контролировать расходование такими лицами средств, полученных для удовлетворения повседневных нужд. Из этого следует, что объем ограниченной в подобных случаях уже дееспособности несовершеннолетних от 14 до 18 лет, а в ряде случаев и малолетних.

Имущественную ответственность по всем сделкам, в том числе по сделкам, совершенным с согласия попечителя, и за причиненный им вред несет само лицо, которое было ограничено в дееспособности.

При отпадении оснований, обусловивших ограничение дееспособности, суд отменяет такое ограничение.

Дело о признании гражданина ограниченно дееспособным на основании статьи 30 ГК РФ может быть возбуждено в соответствии с частью 1 статьи 281 ГПК РФ по заявлению членов его семьи, органов опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения. Указанный перечень лиц и организаций является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию.

В целях наиболее полного и объективного выяснения действительных обстоятельств дела суд обязан в соответствии с частью 1 статьи 284 ГПК РФ обеспечивать участие в рассмотрении каждого дела самого гражданина, об ограничении дееспособности которого ставится вопрос, а также прокурора и представителя органа, осуществляющего функции по опеке и попечительству над лицами, признанными ограниченно дееспособными.

Кроме того данное решение суда является основанием для назначения гражданину попечителя. Для этого суд обязан в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу выслать копию этого решения органу опеки и попечительства по месту жительства лица, признанного ограниченно дееспособным. Как правило попечителем назначается кто-либо из совершеннолетних дееспособных членов семьи этого лица.

19.

Одним из важных факторов, влияющих на дееспособность гражданина, является психическое здоровье. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ст. 29 ГК РФ).

Для признания гражданина недееспособным, согласно ст. 258 ГПК РФ, в суд могут обратиться члены семьи гражданина, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрическое лечебное учреждение. Над таким гражданином устанавливается опека.

Для лишения дееспособности необходима также совокупность ряда условий:

факт психического заболевания;

характер психического расстройства таков, что в результате гражданин лишается возможности понимать значение своих действий или руководить ими.

Вышеуказанные условия устанавливаются судебно-психиатрической экспертизой, назначенной судом.

Дело о признании гражданина недееспособным рассматривается судом с участием заявителя, прокурора, представителя органа опеки и попечительства, а так же самого гражданина, если это возможно по состоянию его здоровья.

Решение суда о признании гражданина недееспособным является основанием для установления над ним опеки. В этой связи суд в течение трех дней со дня вступления решения в законную силу направляет его в орган опеки и попечительства по месту жительства лица, признанного недееспособным. Орган опеки и попечительства в свою очередь должен назначит этому лицу опекуна в течение месяца со дня получения из суда соответствующих сведений. Обычно опекуном назначается лицо, являющееся членом семьи недееспособного гражданина. Все юридически значимые действия от имени и в интересах недееспособного гражданина совершает его опекун.

20.

Опека (попечительство) была и остается наиболее распространенной правовой формой устройства граждан. В этой форме заложен огромный положительный потенциал, позволяющий устроить судьбу нуждающегося в социальной защите гражданина наилучшим способом, с одной стороны, наиболее приближенным к проживанию в семье, а с другой стороны — обеспечивающим контроль за соблюдением прав и интересов гражданина.

Опека устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными. Сущность опеки состоит в том, что все права и обязанности осуществляет специально назначенное лицо — опекун. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и полностью заменяют подопечных в имущественных отношениях.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическим средствами.

Попечитель не заменяет лицо полностью, а лишь помогает принимать ему разумные решения, восполняя недостающий жизненный опыт несовершеннолетнего, либо удерживая от неправильных действий гражданина, ограниченного в дееспособности.

Орган опеки и попечительства назначает опекуна или попечителя с его согласия, а также осуществляет надзор за их действиями. Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане,которые не: 1) страдающие хроническим алкоголизмом или наркоманией;2) ранее отстраненные от выполнения обязанностей опекунов или попечителей;3) у которых дети были отобраны без лишения родительских прав, т.е. ограниченные в родительских правах;4) бывшие усыновители, если усыновление было отменено по их вине;5) которые по состоянию здоровья не могут осуществлять воспитание ребенка.

Будучи законными представителями подопечного, опекуны и попечители вправе распоряжаться доходами подопечного, если эти расходы направлены на содержание самого подопечного. Во всех остальных случаях опекуны и попечители обязаны получать предварительное разрешение органов опеки и попечительства на совершение сделок, затрагивающих имущественные интересы подопечного.

Опекуны и попечители, а также их супруги и близкие родственники не могут совершать сделки с подопечными, кроме передачи подопечному дара или предоставления ему безвозмездного пользования каким-либо имуществом.

В случае, если подопечный обладает недвижимым или ценным движимым имуществом, которое требует специальной заботы и управления, орган опеки и попечительства может определить управляющего и заключить с ним договор доверительного управления (ст. 38 ГК РФ). Назначение доверительного управляющего может быть обусловлено не только особыми свойствами имущества, но и нахождением его в другой местности, что препятствует назначенному опекуну или попечителю управлять этим имуществом.

Некоторые особые обязанности предусмотрены для опекунов и попечителей несовершеннолетних. В частности, они обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим 16 лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

Попечительство может устанавливаться не только над частично или ограниченно дееспособными гражданами, но и над дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Такая форма попечительства называется патронажем (ст. 41 ГК РФ). В данном случае имеются в виду граждане больные, не способные передвигаться и обслуживать себя, лица с тяжелыми увечьями, престарелые и т.п., при отсутствии лиц, обязанных осуществлять уход за ними.

Попечитель над совершеннолетним дееспособным гражданином назначается органом опеки и попечительства с согласия совершеннолетнего и осуществляет свои функции на основании договора поручения либо договора о доверительном управлении.

**21.**

Институты признания гражданина безвестно отсутствующим и признания гражданина умершим направлены на защиту прав других участников граждански правоотношений. Так в случае длительного отсутствия гражданина - участника гражданских правоотношений в месте его постоянного проживания и неизвестности его места пребывания возникает юридическая неопределенность, последствием которой может стать ущемление прав других участников правоотношений. Так, кредиторы не имеют возможности получить с данного гражданина причитающийся им долг; состоящие на иждивении гражданина нетрудоспособные лица перестают получать от него причитающееся им содержание и в то же время не могут обратиться за пенсией, поскольку считаются имеющими кормильца. Не защищены и интересы самого отсутствующего лица, т.к. может быть причинен ущерб его имуществу, оставшемуся без присмотра.

Признание гражданина безвестно отсутствующим может быть произведено только судом в порядке особого производства, когда к рассмотрению принимается не иск, а заявление гражданина.

Суд может признать гражданина безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц. Относится ли лицо, обратившееся в суд с заявлением о признании гражданина безвестно отсутствующим, к числу заинтересованных лиц, суд будет решать исходя из материалов конкретного дела. Как правило, заинтересованность подтверждается необходимостью урегулировать правоотношение, одним из участников которого являлся ныне безвестно отсутствующий гражданин, а другим - лицо, обратившееся в суд с заявлением. В качестве заинтересованных лиц также могут выступать граждане, для которых решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является правовым основанием (предпосылкой) возникновения их собственных прав. Например, иждивенцы отсутствующего, которые имели бы право на получение пенсии в случае его смерти, приобретают это право с момента вступления в силу решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим.

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим является правовым основанием для расторжения брака в органах ЗАГС по заявлению второго супруга (ст. 19 СК РФ).

Решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим не является ответом на вопрос, жив данный гражданин или нет. Решение о безвестном отсутствии строится не на презумпции смерти гражданина, а на фактическом составе безвестного отсутствия, данном в комментируемой статье. Фактический состав включает в себя, во-первых, отсутствие сведений о месте пребывания гражданина, во-вторых, длительность - в течение 1 года - такой неизвестности, в-третьих, невозможность устранения этой неизвестности путем проведения розыскных мероприятий[2].

Возможность признания гражданина безвестно отсутствующим не является самоцелью. Она необходима в целях обеспечения устойчивости гражданских правоотношений и защиты прав и законных интересов их участников.

Статья 43 ГК РФ определяет последствия признания гражданина безвестно отсутствующим. В данной статье определены последствия имущественного характера, возникающие в результате признания гражданина безвестно отсутствующим.

В целях охраны имущества лица, признанным судом безвестно отсутствующим органом опеки и попечительства может быть заключен договор о доверительном управлении в порядке статьи 38 ГК РФ. Данный договор заключается органом опеки и попечительства с определенным лицом - доверительным управляющим только в том случае, когда имеется необходимость в постоянном управлении имуществом безвестно отсутствующего гражданина.

п. 1 ст. 38 ГК, где говорится, что доверительное управление имуществом подопечного при необходимости постоянного управления осуществляется только в отношении недвижимого и ценного движимого имущества, а в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление, опекун или попечитель сохраняет свои полномочия. Данная норма увязывает необходимость постоянного управления с видами имущества, а кроме того - и это важно - четко определяет правовой режим имущества, не переданного в доверительное управление.

В соответствии с п. 2 статьи 43 ГК РФ охрана имущественных прав гражданина может быть установлена и до истечения года со дня получения сведений о месте его пребывания, т.е. до вынесения решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим.

В этом случае орган опеки и попечительства назначает управляющего имуществом, полномочия которого действительны до вынесения решения о безвестном отсутствии судом. На основании решения суда заключается договор о доверительном управлении с лицом, определенным органами опеки и попечительства.

22.

Институт объявления гражданина умершего также как и институт объявления гражданина безвестно отсутствующим направлен на защиту прав других субъектов гражданского оборота и на стабилизацию гражданских правоотношений. Отсутствие гражданина в месте постоянного жительства и неизвестность места его пребывания в течение 5 лет согласно статье 45 ГК РФ является основанием для объявления его умершим.

При объявлении гражданина умершим суд исходит из предположения - презумпции его смерти. Вступившее в силу решение суда об объявлении гражданина умершим является основанием для внесения записи о смерти этого гражданина в книгу записей актов гражданского состояния. Правовые последствия объявления гражданина умершим аналогичны правовым последствиям смерти гражданина. Фактический состав при объявлении гражданина умершим включает в себя отсутствие сведений о месте пребывания гражданина в месте его жительства, как уже упоминалось выше, в течение 5 лет.

Объявление гражданина умершим при наличии обстоятельств, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, может быть произведено по истечении 6 месяцев. К перечисленным обстоятельствам относятся стихийные бедствия - землетрясение, наводнение, обвал и др. и непредвиденные происшествия -пожар, автомобильная, железнодорожная или авиакатастрофа, кораблекрушение и др.

И те и другие обстоятельства подтверждаются документами, показаниями свидетелей или иными доказательствами, подтверждающими не факт гибели гражданина, а наличие обстоятельства, угрожавшего ему смертью, которое и служит основой для решения суда[1].

Объявление умершим одного из супругов является основанием для прекращения брака (п. 1 ст. 16 СК РФ). В этом случае, так же как в случае смерти одного из супругов, брак прекращается автоматически и в каком-либо дополнительном оформлении прекращения не нуждается. Днем смерти супруга, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Объявление гражданина умершим ведет к возникновению тех же правовых последствий, что и реальная смерть:

открытию наследства;

прекращению обязательств личного характера;

прекращению брака с лицом, объявленным умершим;

возникновению у иждивенцев права на получение пенсий и пособий по случаю потери кормильца.

23.

Законодателем установлено два основания для отмены решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим: явка гражданина или обнаружение места его пребывания. При наличии второго основания заявление в суд об отмене вынесенного ранее решения подается заинтересованным лицом

Статья 46 ГК РФ определяет последствия явки гражданина, объявленного умершим. В данной статье содержатся два основания для отмены судом прежнего решения об объявлении гражданина умершим: явка гражданина или обнаружение места его пребывания. Поэтому с заявлением в суд может обратиться не только сам гражданин, объявленный ранее умершим, но и лица, обнаружившие его место пребывания.

На основании решения суда об отмене прежнего решения об объявлении гражданина умершим аннулируетря запись о его смерти в книге записей актов гражданского состояния (ст. 75 Закона об актах гражданского состояния).

Судьба имущества гражданина после отмены решения об объявлении его умершим зависит от того, на каких основаниях и при каких условиях имущество этого гражданина перешло к другим лицам.

В абз. 1 п. статьи 46 ГК РФ определен порядок истребования имущества от добросовестного приобретателя, к которому имущество гражданина, объявленного умершим, перешло безвозмездно. Исключением является невозможность истребования от добросовестного приобретателя денег и ценных бумаг на предъявителя (п. 3 ст. 302 ГК РФ).

Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество лишь в том случае, если будет доказано, что, приобретая это имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. Поскольку в данном случае возврат имущества осуществляется в судебном порядке, только суд может решить вопрос о доказанности обстоятельства, названного выше.

Все расчеты при возврате имущества из незаконного владения осуществляются в порядке, предусмотренном ст. 303 ГК РФ.

В случае явки супруга, объявленного в установленном порядке умершим, и отмены соответствующего решения суда брак может быть восстановлен органами ЗАГС по совместному заявлению супругов, если другой супруг не вступил в новый брак (ст. 26 СК РФ). При этом не имеют значения причины отсутствия, его длительность или виновность отсутствовавшего супруга.

24.

«Юридическим лицом признается 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 в суде».

Признаки юридического лица:

•организационное единство, то есть организация юридического лица как единого целого с определенной внутренней структурой, предназначенной для управления юридическим лицом для достижения целей его деятельности.

•имущественная обособленность, то есть наличие своего обособленного имущества, которое является необходимой предпосылкой для участия в гражданском обороте. Имущество юридического лица может принадлежать ему на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету;

•самостоятельная имущественная ответственность. По общему правилу юридическое лицо отвечает по обязательствам всем принадлежащим ему имуществом

•возможность самостоятельно приобретать гражданские права, нести обязанности и быть истцом или ответчиком в суде. Именно юридическое лицо, а не его учредители и участники становится субъектом всех приобретенных им прав и обязанностей.

Правоспособность юридического лица – способность иметь права и нести обязанности. Правоспособность ЮЛ совпадает с его дееспособностью. Она возникает с момента регистрации ЮЛ и прекращается в момент его прекращения. Объем правоспособности и дееспособности законодатель связывает с организационно-правовой формой и целями создания ЮЛ.

Законодательство различает два вида правоспособности юридических лиц:

= Общая правоспособность – осуществление любых видов деятельности, не запрещенных законом.

= Специальная – осуществление деятельности в соответствии с видами деятельности и целями, которые указаны в учредительных документах (некоммерческие и унитарные) или деятельности, осуществление которой возможно при наличии специального разрешения государства (лицензия – здравоохранение, банковская деятельность, и т.п.)

Из характеристики видов правоспособности можно сделать вывод о том, что ограничение правоспособности возможно по следующим основаниям:

♦ По закону – когда прямо указано, какими видами деятельности может заниматься ЮЛ.

♦ Лицензирование – лицо может заниматься только деятельностью, которая предусмотрена лицензией.

♦ Самоограничение – сфера правоспособности ограничена деятельностью, указанной в учредительных документах ЮЛ.

Юридические лица могут классифицироваться:

по формам собственности. государственные и частные (негосударственные) юридические лица. К числу государственных (в широком смысле, т. е. включая и муниципальные) относятся все унитарные предприятия, а также некоторые учреждения.

по целям деятельности. Коммерческие и некоммерческие организации разделяются по тому, каковы основные цели их деятельности: извлечение прибыли, а также ее распределение между участниками, либо иные цели, не связанные с предпринимательством.

по составу учредителей. юридические лица, учредителями которых могут выступать только юридические лица (союзы и ассоциации), только государство (унитарные предприятия и государственные корпорации) или же любые, за отдельными исключениями, субъекты права (все остальные юридические лица).

в зависимости от объема вещных прав организации. В зависимости от объема прав самого юридического лица на используемое им имущество можно различать:

— юридические лица, обладающие правом оперативного у правления на имущество: учреждения и казенные предприятия;

— юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения на имущество: государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме казенных);

— юридические лица, обладающие правом собственности на имущество: все другие юридические лица.

по порядку образования. Порядок создания юридического лица также может выступать в качестве критерия классификации: в таком случае юридические лица делятся на образуемые в разрешительном или нормативно-явочном порядке.

по составу учредительных документов. По составу учредительных документов разграничиваются договорные юридические лица — хозяйственные товарищества, договорно-уставные — общества с ограниченной или дополнительной ответственностью, ассоциации и союзы, а также уставные юридические лица.

27.

требование обязательной государственной регистрации юридических лиц.

В качестве учредителей юридического лица могут выступать их первоначальные участники (члены) (в хозяйственных обществах и товариществах, кооперативах, ассоциациях, общественных и религиозных организациях) либо собственник их имущества и уполномоченный им орган (при создании унитарных предприятий и учреждений), а также иные лица, вносящие в них имущественные вклады, хотя и не принимающие затем непосредственного участия в их деятельности (учредители фондов).

Законодательству известно несколько способов (порядков) создания юридических лиц. В условиях рыночной организации оборота основным становится явочно-нормативный (или нормативно-явочный, иногда называемый также заявительным либо регистрационным) способ их создания. Учредители «являются» в регистрирующий орган, который не вправе отказать им в регистрации создаваемой организации при отсутствии каких-либо нарушений правовых норм с их стороны. В таком порядке создается большинство юридических лиц.

В качестве предусмотренного законом исключения используется также разрешительный порядок создания некоторых юридических лиц, предполагающих заниматься лишь предпринимательской деятельностью. Он связан с необходимостью получения предварительного разрешения (согласия) от органов публичной власти на создание соответствующего юридического лица, что обычно служит общим интересам всех участников оборота.

В обоих случаях юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации (п. 2 ст. 51 ГК РФ). Следует отметить, что ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ позволил значительно упростить порядок регистрации фирмы. Так, исчезла необходимость согласования будущего названия предприятия при его регистрации, необходимость в предоставлении юридического адреса, экспертизы учредительных документов. Регистрация должна проводиться в течение пяти дней с момента представления всех необходимых документов (либо в 30-дневный срок с момента их отправления по почте).

Государственная регистрация считается законченной, а юридическое лицо созданным, с момента внесения записи об этом в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ).

Отказ в государственной регистрации юридического лица возможен только по мотивам несоответствия представленных документов закону или несоблюдения установленного (разрешительного) порядка, но не по иным основаниям, например, из-за «отсутствия целесообразности

Учреди́тельные докуме́нты — это документы, служащие основанием для деятельности юридического лица. Состав таких документов зависит от организационно-правовой формы создаваемого юридического лица.

В соответствии со статьёй 52 Гражданского Кодекса в Российской Федерации к учредительным документам юридического лица, могут относиться устав либо устав и учредительный договор либо только учредительный договор. Кроме того, некоторые некоммерческие организации могут работать на основании общего положения об организациях данного вида.

В учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения (неофициальное название - «юридический адрес»), порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций, должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица.

Учредительный договор--это консенсуальный гражданско-право-вой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Его можно рассматривать как разновидность договора простого товарищества (договора о совме-стной деятельности), хотя существует и мнение о том, что это -- самостоятельный договорный тип. Он может заключаться только в письменной форме (простой или нотариальной) и вступает в силу, как правило, с момента заключения. Устав утверждается учредителями. Устав, как правило, подписывают не все учредители, а специально уполномоченные ими лица. устав можно рассматривать в качестве локального нормативного акта, определяющего правовое положение юридического лица и регу-лирующего отношения между участниками и самим юридическим лицом. Устав вступает в силу с момента регистрации самого юридиче-ского лица.

28.

Реорганизация представляет собой прекращение деятельности одной организации с переходом прав и обязанностей к другой организации.

Реорганизация может проводиться в следующих формах:

a) Преобразование – в связи с изменением организационно-правовой формы старое Ю.Л. прекращает свою деятельность, а вместо него создается новое, к которому переходят права и обязанности старого лица.

b) Слияние – соединение двух и более лиц, вместо нескольких старых возникает одно новое Ю.Л., к которому переходят права и обязанности.

c) Разделение - старое лицо разделилось на два и более Ю.Л., к которым перешли права и обязанности старого.

d) Присоединение – одно Ю.Л. присоединяется, входит в состав другого, к которому переходят все права и обязанности.

e) Выделение – из старого Ю.Л. (за счет его имущества) образуется новое, образуются два и более новых самостоятельных Ю.Л.

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность, по крайней мере, одного юридического лица, однако его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным юридическим лицам в порядке правопреемства. Правопреемство происходит и при выделении, ибо к вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица.

Реорганизация юридического лица по общему правилу проводится им добровольно, по решению его учредителей либо уполномоченного на то учредительными документами его органа, например, общего собрания его участников. Добровольная реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования в предусмотренных законом случаях может осуществляться с предварительного согласия государственных органов (п. 3 ст. 57 ГК РФ). Такое согласие требуется получить от антимонопольных органов, контролирующих появление хозяйствующих субъектов, которые могли бы занять доминирующее положение на товарном рынке.

В случаях, прямо предусмотренных законом, реорганизация в форме разделения и выделения может осуществляться принудительно, по решению компетентного государственного органа или суда. Так, в соответствии с законом юридические лица, занимающие доминирующее положение на каком-либо товарном рынке, в случае неоднократного нарушения требований антимонопольного законодательства могут быть подвергнуты принудительному разделению или выделению из их состава самостоятельных организаций.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (балансом) (в случаях слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения) (ст. 58 ГК РФ).

О проводимой реорганизации обязательно письменно извещаются кредиторы, которые могут при этом потребовать досрочного прекращения или исполнения обязательств и возмещения связанных с этим убытков. Соблюдение прав кредиторов гарантируется также положением ст. 60 ГК РФ, в соответствии с которой передаточный акт или разделительный баланс должны обязательно содержать сведения обо всех обязательствах реорганизуемого юридического лица, в том числе и оспариваемых на момент реорганизации. Если после проведенной реорганизации невозможно определить правопреемника, вновь созданные юридические лица несут солидарную ответственность перед кредитором. Такая ответственность означает, что кредитор имеет право предъявить требование в полном объеме к любой из вновь созданных организаций

Реорганизация считается завершенной (состоявшейся) с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а в случае присоединения — с момента государственной регистрации прекращения деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК РФ). Следует, однако, отметить, что аналогичные нормы существуют также в ряде специальных законов об отдельных видах юридических лиц (например, п. 4 ст. 15 Закона «Об акционерных обществах»; п. 3 ст. 51 Закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»; п. 2 ст. 26 Закона «О производственных кооперативах»; п. 3 ст. 16 Закона «О некоммерческих организациях»).

29.

Ликвидация согласно п. ст. 61 ГК — способ прекращения деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Согласно п.2 ст.61 ликвидация может проводиться как добровольно, так и принудительно.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется решением его компетентного органа (как правило, это общее собрание участников) в случаях:

· достижения целей своего создания;

· истечения срока своей деятельности;

· совместного с кредиторами признания лица несостоятельным и др.

В принудительном порядке юридическое лицо ликвидируется решением суда по иску компетентного государственного органа в случаях:

· осуществления им деятельности без соответствующей лицензии либо прямо запрещенной законом;

· неоднократного или грубого нарушения им законодательства;

· в иных случаях, предусмотренных ГК РФ.

Порядок ликвидации юридического лица.

Орган, принявший решение о ликвидации согласно ст. 62 ГК:

сообщает регистрирующему органу о принятии решения для помещения соответствующей информации в реестр юридических лиц;

определяет порядок и сроки ликвидации;

назначает ликвидационную комиссию, к которой с этого момента переходят полномочия органа управления юридического лица.

Ликвидационная комиссия согласно ст. 63 ГК:

· публикует в прессе сообщение о ликвидации, порядке и сроке заявления претензий кредиторами не менее 2 месяцев, выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации;

· взыскивает дебиторскую задолженность;

· оценивает кредиторскую задолженность и принимает решение об удовлетворении или отклонении требований;

· составляет промежуточный ликвидационный баланс (актив — имущество, пассив — подлежащие удовлетворению требования);

· удовлетворяет законные требования в установленной законом очередности;

· после погашения кредиторской задолженности составляет окончательный ликвидационный баланс;

· распределяет оставшееся имущество между участниками, если иное не следует из закона или учредительных документов юридического лица.

Все документы, оформляющие ликвидацию, передаются регистрирующему органу, который вносит соответствующую запись в государственный реестр юридических лиц. С этого момента согласно п.8 ст. 63 деятельность юридического лица считается прекращенной.

30.

1. При ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также по требованиям о компенсации морального вреда;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений авторам результатов интеллектуальной деятельности;

в третью очередь производятся расчеты по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

в четвертую очередь производятся расчеты с другими кредиторами;

При ликвидации банков, привлекающих средства физических лиц, в первую очередь удовлетворяются также требования физических лиц, являющихся кредиторами банков по заключенным с ними договорам банковского вклада и (или) договорам банковского счета (за исключением требований физических лиц по возмещению убытков в форме упущенной выгоды и по уплате сумм финансовых санкций и требований физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, или требований адвокатов, нотариусов, если такие счета открыты для осуществления предусмотренной законом предпринимательской или профессиональной деятельности указанных лиц), требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов физических лиц в банках и Банка России в связи с осуществлением выплат по вкладам физических лиц в банках в соответствии с законом.

2. Требования кредиторов каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований кредиторов предыдущей очереди, за исключением требований кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются за счет средств, полученных от продажи предмета залога, преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очереди, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

Не удовлетворенные за счет средств, полученных от продажи предмета залога, требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица, удовлетворяются в составе требований кредиторов четвертой очереди.

3. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

4. В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

5. Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

6. Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

26.

В силу ряда причин юридическое лицо может быть поставлено перед необходимостью создания обособленных подразделений, каковыми, в соответствие с Гражданским кодексом РФ, признаются филиалы и представительства. Перечень таких причин может быть весьма обширен: необходимость расширения сетей сбыта, оптимизация производственного процесса, учитывая разность экономической ситуации в регионах и т.д.

Прежде чем углубиться в анализ правового положения этих образований видится необходимым привести их легальное определение. Итак, в соответствии со ст. 55 Гражданского кодекса РФ представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту. Филиалом же признается обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

Исходя из приведенных понятий, несложно заметить, что правовой статус филиала несколько шире статуса представительства, деятельность которого ограничена представительскими функциями. Филиалы вправе осуществлять от имени юридического лица предпринимательской деятельностью и реализовывать представительские задачи, в чем, в соответствии с законодательством, ограничены представительства. Представление интересов юридического лица и их защита могут быть проявляться в различных формах: рекламная деятельность и маркетинговый анализ, формирование клиентской базы и установление контактов с потенциальными контрагентами, судебная и административная защита интересов юридического лица.

Филиалы и представительства не имеют статуса юридического лица. Их возникновение – это результат волеизъявления уполномоченных органов предприятия. В соответствии с п. 3 ст. 55 ГК РФ необходимо указывать в учредительных документах юридического лица сведения о созданных им филиалах и представительствах. Сведения об изменениях в уставе организации, связанных с созданием обособленных подразделений, передаются органу государственной регистрации в уведомительном порядке. Отсутствие в учредительных документах изменений, связанных с учреждением филиалов и (или) представительств, является одним из случаев несоответствия учредительных документов требованиям законодательства. Это является основанием наступления административной ответственности для должностных лиц юридического лица (прежде всего, для тех в чьи полномочия входит совершение такого уведомления) в форме предупреждения или штрафа в размере до 50 МРОТ за неправомерные действия, связанные с непредставлением сведений для включения в Единый государственный реестр юридических лиц.

Деятельность указанных обособленных подразделений осуществляется на основании следующих документов: учредительных документов юридического лица, положения о филиале (представительстве), утверждаемого на уровне организации, а также доверенности, выдаваемой руководителю обособленного подразделения.

Имущество филиала (представительства) формируется из средств, закрепленных за ним организацией, а также (касаемо филиалов) приобретенных в результате осуществления предпринимательской деятельности. Филиал распоряжается имуществом, получаемым в результате производственно-хозяйственной деятельности в соответствии с Положением, а также доверенностью, предоставленными учредившим его юридическим лицом.

Филиалы и представительства осуществляют свою деятельность, реализуя те полномочия, которыми наделены по решению головной организации. Поэтому ответственность за действия филиала (представительства) во всех случаях несет учредившая их организация. Иск к организации, вытекающий из деятельности ее обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения последнего, однако стороной по делу является сама организация как юридическое лицо, равно как и взыскание производится судом с нее или в пользу нее.

Следует помнить, что имущество представительств и филиалов может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц независимо от того, связано это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только тем, которое выделено этим подразделениям.

25.

ОРГАН ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА - часть юридического лица, которая формирует и выражает его волю. Именно через свои органы юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности. Состав органов и их компетенция определяются законом, иными правовыми актами и учредительными документами, а порядок назначения (избрания) - законом и учредительными документами. Общие указания об О.ю.л. ГК РФ конкретизирует применительно к отдельным видам юридических лиц. Так, установлено, что в акционерном обществе высшим органом также является общее собрание акционеров, а исполнительным, в зависимости от числа акционеров, либо коллегиальный (правление), либо единоличный (директор, генеральный директор); если общество насчитывает более 50 членов, учреждается еще один орган -наблюдательный совет (ст. 103).

31.

Полное товарищество (ст. 69 ГК РФ) — это товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Хозяйственные товарищества (как полные, так и коммандитные) являются, пожалуй, первой исторически сложившейся организационной формой; его черты можно найти в деятельности средневековых купцов, дореволюционных купеческих и торговых домов. Их характерной чертой является то, что участники обязаны не только объединить свои капиталы, но и (как правило) лично участвовать в деятельности организации.

Участниками полных товариществ могут быть только коммерческие организации или индивидуальные предприниматели, причем, как следует из самого названия, их должно быть минимум двое. Если остался только один участник, товарищество должно быть ликвидировано либо преобразовано в хозяйственное общество (ст. 81 ГК РФ).

Учредительным документом, определяющим порядок деятельности полного товарищества, является только учредительный договорМинимальный размер складочного капитала нормативно не установлен, предполагается что при создании товарищества участники сами определяют его сумму. Однако п. 2 ст. 73 ГК РФ устанавливает обязанность товарища внести к моменту регистрации не менее половины своего вклада в складочный капитал. Остальная часть должна быть внесена в сроки, установленные учредительным договором. Исходя из того, что основная цель складочного каптала — гарантировать права кредиторов при отсутствии у организации иного имущества, такое правило оправданно, так как в полном товариществе гарантией является все личное имущество участников (они несут солидарную субсидиарную ответственность).

В соответствии со ст. 71 ГК РФ, управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников, если иное не предусмотрено учредительным договором (т.е все вопросы решаются по общему правилу собранием участников).

Вести дела от имени товарищества, в соответствии со ст. 72 ГК РФ, может каждый товарищ (любому из них предоставлено право действовать от имени организации без доверенности и специальных полномочий). Однако, в учредительном договоре может быть установлено (п. 1 ст. 72 ГК РФ), что ведение дел товарищества осуществляется совместно (в этом случае для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников) либо может быть поручено только одному участнику (при этом остальные могут действовать только по доверенности).

Участник, имеющий право вести дела от имени товарищества, не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества (п. 3 ст. 73 ГК РФ). закрепление принципа полной ответственности участников. Все товарищи (ст. 75 ГК РФ) солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества. Эта норма императивна и не может изменяться по соглашению учредителей. Субсидиарность ответственности означает, что кредитор обязан вначале заявить требование об исполнении обязательства самому товариществу как самостоятельному субъекту права, и только в случае неисполнения или неполного исполнения в оставшейся части требование может быть предъявлено участникам. Солидарность же означает, что всё требование, предъявляемое к исполнению, может быть по выбору кредитора заявлено любому из товарищейУчастник товарищества может выйти из него, заявив о предстоящем выходе не менее, чем за 6 месяцев до фактического выхода. В случае, если товарищество учреждалось на определенный срок, его участник может выйти из фирмы только при наличии уважительных причин (ст. 77 ГК РФ). При выходе ему выплачивается стоимость части имущества, соответствующая доле этого участника в складочном капитале.

32.

Товарищества на вере (коммандитные товарищества) — такие товарищества совмещают элементы полного товарищества и общества с ограниченной ответственностью. Так как оно является разновидностью хозяйственных товариществ, к нему по прямому указанию п. 5 ст. 82 ГК РФ применяются правила, установленные для полных товариществ, если иное не противоречит правилам, установленным специально для товариществ на вере.

Участники товарищества на вере подразделяются на две категории: полные товарищи (комплиментарии) и товарищи на вере (товарищи-вкладчики, коммандитисты). Вкладчиками в товариществах на вере могут быть как граждане (и предприниматели и непредприниматели), так и юридические лица (и коммерческие и некоммерческие). Для существования такого товарищества достаточно одного полного товарища и одного товарища-вкладчика, в ином случае организация должна быть ликвидирована (п. 1 ст. 86 ГК РФ).

Положение полных товарищей и их ответственность по обязательствам коммандитного товарищества соответствуют правовому положению участников полного товарищества (п. 2 ст. 82 ГК РФ). А вот участие товарищей-вкладчиков, исходя из названия, сводится фактически только к обязанности внести свой вклад: ответственности по обязательствам товарищества они не несут, участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности не принимают.

Учредительным документом, как и в полном товариществе, является учредительный договор (ст. 83 ГК РФ), который подписывается только полными товарищами. Наименование и размер вкладов каждого товарища-вкладчика в учредительном договоре не указывается и является предметом отдельного договора с каждым вкладчиком (именно он и удостоверяет внесение вклада).

Поскольку полные товарищи несут ответственность по обязательства товарищества, именно им предоставлено право управлять его делами. Порядок управления и ведения дел в таком товариществе аналогичен порядку управления и ведения дел в полном товариществе. Вкладчики не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел.

Возможность выхода из товарищества для товарищей-вкладчиков не ограничена, однако вклад им выдается только по окончании финансового года в порядке, предусмотренном учредительным договором. Обратите внимание на отличие: полные товарищи при выходе получают часть имущества, соответствующую их доле в товариществе (если доля в складочном капитале 30%, то они получат 30% от имущества, имеющегося у организации на момент выхода); товарищи-вкладчики при выходе получают свой вклад (т.е. какую сумму внесли, такую и получат).

33.

Общество с ограниченной ответственностью (ООО) — это общество, учрежденное одним или несколькими лицами, которые не отвечают по обязательствам общества и несут риск убытков, связанных с его деятельностью, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (ст. 87 ГК РФ).

Правовое положение ООО определяется ГК РФ и ФЗ от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».

ООО может быть создано только одним лицом. Им могут быть как граждане, так и юридические лица. Единственное ограничение — обществу запрещено иметь в качестве единственного учредителя другое хозяйственное общество, состоящее также из одного лица (п. 2 ст. 88 ГК РФ). Максимальное число участников — 50 (п. 3 ст. 7 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

Если общество создано несколькими лицами, его учредительными документами являются устав и учредительный договор (ст. 89 ГК РФ); если одним лицом — только устав.

Одним из необходимых условий создания ООО является наличие уставного капитала. Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества и, следовательно, гарантирует интересы его кредиторов. Поэтому в законодательстве установлен минимальный размер уставного капитала: 100 МРОТ (минимальных размеров оплаты труда) на день представления учредительных документов в регистрирующие органы. Для некоторых видов ООО, занимающихся определенными видами деятельность (банков, страховых организаций), законом установлены иные размеры минимального уставного капитала.

При регистрации уставный капитал должен быть оплачен не менее, чем наполовину, остальное должно быть оплачено участниками в течение первого года деятельности. Не допускается освобождение учредителя общества от обязанности внесения вклада в уставный капитал общества, в том числе путем зачета его требований к обществу, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Увеличение уставного капитала общества допускается только после его полной оплаты. Оно может осуществляться за счет имущества общества, и (или) за счет дополнительных вкладов участников общества, и (или), если это не запрещено уставом общества, за счет вкладов третьих лиц, принимаемых в общество. Увеличиваться уставный капитал может только после его полной оплаты (п. 6 ст. 90 ГК РФ).

Уменьшение уставного капитала общества может осуществляться путем уменьшения номинальной стоимости долей всех участников общества в уставном капитале общества и (или) погашения долей, принадлежащих обществу (ст. 20. ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»). Уменьшение уставного капитала общества путем уменьшения номинальной стоимости долей всех участников общества должно осуществляться с сохранением размеров долей всех участников общества.

Общество не вправе уменьшать свой уставный капитал, если в результате такого уменьшения его размер станет меньше минимального размера уставного капитала, определенного на дату представления документов для государственной регистрации соответствующих изменений в уставе общества.

Законом установлено два основания для принудительного уменьшения уставного капитала:

в случае неполной оплаты уставного капитала общества в течение года с момента его государственной регистрации. При этом уставной капитал уменьшается до фактически оплаченного его размера;

если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше его уставного капитала. В этом случае уставный капитал уменьшается до размера, не превышающего стоимости его чистых активов.

В течение тридцати дней с даты принятия решения об уменьшении своего уставного капитала общество обязано письменно уведомить об уменьшении уставного капитала общества и о его новом размере всех известных ему кредиторов общества, а также опубликовать в органе печати, в котором публикуются данные о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о принятом решении. Государственная регистрация уменьшения уставного капитала общества осуществляется только при представлении доказательств уведомления кредиторов в порядке, установленном законом.

Высшим органом ООО является общее собрание его участников. Его компетенция, а также порядок принятия решений определяется п. 3 ст. 91 ГК РФ, законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества. Каждый участник имеет на общем собрании число голосов, пропорциональное его доле в уставном капитале.

В соответствии с положениями ГК РФ в ООО создается исполнительный орган (коллегиальный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

Для контроля за финансово-хозяйственной деятельностью в обществе может существовать ревизор или ревизионная комиссия (их назначение относится к исключительной компетенции общего собрания). Но, кроме того, общество вправе ежегодно привлекать профессионального аудитора для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности. Такая проверка может проводиться по решению общего собрания либо по требованию любого участника общества.

Участник общества вправе выйти из общества в любое время независимо от согласия других участников (ст. 94 ГК РФ). При выходе ему выплачивается часть имущества общества, соответствующая его доле в уставном капитале. Порядок, сроки и способы проведения выплат предусмотрены в законе об обществах с ограниченной ответственностью.

Также у участников имеется право передать свою долю (ее часть) другому лицу (ст. 93 ГК РФ). Возможность продажи или уступки своей доли иным образом остальным участникам общества законом не ограничивается. Иное дело, если лицо захочет уступить долю не участникам. Уставом ООО может быть установлен запрет на отчуждение участником своей доли третьим лицам. Если такого запрета в уставе не содержится, то отчуждение долей может осуществляться не только внутри общества, но и за его пределы третьим лицам. Однако в этом случае остальные участники общества имеют преимущественное право покупки доли участника (или ее части).

34.

Порядок создания и дальнейшей деятельности ОДО регулируется Гражданским кодексом РФ, а также Законом "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей".

Обществом с дополнительной ответственностью является учрежденное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; при этом участники ОДО солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества.

При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

Учредителями (участниками) ОДО могут быть как физические, так и юридические лица (российские и иностранные). Общее число участников ОДО не может быть более 50.

Учредительными документами ОДО являются Устав и учредительный договор, заключаемый между участниками общества. В случае, когда ОДО имеет одного участника, учредительный договор не заключается.

Минимально допустимый размер уставного капитала ОДО установлен законодательством в размере 10.000 рублей. Не менее 50% своих вкладов в уставный капитал учредители обязаны оплатить до государственной регистрации ОДО, оставшиеся 50% - в течение одного года с момента регистрации.

Высшим органом управления в обществе с дополнительной ответственностью является общее собрание участников, которое решает важнейшие вопросы деятельности ОДО, в том числе избирает постоянно действующий исполнительный орган общества. Исполнительный орган ОДО руководит его текущей деятельностью, решая вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции общего собрания. Исполнительный орган ОДО как правило бывает единоличным (директор, генеральный директор, президент и т.п.). Закон допускает формирование в ОДО наряду с единоличным также и коллегиального исполнительного органа.

Общество с дополнительной ответственностью в России создаются достаточно редко, поскольку с практической точки зрения данная форма юридического лица не дает каких-либо серьезных преимуществ по сравнению с "родственной" и наиболее распространенной формой коммерческих организаций - обществом с ограниченной ответственностью, но, в то же время, накладывает на участников дополнительную имущественную ответственность по сравнению с участниками ООО.

35.

Акционерное общество (АО) — это наиболее распространенная наряду с ООО организационно-правовая форма, что объясняется широкими возможностями для привлечения денежных средств со стороны, ограничением ответственности по обязательствам общества. Под акционерным общество (ст. 96 ГК РФ) понимается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций. Акции удостоверяют обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу, и их стоимостью ограничивается риск возможных убытков акционеров.

Основными нормативными актами, регламентирующими деятельность акционерных обществ, являются ГК РФ и ФЗ от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».

Существование в акционерном обществе ценных бумаг (акций), удостоверяющих внесение вклада в уставный капитал, является одним из существенных отличий АО от иных организационно-правовых форм. Больше никакие юридические лица выпускать акции не вправе. При этом ФЗ «Об акционерных обществах» предусматривает возможность выпуска только именных акций (ст. 25). При учреждении общества все его акции должны быть размещены среди учредителей.

Существует ряд классификаций этой ценной бумаги, однако для наших целей наиболее важной является та, в соответствии с которой акции делятся на следующие виды.

Простые (обыкновенные) (ст. 31 ФЗ «Об акционерных обществах»). Владельцы обыкновенных акций общества могут в соответствии с законом и уставом общества участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, а также имеют право на получение дивидендов (в зависимости от прибыли). Каждая обыкновенная акция общества предоставляет акционеру — ее владельцу одинаковый объем прав.

Привилегированные (ст. 32 ФЗ «Об акционерных обществах»). Акционеры — владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено законом.

Привилегированные акции общества одного типа предоставляют акционерам — их владельцам, одинаковый объем прав и имеют одинаковую номинальную стоимость.

Размер дивиденда и ликвидационная стоимость определяются в твердой денежной сумме или в процентах к номинальной стоимости привилегированных акций. Владельцы привилегированных акций, по которым не определен размер дивиденда, имеют право на получение дивидендов наравне с владельцами обыкновенных акций.

Акционерные общества бывают двух типов: закрытые (ЗАО) и открытые (ОАО). В ст. 4 ФЗ «Об акционерных обществах» прямо указывается на то, что оба этих типа не являются особыми организационно-правовыми формами, а следовательно при их изменении не производится реорганизация. Существует ряд отличий открытого и закрытого акционерного общества.

ОАО вправе проводить открытую подписку и свободную продажу выпускаемых акций; ЗАО праве размещать акции только среди своих учредителей или иного заранее определенного круга лиц (п. 1 и 2 ст. 97 ГК РФ).

Согласно п. 1 ст. 92 ФЗ «Об акционерных обществах», ОАО обязано ежегодно публиковать в средствах массовой информации документы общества согласно приведенному в указанной статье перечню.

Число акционеров ОАО количественно не ограничено, и число акционеров ЗАО не должно превышать 50 (ст. 7 ФЗ «Об акционерных обществах»).

Минимальный размер уставного капитала для ОАО составляет 1000 МРОТ на момент регистрации, для ЗАО — 100 МРОТ.

Решение о создании АО принимает учредительное собрание, которое утверждает устав АО (это единственный учредительный документ для АО) и избирает органы управления. Учредителями АО могут быть как граждане, так и юридические лица, в том числе и один.

Далее учредители заключают письменный договор об учреждении АО, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, а также иные условия, предусмотренные законом.

Уставный капитал должен быть полностью оплачен к моменту регистрации (т.е. все акции размещены между акционерами). В процессе деятельности АО он может быть уменьшен или увеличен. Принятие решений об этом относится к исключительной компетенции общего собрания.

Увеличение уставного капитала (п. 1 ст. 100 ГК РФ) возможно путем увеличения номинальной стоимости акций или их количества (выпуска дополнительных акций). Уменьшение уставного капитала производится путем уменьшения номинальной стоимости акций либо покупки самим обществом части акций в целях уменьшения их количества. Также как и в ООО, уменьшение капитала возможно только после письменного уведомления всех кредиторов и не менее минимально установленного размера. Увеличение уставного капитала допускается только после полной оплаты акций.

Необходимо помнить, что закон говорит именно о номинальной стоимости акций, т.е. о стоимости, которую акции имели при выпуске. Изменение рыночных котировок на изменение уставного капитала не влияет!

Процесс создания АО не заканчивается получением свидетельства о государственной регистрации. Поскольку в любом АО существуют ценные бумаги — акции, то для их размещения между учредителями необходимо зарегистрировать их выпуск в установленном законом порядке. Государственная регистрация акций осуществляется Федеральной службой по финансовым рынкам. Выпуск акций предполагает их дальнейшее обращение. Передача акций от одного лица к другому не требует регистрации в уставе, а фиксируется в специальном реестре акционеров. Он может вестись как сами обществом (если число акционеров не превышает 50), так и специальными организациями — держателями реестра.

В отличие от участника ООО, акционер лишен права выхода из общества. Он это может сделать не непосредственно (путем выхода), а через отчуждение принадлежащих ему акций третьему лицу. При этом цена передаваемой акции определяется соглашением сторон и может не совпадать с номинальной стоимостью.

Высшим органом управления (п. 1 ст. 47 ФЗ «Об акционерных обществах») является общее собрание акционеров; вопросы, отнесенные к его исключительной компетенции определяются ст. 48 указанного закона и не могут передаваться для решения исполнительному органу АО. Собрание правомочно (имеет кворум) в случае присутствия более половины акционеров или их представителей, причем правом голоса, как отмечалось выше, обладают только владельцы обыкновенных акций по принципу «одна акция — один голос».

Совет директоров (наблюдательный совет) занимает промежуточное положение между собранием акционеров и исполнительными органами общества и создается в АО, если число акционеров превышает 50. На него возлагается выработка общей политики по управлению обществом и контролю за деятельностью исполнительных органов. Согласно ст. 65 ФЗ «Об акционерных обществах», если акционеров — владельцев голосующих акций менее 50, устав общества может предусматривать, что функции совета директоров общества (наблюдательного совета) осуществляет общее собрание акционеров. Для общества с числом акционеров более 1 000, количественный состав совета директоров (наблюдательного совета) общества не может быть менее семи членов, а для общества с числом акционеров более 10 000 — менее девяти членов.

Руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом общества (директором, генеральным директором) и коллегиальным исполнительным органом общества (правлением, дирекцией). Исполнительные органы подотчетны совету директоров (наблюдательному совету) общества и общему собранию акционеров. К компетенции исполнительного органа общества относятся все вопросы руководства текущей деятельностью общества, за исключением вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания акционеров или совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Исполнительный орган общества организует выполнение решений общего собрания акционеров и совета директоров (наблюдательного совета) общества. Единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор) без доверенности действует от имени общества, в том числе представляет его интересы, совершает сделки от имени общества, утверждает штаты, издает приказы и дает указания, обязательные для исполнения всеми работниками общества.

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

36.

Производственный кооператив (артель) — это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (ст. 107 ГК РФ).

Основы правового положения кооперативов определены ГК РФ и ФЗ от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах». Этими актами установлены основные отличительные признаки кооператива:

участие в деятельности только граждан (участие в качестве пайщиков юридических лиц допускается в исключительных случаях, установленных законом и учредительными документами кооператива);

создание имущественной основы для деятельности путем объединения паевых взносов;

личное трудовое участие пайщиков кооператива в его деятельности.

Личный характер отношений в кооперативе и обязательное трудовое участие предопределяют особый порядок управления, распределения полученной прибыли и ответственность членов кооператива. Каждый пайщик при принятии решений общим собранием имеет один голос независимо от размера своего пая. Прибыль кооператива, а также имущество организации, оставшееся после ликвидации, распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива (п. 4 ст. 109 ГК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 107 ГК РФ члены производственного кооператива несут по его обязательствам субсидиарную (дополнительную) ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом и уставом кооператива, т.е. при недостатке имущества кооператива требования его кредиторов могут быть удовлетворены за счет личного имущества пайщиков.

Обязательным требованием создания кооператива, согласно п. 3 ст. 108, является участие в нем не менее пяти членов. Причем, число членов кооператива, внесших паевой взнос, участвующих в деятельности кооператива, но не принимающих личного трудового участия в его деятельности, не может превышать 25% числа членов кооператива, принимающих личное трудовое участие в его деятельности (п. 2. ст. 7 ФЗ «О производственных кооперативах»). Членами кооператива могут быть внесшие установленный уставом кооператива паевой взнос граждане, достигшие шестнадцати лет.

Учредительным документом ПК является только его устав, который должен содержать сведения, указанные в ст. 108 ГК РФ.

Высшим органом управлении является общее собрание. Также законом предусматривается возможность создания в кооперативе наблюдательного совета для контроля за деятельностью исполнительных органов кооператива. Исполнительным органом этого юридического лица являются правление и (или) его председатель, которые осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию пайщиков.

Прекращение членства в кооперативе осуществляется путем не только исключения, но и добровольного выхода члена кооператива из числа пайщиков непосредственно или посредством передачи своего пая.

Член кооператива вправе по своему усмотрению в любое время выйти из кооператива (п. 1 ст. 111 ГК РФ). При этом ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также произведены другие выплаты, предусмотренные учредительными документами кооператива.

Член кооператива имеет также право выйти из кооператива путем передачи своего пая другому лицу. Пай может быть передан только другому члену кооператива; его передача лицу, не являющемуся пайщиком, допускается только с согласия других членов кооператива, которые при этом пользуются правом преимущественной покупки.

Потребительские кооперативы (п. 1 ст. 116 ГК РФ) — это добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Деятельность этих организаций регулируется нормами ГК РФ.

Законом РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-I «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации», а также иными законами и нормативными актами (ФЗ от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации», ФЗ от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» и др.).

Потребительский кооператив может быть создан как гражданами, так и юридическими лицами. Причем, в отличие от производственных кооперативов, законодательство не устанавливает количественных ограничений членов кооператива, не ограничивается также и одновременное участие пайщиков в других потребительских кооперативах (в том числе и однородных).

Каждый потребительский кооператив имеет в качестве учредительного документа только устав, который должен содержать сведения, указанные в п. 2 ст. 116 ГК РФ).

Потребительский кооператив имеет свое обособленное имущество, принадлежащее ему на праве собственности. Но, в отличие от других видов юридических лиц, в процессе существования такого кооператива допускается переход права собственности на часть его имущества от кооператива к пайщикам (например, члены жилищного, дачного, гаражного или иного кооператива, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, гараж и др., приобретают право собственности на указанное имущество на основании п. 4 ст. 218 ГК РФ).

Основной обязанностью членов кооператива, за неисполнение которой уставом должна быть установлена ответственность, является внесение взносов в паевой фонд. Размер взносов, как и размер самого паевого фонда, определяется уставом кооператива.

Но, в отличие от других организационно-правовых форм, внесение взносов не является единственной обязанностью пайщиков. Каждый член кооператива обязан вносить дополнительные взносы в случае возникновения убытков кооператива (п. 4 ст. 116 ГК РФ), иначе кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке.

Структура управления в потребительском кооперативе, как правило, строится с производственным кооперативом и включает общее собрание пайщиков, правление кооператива и председателя правления.

Отличием потребительского кооператива от иных некоммерческих организаций является то, что доходы от предпринимательской деятельности, осуществляемой в соответствии с законом и уставом, могут быть распределены между его членами (п. 5 ст. 116 ГК РФ).

37.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия (ГУП, МУП). Согласно ст. 113 ГК РФ и ст. 2 ФЗ от 14 ноября 2002 г № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях», 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, которые и выступают учредителями через соответствующие органы. Это основной признак, отличающий ГУП, МУП от остальных коммерческих организаций — они не являются собственниками закрепленного за ними и приобретенного впоследствии имущества.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия. От имени РФ или субъекта РФ права собственника имущества унитарного предприятия осуществляют органы государственной власти РФ или субъекта РФ в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления.

Всего законом о ГУПах и МУПах предусмотрена возможность создания следующих видов унитарных предприятий:

унитарные предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения — федеральное государственное предприятие и государственное предприятие субъекта РФ, муниципальное предприятие;

унитарные предприятия, основанные на праве оперативного управления — федеральное казенное предприятие, казенное предприятие субъекта Российской Федерации, муниципальное казенное предприятие (далее также — казенное предприятие). В отличие от прежде действовавшего законодательства, предусматривавшего возможность существования только федеральных казенных предприятий, сейчас в РФ могут создаваться казенные предприятия не только на базе федеральной собственности, но и собственности субъектов РФ или муниципальных образований.

Основания для создания ГУП, МУП на праве хозяйственного ведения.

Решение об учреждении федерального предприятия на праве хозяйственного ведения (ФГУП) принимается Правительством РФ или федеральными органами исполнительной власти. Решение об учреждении ГУП субъекта Российской Федерации или МУП принимается уполномоченным органом государственной власти субъекта Российской Федерации или органом местного самоуправления в соответствии с актами, определяющими компетенцию таких органов (ст. 8 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Основания для создания ГУП, МУП на праве оперативного управления

Федеральное казенное предприятие учреждается решением Правительства РФ. Казенное предприятие субъекта РФ учреждается решением органа государственной власти субъекта РФ, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения. Муниципальное казенное предприятие учреждается решением органа местного самоуправления, которому в соответствии с актами, определяющими статус этого органа, предоставлено право принятия такого решения.

Еще одна особенность унитарных предприятий состоит в том, что имущество этого предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками унитарного предприятия. Третье отличие от других коммерческих организаций состоит в том, что унитарные предприятия могут заниматься только теми видами деятельности, которые указаны в их уставе в соответствии с перечнем, содержащимся в ст. 8 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях». Таким образом, они обладают специальной правоспособностью. Четвертое отличие: в таких предприятиях функции органа управления и исполнительного органа принадлежат исключительно одному лицу — руководителю, директору. Он назначается собственником, подотчетен ему и несет перед ним ответственность за вред, причиненный предприятию (ст. 21 ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

Гражданским кодексом РФ установлены ограничения по распоряжению унитарным предприятием закрепленным за ним имуществом. Согласно п. 2 ст. 295 ГК РФ, предприятие не вправе распоряжаться недвижимым имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (ст. 296 ГК РФ) самостоятельно вправе распоряжаться лишь производимой им продукцией, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Всем закрепленным за ним имуществом (как движимым, так и недвижимым) оно может распоряжаться лишь с согласия собственника этого имущества. Также в соответствии с п. 2 ст. 296 ГК РФ, собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество казенного предприятия и распорядиться им по своему усмотрению.

Однако, предоставляя такие широкие права собственнику казенного предприятия, законодатель возлагает на него и более серьезную ответственность. Согласно ст. 115 ГК РФ по всем обязательствам казенного предприятия при недостаточности имущества собственник несет субсидиарную ответственность.

38.

НКО могут создаваться для достижения социальн., природоохранных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охраны здоровья граждан, развития физ. культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и юр. лиц, разрешения споров и конфликтов, оказания юрид. помощи в соответствии с законодательством, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. НКО могут создаваться для удовл-я материальных (имущественных) потребностей граждан либо граждан и юридических. НКО могут осуществлять предпринимательскую деятельность только если она необходима для их уставных целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности НКО.

Потребит. кооператив – добровольное объединение граждан либо граждан и юр.лиц на основе членства с целью удовл-я матер-х (имущественных) и иных потребн участников, осуществляемое путем объединения его членами имущ-х паевых взносов. Учредит. документом является устав, который должен содержать наименование юр. лица, место его нахождения, цели деятельности, условия о размере уставного фонда, условия и порядок приема в члены кооператива и прекращения членства в нем; условия о размере паевых взносов членов кооператива и др.Наименование должно содержать указание на основную цель деят-ти, а также слово «кооператив» или слова «потреб-й союз» либо «потреб-е общество».Члены потреб. кооператива несут субсидиарную ответст-ть по его обязат-вам в пределах невнесенной части доп-го взноса каждого из членов кооператива. Доходы и прибыль, получ-е потреб. кооп-вом, не могут распред-ся между его членами.

Общест. и религиозные организации (объединения)- добровольн объед-я граждан, в установл-м законодат-вом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовл-я духовных или иных нематер. потребностей.Они вправе осуществлять предп-ю деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы.Участники (члены) общест. и религиозных орг-й не сохраняют прав на переданное ими этим орг-ям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общест. и религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

Республик. госуд.-общественные объединения – основанные на членстве НКО, целью деят-ти к-х явл-ся выполнение возлож-х на них гос-но значимых задач. Учредителями и его членами могут являться физ. и юр. лица, а также РБ в лице действующих от ее имени уполномоченных гос. органов и юр. лиц. Учредит. документ – устав. Его создание осуществляется по решению учредителей либо в результате реорганизации существующей НКО в форме общественного объединения.

Под фондом понимается не имеющая членства НКО, учрежденная гражданами (гражданином) и (или) юр. лицами (юр. лицом) на основе добровольных имущ-х взносов, преследующая социальные, благотворит., культурные, образоват., содействующие развитию физкультуры и спорта, научные или иные общественно полезные цели, указанные в уставе фонда. Наименование должно сод-ть сл «фонд» и указание на хар-р деят-ти и вид фонда. Источники форм-я имущества фонда: имущество, передаваемое фонду его учредителями (учредителем), поступления от проводимых в соответствии с уставом фонда мероприятий, доходы, получаемые от осуществляемой в соответствии с уставом предприним. деятельности, и др. Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители (учредитель) фонда не отвечают по обязательствам созданного фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей (учредителя).

Учреждением признается орг-я, созданная собств-м для осущ-я управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого хар-ра и финансируемая им полностью или частично. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

Коммерч. Орг-ции и (или) ИП могут созд-ть объед-я в форме ассоциаций или союзов. Общ-е и иные НКО, в том числе учрежд-я, могут добровольно объед-ся в ас-и (союзы) этих орг-й. Ас-я (союз) НКО является неком-й орг-ей. Ас-я (союз) является юр. лицом. Члены ас-и (союза) сох-ют свою самост-ть и права юр. лица, ИП. Ас-я (союз) не отв-ет по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарн. ответст. по ее обязательствам. Устав и учр договор.

39.

Учреждение (п. 1 ст. 120 ГК РФ) — это организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (например, учреждения здравоохранения, образования, спорта: поликлиники, школы, детские сады, спортивные школы и др.).

Как правило, большинство учреждений созданы на базе государственной или муниципальной собственности. Однако создавать их в соответствии с законом могут и другие участники гражданского оборота, в том числе и коммерческие организации.

Так как деятельность учреждений осуществляется в абсолютно различных отраслях, их правовой статус, помимо ГК РФ, определяется многими законами и иными правовыми актами. Не устанавливает законодатель и единых требований к учредительным документам учреждений. Некоторые из них действуют на основании устава, некоторые — на основании учредительного договора, некоторые — в соответствии с положениями, утвержденными собственником.

Учреждения, в отличие от остальных некоммерческих организаций, не являются собственниками закрепленного за ними имущества. Им остается учредитель. Учреждения же пользуются имуществом на праве оперативного управления (ст. 296 ГК РФ). Они могут распоряжаться им, во-первых, в пределах, установленных законом; во-вторых, в соответствии с целями деятельности; в-третьих, в соответствии с указаниями собственника; в-четвертых, в соответствии с назначением имущества.

При этом учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним движимым и недвижимым имуществом, а также имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Согласно п. 2 ст. 296 ГК РФ, собственник может изъять излишнее, неиспользуемое, либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Учреждение может с согласия собственника заниматься предпринимательской деятельностью. Но за неисполнение своих обязательств учреждение будет нести ответственность только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности собственник соответствующего имущества несет субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения.

40.

К числу публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, относятся, во-первых, государство и, во-вторых, муниципальные образования. Особенности отечественного государственного и социально-экономического устройства имеют следствием то положение, что государство не выступает в качестве единого субъекта гражданских правоотношений, а, напротив, характеризуется множественностью субъектов. К их числу относятся как Российская Федерация в целом, так и ее отдельные субъекты — республики, края, области, города федерального подчинения, автономная область, автономные округа (ч. 1 ст. 65 Конституции РФ), являющиеся государственными образованиями. Что касается городских и сельских поселений и других муниципальных образований, то в них осуществляются функции местного самоуправления (ст. 131 Конституции РФ), в связи с чем они не могут считаться государственными образованиями. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Несомненно, однако, что они обладают известными властными полномочиями, т.е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон (ст. 132 Конституции РФ). Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием публично-правовых образований.

Особенности правового положения всякого государства обусловлены наличием у него политической власти и государственного суверенитета, в силу которых оно само регулирует различные, в том числе имущественные, отношения, устанавливая в качестве общеобязательных как правила поведения для всех участников, так и порядок разбирательства их возможных споров. При этом оно само определяет и собственную гражданскую правосубъектность, ее содержание и пределы. Вместе с тем, участвуя в имущественных (частноправовых) отношениях, государство должно соблюдать установленные им же правила, обусловленные самой природой регулируемых отношений.

Ос-ти: они не используют свои публично-властные полномочия; к отношениям с их учстием применяются нормы кот.относ-ся к юр.л, если иное не вытек.из. закона или особенностей данных суб-тов; эти суб-ты участвуют в таких гражданско-првов.отнош-ях как изъятие в доход РФ всего полученного по некот.недействит.сделкам, от принудит.выкупа памятников истории и культуры, от приватизации; по своим обязвам они отвеч.всем своим им-вом, кроме им-ка закрепленного за унитарн.предприятием или изъятого из оборота; эти суб-ты несут субсидиарную отв-ть по бяз-вам казенных предпр., финансируемых ими учреждений и в иных сл.,предусмотр.законом; суб-ты не несут отв-ти по обяз-вам друг друга; они несут отв-ть за незак.действия их органов и должностных лиц.

Публично-правовые образования могут быть наследниками по завещанию, а также становятся собственниками выморочного имущества. Таким образом, они могут быть участниками наследственных отношений

В качестве собственников они вправе создавать юридические лица, наделяя их необходимым имуществом. Создание унитарных предприятий-несобственников (субъектов права хозяйственного ведения) разрешено теперь только публично-правовым образованиям (а создание казенных предприятий — субъектов права оперативного управления — только федеральному государству).

Публично-правовые образования являются также субъектами ответственности за вред, причиненный гражданам или юридическим лицам незаконными действиями государственных органов, органов местного самоуправления либо их должностных лиц (ст. 16, 1069 ГК РФ). Иначе говоря, они могут выступать в качестве участников обязательств из причинения вреда. Имущественный вред, причиненный гражданам и юридическим лицам такого рода действиями публичной власти, подлежит возмещению за счет соответствующей казны

РФ выступает также стороной во внешнеторговых сделках, заключенных российскими торговыми представительствами за рубежом, и несет по ним имущественную ответственность. Вместе с тем ни торговые представительства, ни федеральное государство в целом не отвечают по сделкам, заключенным внешнеторговыми (в том числе государственными) организациями как самостоятельными юридическими лицами (а эти организации, в свою очередь, не отвечают по обязательствам торгпредств или государства).

41.

Вещи — это материальные объекты, предметы природы, как в их естественном состоянии, так и приспособленные человеком к его потребностям, признаваемые объективным правом в качестве объектов субъективных прав.

Действующее законодательство дает основания для классификации вещей в зависимости от их правового положения, основанного на естественных свойствах этих объектов и особенностях их участия в имущественных отношениях.

Во-первых, вещи делятся на оборотоспособные, ограниченно оборотоспособные и изъятые из гражданского оборота (ст. 129 ГК РФ).

Оборотоспособные вещи могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, реорганизации юридического лица).

Ограниченные в обороте вещи могут принадлежать лишь определенным участникам гражданских отношений, либо их нахождение в обороте допускается по специальному разрешению. Перечень таких вещей определяется в порядке, установленном законом (например, охотничье оружие, лицензируемые товары, наркотические вещества).

Вещи, изъятые из оборота, должны быть прямо указаны в законе. Их нахождение в обороте не допускается (например, боевое вооружение, некоторые виды ядов, психотропных и наркотических веществ).

Во-вторых, вещи могут быть недвижимыми и движимыми (ст. 130 ГК РФ).

К недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся те из них, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. Такие объекты подпадают под режим, установленный для недвижимости только до тех пор, пока связаны с землей. При отделении от нее они рассматриваются уже как движимое имущество (например, срубленные деревья становятся стройматериалом).

К недвижимости, в частности, можно отнести:земельные участки;участки недр;обособленные водные объекты;леса;многолетние насаждения;здания, сооружения;предприятие как имущественный комплекс.

В силу прямого указания в законе (п. 1 ст. 130 ГК РФ) к недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего водного плавания, космические объекты. Однако следует отметить, что указанные объекты, строго говоря, не подпадают под определение недвижимости, и, по своей сути, являются движимыми вещами, но в силу закона на них распространяется правовой режим недвижимого имущества. Виды таких транспортных средств определяются транспортными уставами и кодексами.

Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре органами, осуществляющими государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней.

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

В-третьих, вещи могут быть делимыми и неделимыми (ст. 133 ГК РФ).

Неделимой признается вещь, раздел которой в натуре невозможен, без изменения ее назначения (стол, автомобиль). Делимая вещь — та, которая при разделе нисколько не утрачивает назначение (батон хлеба, катушка ниток).

В-четвертых, вещи делятся на простые и сложные (ст. 134 ГК РФ).

Сложная вещь образована совокупностью разнородных вещей, образующих единое целое, предполагающее их использование по единому назначению (комплект посуды, постельного белья). В судебной практике сложной вещью признается также любая технически сложная вещь (автомобиль, пылесос, компьютер и др.). Значение такой классификации состоит в том, что при передаче сложной вещи не требуется оговаривать отдельно все ее составляющие.

В-пятых, вещи могут соотноситься друг с другом как главная вещь и принадлежность (ст. 135 ГК РФ).

Принадлежность представляет собой такую вещь, которая предназначена для обслуживания главной вещи и связана с ней общим назначением (например, ключ и замок, телевизор и пульт от него). Принадлежность при заключении договора следует судьбе главной вещи (при продаже замка передается и ключ).

В-шестых, в юридической литературе и практике различают вещи индивидуально-определенные (определяемые индивидуальными признаками) и родовые вещи (определяемые родовыми признаками).

К индивидуально-определенным вещам относятся такие, которые могут быть выделены из массы подобных им вещей того же рода и качества благодаря наличию у них индивидуальных признаков (например, благодаря такому признаку, как государственный регистрационный номер, конкретный автомобиль может быть выделен из числа транспортных средств такого же цвета и модели). Индивидуально-определенные вещи юридически незаменимы, при невозможности их передать обязательство прекращается (например, после заключения договора купли-продажи, но до передачи его покупателю, автомобиль был угнан).

Родовые вещи определяются общей мерой (числом, весом и т.п.) и не обладают индивидуализирующими их признаками (например, сахарный песок, молоко и т.п.).

Интересно то, что закон не устанавливает способов индивидуализации вещей. Следовательно, можно заключить, что это возможно любым образом. При этом вещь, по своей природе родовая, может приобрести статус индивидуально-определенной. Так, покупатель может указать, что он хочет приобрести только то молоко, которое дает одна из нескольких коров, принадлежащих продавцу. Возможна и обратная ситуация.

В-седьмых, вещи делятся на потребляемые и непотребляемые.

Потребляемые вещи утрачивают свои натуральные свойства при их использовании по назначению (например, продукты питания).

Непотребляемые вещи не утрачивают своих натуральных свойств при их использовании по назначению, за исключением так называемого нормального износа (например, графин).

Помимо указанных видов имущества, законодательство специально определяет правовой режим плодов, продукции, доходов, животных и предприятия.

Под предприятием понимается имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 135 ГК РФ). В его состав входят все виды имущества, предназначенные для такой деятельности (земельные участки, здания, строения, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция), в том числе долги и права требования, а также права на средства индивидуализации как самого предприятия, так и его продукции (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

В соответствии с вышеприведенными классификациями, предприятие можно охарактеризовать как недвижимую, непотребляемую, сложную, индивидуально-определенную вещь.

В соответствии с п. 2 ст. 132 ГК РФ, предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением или прекращением вещных прав. При этом следует иметь в виду, что само юридическое лицо — владелец предприятия свою деятельность не прекращает, а просто изменяется количественный состав его имущества. Так, можно продать как предприятие имущество, целиком закрепленное за филиалом.

Под плодами, продукцией, доходами (ст. 136 ГК РФ) понимаются поступления, полученные в результате использования имущества. Принято считать, что плоды — это поступления органического, продукция — неорганического, а доходы — финансового характера. Все они принадлежат законному пользователю имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

К животным применяются общие правила об имуществе (они считаются движимыми, одушевленными вещами), если законом или иными правовыми актами не установлено иное. Пределы осуществления прав при обращении с животными установлены абз.2 ст. 137 ГК РФ — жестокое обращение, противоречащее принципам гуманности, запрещено.

Деньги и ценные бумаги, являясь объектами гражданского права, относятся к категории вещей.

Деньги относят к родовым делимым вещам. При этом во внимание принимается именно возможность их размена (т.е. учитывается финансовая природа денег), а не раздела в натуральной форме. Могут они быть и индивидуально-определенными вещами (например, купюры с переписанными номерами, или монеты из коллекции нумизмата).

В соответствии со ст. 140 ГК РФ рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по номиналу по нарицательной стоимости на всей территории России. Платежи на территории РФ могут осуществляться как путем наличных, так и безналичных расчетов. Использование иностранной валюты возможно лишь в случаях, в порядке и на условиях, определяемых законом.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (п. 1 ст. 142 ГК РФ).

К ценным бумагам относятся:государственная облигация;облигация;вексель;чек;депозитный и сберегательный сертификаты;банковская сберегательная книжка на предъявителя;коносамент;акция; иные документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг.

42.

Ценная бумага – это форма существования капитала, отличная от его товарной, производительной и денежной форм, которая может передаваться вместо него самого, обращаться на рынке как товар и приносить доход. Свойства ценных бумаг:

1) обращаемость – способность ценной бумаги покупаться и продаваться на рынке, а также во многих случаях выступать в качестве самостоятельного платежного инструмента, облегчающего обращение других товаров;

2) доступность для гражданского оборота – способность ценной бумаги не только покупаться и продаваться, но и быть объектом других гражданских отношений, включая все виды сделок (займа, дарения, хранения, комиссии, поручения и т.п.);

3) стандартность – ценная бумага должна иметь стандартное содержание (стандартность прав, которые представляет ценная бумага, стандартность участников, сроков, мест торговли, правил учета и других условий доступа к указанным правам, стандартность сделок, связанных с передачей ценной бумаги из рук в руки, стандартность формы ценной бумаги и т.п.);

4) серийность – возможность выпуска ценных бумаг однородными сериями, классами;

5) документальность – ценная бумага – это всегда документ, и как документ она должна содержать все предусмотренные законодательством обязательные реквизиты, отсутствие хотя бы одного из них влечет недействительность ценной бумаги или переводит данный документ их разряда ценных бумаг в разряд иных обязательственных документов;

6) регулируемость и признание государством – фондовые инструменты, претендующие на статус ценных бумаг, должны быть признаны государством в качестве таковых, что должно обеспечить их хорошую регулируемость и, соответственно, доверие к ним;

7) рыночность – обращаемость указывает на то, что ценная бумага существует только как особый товар, который, следовательно, должен иметь свой рынок с присущей ему организацией, правилами работы на нем и т.д.; должны в основной массе принадлежать рынку, быть товарами и те ресурсы, правами на которые являются ценные бумаги;

8) ликвидность – способность ценной бумаги быть быстро проданной и превращенной в денежные средства (в наличной и безналичной форме) без существенных потерь для держателя, при небольших колебаниях рыночной стоимости и издержках на реализацию;

9) риск – возможности потерь, связанные с инвестициями в ценные бумаги и неизбежно им присущие;

10) обязательность исполнения – по российскому законодательству не допускается отказ от исполнения обязательства, выраженного ценной бумагой, если только не будет доказано, что ценная бумага попала к держателю неправомерным путем.

Также необходимо отметить, что ценная бумага выполняет ряд общественно значимых функций:

1) перераспределяет денежные средства (капиталы) между отраслями и сферами экономики; территориями и странами; группами и слоями населения; населением и сферами экономики; населением и государством и т.п.;

2) предоставляет определенные дополнительные права ее владельцам помимо права на капитал (например, право на участие в управлении, соответствующую информацию, первоочередность в определенных ситуациях и т.п.);

3) обеспечивает получение дохода на капитал и (или) возврат самого капитала и др.

1.1. Основные и производные.

В качестве основных ценных бумаг выступают акции, облигации, казначейские обязательства государства (ноты, векселя, депозитные сертификаты и др.), являющиеся правами на имущество, денежные средства, продукцию, землю и другие первичные ресурсы.

1.2. Срочные и бессрочные.

По общепринятой практике срочные ценные бумаги бывают:краткосрочными – со сроком погашения до 1 года, среднесрочными – от 1 года до 5 лет, долгосрочными – свыше 5 лет (по долговым обязательствам Российской Федерации – от 5 до 30 лет).

Бездокументарные ценные бумаги – форма ценных бумаг, при которой владелец устанавливается на основании записи в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг или, в случае депонирования ценных бумаг, на основании записи по счету депо.

1.4. Именные, ордерные, на предъявителя.

На основании различий в правах владельца ценных бумаг при совершении операций с ними ценные бумаги делятся на именные, ордерные и на предъявителя.

Именной ценной бумагой признается документ, выписанный на имя конкретного лица, который только и может осуществить выраженное в нем право. Ордерная ценная бумага – составляется на имя первого держателя с оговоркой "по его приказу". Соответственно, ордерная бумага передается другому лицу путем совершения передаточной надписи. Ордерными бумагами по российскому законодательству могут быть чек, вексель, коносамент.

Предъявительской является такая ценная бумага, в которой не указывается конкретное лицо, которому следует произвести исполнение. Лицом, уполномоченным на осуществление выраженного в такой ценной бумаге права, является любой держатель ценной бумаги, который лишь должен ее предъявить.

К государственным ценным бумагам России относятся:Государственные краткосрочные обязательства (ГКО),Государственные долгосрочные обязательства (ГДО),Облигации внутреннего валютного займа (ОВВЗ),Золотой сертификат,Краткосрочные обязательства (КО),Облигации федерального займа (ОФЗ),Облигации государственного сберегательного займа (ОГСЗ).

К частным ценным бумагам относятся векселя и чеки.

Вексель – это ценная бумага, составленная в строго определенной форме, удостоверяющая денежное долговое обязательство векселедателя (должника), уплатить по наступлению, срока указанного векселем определенную сумму векселедержателю (владельцу векселя, кредитору

Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму.

43.

Акция - эмиссионная ценная бумага, закрепляющую права ее владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации Акция - это ценная бумага, выпускаемая только АО на величину его уставного капитала.

В свою очередь акции делятся на два вида: обыкновенные и привилегированные. Обыкновенная акция согласно ст. 31 Закона «Об акционерных обществах» предоставляет ее владельцу права на:

а) участие в общем собрании акционеров АО с правом голоса по всем вопросам его компетенции; б) получение дивидендов; в) получение части имущества АО в случае его ликвидации (ликвидационной стоимости).

Привилегированная акция, как указанно в ст. 32 того же закона предоставляет ее владельцу права на:

а) получение определенного дивиденда; б) преимущественное право на получение дивидендов;в) получение определенной ликвидационной стоимости до получения аналогичной стоимости владельцами обыкновенных акций; г) участие в общем собрании акционеров с правом голоса при решении вопросов о реорганизации или ликвидации АО, о внесении изменений и дополнений в устав АО, ограничивающих права владельцев акций данного типа.

Из типа акционерного общества, закрытого или открытого, вытекает и особенность акции в свободе обращения. Иными слова, акции закрытого акционерного общества могут отчуждаться заранее определенному кругу лиц, в то время, как акции открытого акционерного общества передаются без какого-либо ограничения в отношении контрагентов владельца данного вида ценных бумаг.

Облигация – это долговое обязательство, в соответствии с которым эмитент гарантирует инвестору выплату определенной суммы по истечении определенного срока и выплату ежегодного дохода в виде фиксированного или плавающего процента.

Основной целью, с которой эмитенты (правительство, государственные и муниципальные органы, компании) выпускают облигации, является привлечение дополнительных средств в оборот. Выпуск облигаций является более выгодной аналогией банковскому кредиту. Покупая облигацию, инвестор тем самым как бы дает ссуду (кредит) выпустившим их компаниям или государству. Государство или компания обязуются вернуть взятые в долг деньги в определенный момент в будущем с процентами.

Облигации могут выпускать различные хозяйствующие субъекты. В зависимости от субъекта, выпускающего облигации и гарантирующего уплату их владельцам указанной суммы и оговоренных процентов, облигации подразделяются на: 1) государственные (федеральные и региональные); 2) муниципальные;3) юридических лиц.

Облигации юридических лиц могут выпускаться акционерными обществами или обществами с ограниченной ответственностью. Облигации могут иметь обеспечение. Облигациями с обеспечением признаются облигации, исполнение обязательств по которым обеспечивается залогом, поручительством, банковской гарантией, государственной или муниципальной гарантией. Облигация, исполнение обязательств по которой обеспечивается одним из указанных способов, предоставляет ее владельцу также права требования к лицу, предоставившему такое обеспечение Облигация может быть также обычной или конвертируемой, или обмениваемой, в облигации или акции.

Векселем является ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные взаймы денежные суммы векселедержателю.

дает право по переводному и простому векселю обязываться гражданам и юридические лица Российской Федерации, а также государству и муниципальным образованиям в лице его органов.

Согласно действующему вексельному законодательству переводной и простой вексель должен быть составлен только на бумаге (бумажном носителе). Как следствие, к отношениям сторон, основанным на бездокументарных векселях, либо на векселях, оформленных с использованием электронных или магнитных носителей, вексельное законодательство применяться не

По общему правилу не допускается внесение изменений в текст векселя после его выдачи. Действующее законодательство делит векселя на простые и переводные.

Для того чтобы форма векселя не была нарушена, в этом документе должны присутствовать следующие обязательные реквизиты: а) наименование «вексель», включенное в самый текст документа и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен; б) простое и ничем не обусловленное предложение («обещание» - для простого векселя) уплатить определенную сумму; в) наименование того, кто должен платить (плательщика) (данный пункт содержит только переводной вексель); г) указание срока платежа; д) указание места, в котором должен быть совершен платеж; е) наименование тому, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;ж) указание даты и месяца составления векселя; з) подпись того, кто выдает вексель (векселедателя).

ЗАКЛАДНАЯ — требование в отношении определенного имущества, предоставленного заемщиком в качестве обеспечения кредита, реализуемое кредитором в случае, если заемщик оказывается не в состоянии совершить в срок платежи, оговариваемые в кредитном контракте; документ о залоге должником принадлежащего ему имущества. 3. выдается кредитору (лицу, давшему деньги в долг) и находится у него до окончательного расчета с должником. В случае неуплаты долга кредитор обладает правом продать заложенное имущество, стать его собственником. 3. составляется в нотариальной конторе и регистрируется в кадастровой книге. Закон об ипотеке (ст. 13) относит закладную к именным ценным бумагам. В то же время передача прав по закладным осуществляется путем совершения передаточной надписи (ст. 48 Закона). Закладная, таким образом, является ордерной ценной бумагой. Однако содержание закладной может быть изменено либо заменено. Причиной замены либо изменения закладной может быть частичное исполнение основного обязательства, что находит свое отражение в изменении залогодателем по согласованию с залогодержателем объекта ипотеки. Закладная как ценная бумага содержит ряд обязательных реквизитов. Большинство их совпадает с обязательными сведениями договора об ипотеке. Так, закладная включает наименование (имя) залогодателя, место его нахождения (место жительства), сведения о первоначальном залогодержателе, данные об основном обязательстве (номер, дата договора, место его составления), наименование (имя) должника, если залогодателем является третье лицо, место его нахождения (место жительства), сумма обязательства, обеспеченного ипотекой, размер процентов, составляющих плату за пользование чужими денежными средствами, срок исполнения основного обязательства, подпись залогодателя и должника, если залогодатель является третьим лицом, данные о его нотариальном удостоверении и регистрация договора об ипотеке, другие сведения.

Закладная включает дополнительные реквизиты, присущие только ей, - метку "закладная" и дату ее выдачи первоначальному залогодержателю.

Отсутствие одного из обязательных реквизитов влечет недействительность закладной. В то же время наличие дополнительных сведений не влияет на ее юридическую силу. Для владельца закладной дополнительные условия имеют такой же обязательный характер, как и необходимые реквизиты.

44.

Передача прав по ценной бумаге – представляет собой передачу право на саму ценную бумагу, а также на право из бумаги. Важно заметить, что передача ценной бумаги предполагает переход к новому обладателю всех удостоверенных ею прав. Это означает:

а) тесную и неразрывную зависимость между самой ценной бумагой (правом на бумагу) и правом, содержащимся в ней (правом из бумаги);

б) невозможность частичной передачи удостоверенных ценной бумагой прав. Так, с переходом прав на облигацию с обеспечением к новому владельцу (приобретателю) переходят все права, вытекающие из такого обеспечения. Передача прав, возникших из предоставленного обеспечения, без передачи прав на облигацию является недействительной (абз.2 п.1 ст.27.2 Закона «О рынке ценных бумаг»).

Передачу прав, удостоверенных ценной бумагой, необходимо отличать от передачи самих ценных бумаг как объектов вещных прав. Переход вещных прав на ценную бумагу является одновременно и переходом содержащихся в ней имущественных или иных прав. Однако переход прав, удостоверенных в ценной бумаге, не всегда является переходом прав на бумагу. Так, владелец акции, имеющий право голоса на общем собрании АО, может передать в установленном порядке это право другому лицу[1].

Таким образом, права, закрепленные ценной бумагой, переходят к их приобретателю с момента перехода прав на эту ценную бумагу.

Законодатель установил способы передачи ценных бумаг в зависимости от их разновидностей (предъявительская, именная, ордерная ценная бумага).

В соответствии с п.1 ст.146 ГК РФ для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.

Согласно п.п.2, 3 ст.146 ГК РФ права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).

Передача прав по ценной бумаге определяется в соответствии со ст. 146 ГК:

· Права, удостоверенные предъявительской ценной бумагой, передаются простым ее вручением.

· Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке цессии (уступки требования). Цедент отвечает перед цессионарием за действительность требования, но не за его исполнение должником.

· Права, удостоверенные ордерной ценной бумагой, передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи — индоссамента. Индоссант отвечает перед индоссатом не только за действительность требования, но и за его исполнение должником. Индоссамент может быть бланковым (на предъявителя) или ордерным (с указанием лица — получателя исполнения). Индоссамент может быть ограничен только передачей индоссату представительских полномочий по осуществлению прав, удостоверенных ценной бумагой (препоручительный индоссамент) без передачи ему этих прав.

В соответствии с п.1 ст.147 ГК РФ лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. Так, например, согласно п.47 Положения о простом и переводном векселе[1] все выдавшие, акцептовавшие, индоссировавшие переводный вексель или поставившие на нем аваль, являются солидарно обязанными перед векселедержателем. Векселедержатель имеет право предъявления иска ко всем этим лицам, к каждому в отдельности и ко всем вместе, не будучи принужден соблюдать при этом последовательность, в которой они обязались. Такое же право принадлежит каждому, подписавшему переводный вексель, после того как он его оплатил.

В случае удовлетворения требования законного владельца ценной бумаги об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими лицами из числа обязавшихся до него по ценной бумаге они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге. Право регресса действительно не только в случае исполнения по векселю, но и по некоторым другим ценным бумагам, в частности по чеку.

После исполнения по ценной бумаге право на нее переходит к лицу, которое произвело исполнение. Последнее правило находит подтверждение и в судебной практике (Определение №81В-99 пр-8 Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за третий квартал 1999 года по гражданским делам (утв. постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 29 декабря 1999 г.))[2].

При предъявлении ценной бумаги к исполнению, как это следует из п.2 ст.147 ГК РФ не допускается отказ от исполнения обязательства, со ссылкой на отсутствие основания обязательства либо на его недействительность. Речь идет о так называемой «публичной достоверности»[3]. Обязанное лицо должно произвести исполнение по ценной бумаге, удостоверившись лишь в наличии в ней необходимых реквизитов, а ее владелец может не проверять основания, по которым она выдана, доверившись ее формальным признакам.

Из данного правила есть одно исключение. Исходя из статьи 17 Положения о простом и переводном векселе, лицо, к которому предъявлен иск по векселю, вправе ссылаться на возражения, проистекающие из его личных отношений с законным векселедержателем, предъявившим данное исковое требование.

На свои личные отношения к иным лицам, в том числе к предшествующим векселедержателям, должник вправе ссылаться лишь в том случае, когда векселедержатель, приобретая вексель, действовал сознательно в ущерб должнику, то есть если он знал об отсутствии законных оснований к выдаче (передаче) векселя до или во время его приобретения. Наличие указанных обстоятельств, свидетельствующих о недобросовестности держателя векселя, доказывается лицом, к которому предъявлен иск[4].

Вышесказанное находит подтверждение и на практике: Лицо, обязанное по векселю, освобождается от платежа, если докажет, что предъявивший требования кредитор знал или должен был знать на момент приобретения векселя о недействительности векселя или об отсутствии обязательства, лежащего в основе его выдачи, либо получил вексель в результате обмана или кражи, либо участвовал в обмане или краже векселя, либо знал или должен был знать об этих обстоятельствах в момент приобретения векселя

Лицо, утратившее ценную бумагу на предъявителя или ордерную ценную бумагу (далее также в настоящей главе - документ), в случаях, указанных в федеральном законе, может просить суд о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним.

2. Права по утраченному документу могут быть восстановлены и при утрате документом признаков платежности в результате ненадлежащего хранения или по другим причинам.

3. Заявление о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним подается в суд по месту нахождения лица, выдавшего документ, по которому должно быть произведено исполнение.

В заявлении о признании недействительными утраченных ценной бумаги на предъявителя или ордерной ценной бумаги и о восстановлении прав по ним должны быть указаны признаки утраченного документа, наименование лица, выдавшего его, а также изложены обстоятельства, при которых произошла утрата документа, просьба заявителя о запрещении лицу, выдавшему документ, производить по нему платежи или выдачи.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд принимает решение, которым признает утраченный документ недействительным и восстанавливает права по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге. Это решение суда является основанием для выдачи заявителю нового документа взамен признанного недействительным.

Держатель документа, не заявивший по каким-либо причинам своевременно о своих правах на этот документ, после вступления в законную силу решения суда о признании документа недействительным и о восстановлении прав по утраченным ценной бумаге на предъявителя или ордерной ценной бумаге может предъявить к лицу, за которым признано право на получение нового документа взамен утраченного документа, иск о неосновательном приобретении или сбережении имущества.

45.

Честь - объективная оценка личности, определяющая отношение общества к гражданину или юридическому лицу, это социальная оценка моральных и иных качеств личности.

Достоинство - внутренняя самооценка личности, осознание ею своих личных качеств, способностей, мировоззрения, выполненного долга и своего общественного значения. Самооценка должна основываться на социально-значимых критериях оценки моральных и иных качеств личности. Достоинство определяет субъективную оценку личности.

гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Также в Гражданском кодексе закреплены права о защите чести и достоинства гражданина после его смерти. Конкретно оговаривается возможность заинтересованных лиц (родственников, близких, непосредственно связанных, при жизни, с умершим, людей, в процессе его трудовой деятельности, или учебе, при выполнении служебных или государственных заданий и т.д.) защитить честь и достоинство, а также деловую репутацию умершего. Случается и так, что от этого зависит репутация их самих.

Что касается организаций (юридических лиц), то в ст. 152 (п.7) Гражданского кодекса РФ сказано о судебной защите деловой репутации, так как при распространении порочащих сведений в отношении юридических лиц умаляется именно деловая репутация. Юридическое лицо вправе требовать опровержения порочащих его деловую репутацию сведений. При этом законом не предусмотрено обязательное предварительное обращение с таким требованием к ответчику, в том числе и в случае, когда иск предъявлен к средству массовой информации, распространившему сведения, порочащие, по мнению истца, его деловую репутацию. На требования о защите деловой репутации, заявленные в порядке п. 7 ст. 152 Гражданского кодекса РФ, исковая давность не распространяется.

1. Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

2. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву.

Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

3. Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации.

4. Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход Российской Федерации. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

5. Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

6. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

Законом "О средствах массовой информации" установлен специальный порядок, в соответствии с которым требования об опубликовании опровержения или ответа в средствах массовой информации необходимо предварительно заявить редакции, которая обязана в письменной форме в течении одного месяца уведомить гражданина или юридическое лицо о предполагаемом сроке помещения опровержения либо об отказе в опровержении. Опровержение должно быть помещено в том же средстве массовой информации, набрано тем же шрифтом, на том же месте полосы, что и опровергаемое сообщение. Если опровержение дается по радио или телевидению, оно должно быть передано в то же время суток и, как правило, в той же передаче, что и опровергаемое сообщение

Не всегда решения принятые судом выполняются. Здесь законодатель предусмотрел наложение штрафа для нарушителя взыскиваемого в предусмотренном процессуальном порядке в доход РФ. Но уплаченный штраф не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда обязательство.

При защите чести, достоинства и деловой репутации действует презумпция, согласно которой распространяемые порочащие сведения считаются не соответствующими действительности, в связи с чем доказывать правдивость таких сведений должен их распространитель.

Таким образом, бремя доказывания соответствия распространенных сведений действительности лежит на ответчике. То есть, гражданину (юридическому лицу) доказывать свою добропорядочность (опровергать дискредитирующую информацию) не нужно. Однако такие доказательства истцом могут быть подготовлены, как дополнительный аргумент.

В тоже время истец должен доказать факт распространения сведений лицом, к которому предъявлен иск, а также порочащий характер этих сведений

46.

сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей».

Приведенная формулировка позволяет выделить следующие признаки сделки:

Поэтому сделка — волевой акт, имеющий правовое значение лишь в случае, если воля будет выражена вовне, объективирована каким-либо способом. Данное обстоятельство позволяет отграничить сделки от событий, как явлений естественного порядка, протекающих помимо человеческой воли.

Волеизъявление может быть выражено различными способами. Все способы выражения воли могут быть сгруппированы по трем группам:

1) прямое волеизъявление, совершаемое в устной или письменной форме (заключение договора, обмен письмами и т.п.);

2) косвенное волеизъявление имеет место в случае, когда от лица, намеревающегося совершить сделку, исходят такие действия, из содержания которых явствует его намерение совершить эту сделку, это т. н. конклюдентные действия (оплата проезда в метро, помещение товара с ценниками на прилавок и т.п

3) изъявление воли может иметь место и посредством молчания. Однако следует отметить, что такое выражение волеизъявления допускается только в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон (п. 3 ст. 158 ГК РФ

Сделки совершаются гражданами и юридическими лицами, как субъектами гражданского права, находящимися в отношениях юридического равенства между собой. Таким образом, по данному признаку сделки отличаются от административных актов, исходящих от соответствующего органа, как субъекта административного права, реализующего свои властные полномочия.

Сделки порождают гражданско-правовые последствия троякого рода. Они могут повлечь:

возникновение гражданских правоотношений (когда, например, стороны заключают договор бытового подряда);

изменение гражданских правоотношений (когда, например, наймодатель и наниматель в последующем договариваются о снижении или наоборот, о повышении платы за пользование имуществом);

прекращение гражданских правоотношений (когда, например, договор найма жилого помещения расторгается нанимателем в порядке ч. 1 ст. 687 ГК РФ).

Сделка совершается со специальной целью достижения определенных гражданско-правовых последствий. Между тем действия, именуемые юридическими поступками, влекут соответствующие гражданско-правовые последствия вообще независимо от того, в какой мере эти последствия охватываются сознанием лица, совершившего юридический поступок. Сделка может привести к наступлению гражданско-правовых последствий как непосредственно, так и в сочетании с другими юридическими фактами

Сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон. Воля представляет собой мотивированное желание достижения поставленной цели, т.е. «является процессом психического регулирования поведения субъектов».

Понятие сделки будет неполным, если не изложить понятие цели и мотива сделки. Цель (юридически закрепленный результат), преследуемая субъектами, совершающими сделку, всегда носит правовой характер — приобретение права собственности, права пользования определенной вещью и т.д. В силу этого не являются сделками морально-бытовые соглашения, не преследующие правовой цели (соглашение о встрече, свидании, совершение прогулки и т.п.).

Типичная для данного вида сделок правовая цель, ради которой она совершается, называется основанием сделки. Основание сделки должно быть законным и осуществимым. Юридические последствия, возникающие у субъектов вследствие совершения сделки, представляют собой ее правовой результат. Юридические цели сделки необходимо отличать от мотива, по которому она совершается. Мотив можно представить в виде осознанной потребности, фундамента, на котором возникает цель. Поэтому мотивы лишь побуждают субъектов к совершению сделки и лежат вне пределов самой сделки и не оказывают на нее никакого влияния, т.е. не служат ее правовым компонентом

Законодательством, однако, предусмотрены отдельные случаи, когда мотиву может придаваться юридическое значение. Так в ст. 169 ГК РФ содержится определение недействительной сделки, совершенной с целью, заведомо противоправной основам правопорядка или нравственности. Исходя из положений данной статьи, представляется, что мотив, как побудительная причина является составляющей умысла и в данном значении предопределяет последствия недействительности. Кроме того, стороны по соглашению могут придать мотиву правовое значение. В этом случае мотив, оговоренный сторонами, становится условием сделки.

И, наконец, направленность сделки на достижение определенного правового результата отличает ее от т. н. юридического поступка (нахождение вещи — ст. 227 ГК РФ, обнаружение клада лицом, в трудовые или служебные обязанности которого не входило совершение действий, направленных на обнаружение клада — ст. 233 ГК РФ), т. к. правовые последствия юридического поступка наступают в силу закона, т.е. независимо от воли субъекта и независимо от наличия у него дееспособности.

В зависимости от числа сторон сделки выделяют односторонние ,двусторонние и многосторонние

По степени связанности сделок с их основаниями они делятся на каузальные и абстрактные. Незаконность или недостижимость правовой цели каузальной сделки влечет ее недействительность. Абстрактные сделки оторваны от их оснований (например, вексель, действительность которого не зависит от действительности сделки, при совершении которой он выдан).

В зависимости от того, соответствует ли обязанности одной из сторон встречная обязанность другой стороны, сделки делятся на возмездные и безвозмездные.

Если для заключения сделки достаточно лишь соглашения сторон, то это - консенсуальная сделка. Если же требуется еще и передача имущества, являющегося предметом сделки, то это - реальная сделка

Часто в сделках возникновение у сторон прав и обязанностей связывается с наступлением какого-либо факта, о котором неизвестно, наступит он или нет, это - условные сделки.

47.

Условные сделки. По зависимости юридической силы сделки от определенного внешнего обстоятельства выделяют так называемые условные сделки. Условными называются сделки, в которых возникновение или прекращение прав и обязанностей ставятся в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

В качестве условия может выступать любое внешнее по отношению к участникам сделки действие третьих лиц или событие, наступление которого носит вероятностный характер. В качестве условия не могут быть действия самих участников сделки, совершение которых полностью зависит от их усмотрения, а также незаконные или заведомо неосуществимые действия или события. Так, условие договора купли-продажи о том, что право собственности на товар переходит к покупателю только после того, как он полностью выплатит покупную цену, является условием договора, но не делает сделку условной (более того, уплата цены является основным элементом договора купли-продажи, определяющим его правовую природу).

Условные сделки следует отличать от срочных, в которых возникновение или прекращение прав и обязанностей зависят от наступления срока. В отличие от условия, срок не имеет предположительного характера и является обстоятельством, относительно которого всегда известно, когда оно наступит.

Условные сделки, в свою очередь, делятся на сделки, совершенные под отлагательным условием, и сделки, совершенные под отменительным условием.

Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили в зависимость от условия возникновение прав и обязанностей (п. 1 ст. 157 ГК). Например, в завещании бабушка завещает внуку все свое имущество при условии, если к моменту ее смерти ее старшая дочь выйдет замуж. Таким образом, право внука на вступление в наследство возникнет только после того, как его тетя (старшая дочь бабушки) выйдет замуж.

Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили в зависимость от условия прекращение прав и обязанностей. Например, при поставке определенного товара стороны могут согласовать, что в случае, если к моменту срока поставки среднерыночная цена на этот товар упадет более чем в 3 раза, поставка товара производиться не будет либо будет произведен пересмотр договорной цены.

Для пресечения злоупотребления участниками условных сделок своими правами в законе установлены определенные правила, призванные гарантировать "чистоту" и независимость условных сделок от поведения участвующих в них сторон. В соответствии с п. 3 ст. 157 ГК, если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим. Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим.

48.

Гражданский Кодекс РФ указывает также на то, что по своему оформлению сделки могут быть устными (ст. 159 ГК РФ) и письменными (ст. 160 ГК РФ), а последние, в свою очередь — совершенные в простой письменной форме (ст. 161 ГК РФ), или нотариально удостоверенными (ст. 163 ГК РФ).

Устная форма сделки заключается в том, что сторона (стороны) выражает свою волю посредством речи либо совершением конклюдентных действий. Устно может быть совершена:

любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма (п. 1 ст. 159 ГК РФ);

если иное не установлено соглашением сторон — сделка, исполняемая при самом совершении, кроме тех, для которых установлена нотариальная форма и обязательная простая письменная форма (п. 2 ст. 159 ГК РФ). Речь идет, как правило, о мелких бытовых сделках, например, обмен книгами между двумя знакомыми — заключенный договор мены может и не фиксироваться письменно;

сделка во исполнение письменного договора, если это не противоречит закону, иным правовым актам или договору. Так, например, действия по исполнению письменного договора (передача имущества, уплата денег) могут совершаться в устной форме.

Сделка в простой письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160 ГК РФ).

Двух- и многосторонние сделки (договоры) могут совершаться также способом, предусмотренным п. п. 2, 3 ст. 434 ГК РФ, а именно:

путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

путем совершения лицом, получившим предложение к заключению договора, действий по выполнению указанных в нем условий.

Сделки граждан подписываются ими самими либо их представителями. При невозможности собственноручно подписаться, по просьбе гражданина это может сделать третье лицо (рукоприкладчик). П. 3 ст. 160 ГК РФ устанавливает несколько оснований для подписания сделки рукоприкладчиком: болезнь, неграмотность либо физическое состояние гражданина, являющегося стороной в сделке. Подпись рукоприкладчика свидетельствуется нотариусом с указанием причин, по которым лицо само не смогло поставить подпись.

Сделки юридических лиц подписывают их руководители либо по доверенности любые третьи лица. предусматривает обязанность подписания денежных и расчетных документов, финансовых и кредитных обязательств помимо руководителя, также и главным бухгалтером организации.

В простой письменной форме должны совершаться.

Сделки юридических лиц между собой и с гражданами; это правило применимо также и к сделкам индивидуальных предпринимателей,

Сделки граждан между собой, совершенные на сумму, превышающую не менее, чем в десять раз установленный минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом — независимо от суммы сделки.

Сделки граждан, необходимость письменной формы для которых установлена соглашением сторон. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе удостоверительной подписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась (ст. 163 ГК РФ).

Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренном ст. 131 ГК РФ и ФЗ от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». Законом также может быть установлена государственная регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов. Данная регистрация осуществляется Федеральной регистрационной службой в едином государственном реестре государственной регистрации подлежат только письменные сделки.

Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки.

В соответствии с п. 1 ст. 162 ГК РФ, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

Таким образом, факт заключения сделки может быть доказан путем предоставления письменных доказательств (расписки, чеки, квитанции), вещественных доказательств (факт нахождения спорного имущества у ответчика), заключений эксперта и аудио-, видео-, фотосъемки.

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Так, будут считаться недействительными внешнеэкономические сделки (п. 2 ст. 162 ГК РФ), договора кредита (ст. 820 ГК РФ), продажи и аренды недвижимости (ст. ст. 550 и 651 ГК РФ) и др.

Последствия несоблюдения нотариальной формы сделки установлены п. 1 ст. 165 ГК РФ — такие сделки ничтожны. Однако, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется (п. 2 ст. 165 ГК РФ).

Последствия несоблюдения требования о государственной регистрации сделки. На основании п. 3 ст. 165 ГК РФ, если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Как дополнительная санкция выступает правило (п. 4 ст. 165), в соответствии с которым сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

49.

Для того, чтобы в результате совершения сделки для сторон возникли правовые последствия, необходимо, чтобы сделка была действительной. Действительность сделки означает, что она соответствует нормам права и при ее совершении соблюден ряд условий (нарушение хотя бы одного из них влечет недействительность сделки):

Она должна быть совершена дееспособными сторонами. Если отсутствуют иные ограничения, гражданин может совершать любые сделки по достижении 18 лет. До этого возраста возможность совершать сделки определяется по правилам ст. 26 и ст. 28 ГК РФ. Способность юридических лиц участвовать в гражданском обороте зависит от их правоспособности (для коммерческих организаций она, как правило, общая; для некоммерческих — целевая), определяемой ст. 49 ГК РФ.

Совершение сделки в надлежащей форме. Требования к форме устанавливаются ст. ст. 158—160 и 163 ГК РФ. Следует иметь в виду, что по общему правилу несоблюдение простой письменной формы сделок не приводит к их недействительности; по правилам ст. 162 ГК РФ единственным негативным последствием этого будет лишение стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение условий или факта сделки на свидетельские показания (но при этом сохраняется право приводить иные доказательства). Однако, в случаях, прямо указанных в законе или соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки (для договоров кредита, добровольного страхования, внешнеэкономических сделок и др.).

Несоблюдение обязательной нотариальной формы сделки и требования о ее регистрации всегда влечет ее недействительность. Такие сделки, согласно ст. 165 ГК считаются ничтожными.

Совпадение воли и волеизъявления лица при совершении сделки. Внутренние побуждения, формирующие желание совершить сделку, и их внешнее выражение должны совпадать. К недействительным сделкам, заключенным с пороком волеизъявления, относятся заключенные под влиянием насилия, угрозы, кабальные сделки и др.

Содержание сделки (ее условия) должно соответствовать требованиям закона.

50.

Недействительными являются сделки, при совершении которых не соблюдены требования закона, условия действительности. Недействительность сделок означает, что действие субъекта не влечет правовых последствий, на которые оно было направлено. Однако это не означает, что недействительная сделка не влечет никаких последствий, поскольку такие сделки являются противоправными действиями субъектов гражданских правоотношений.

Недействительность сделки необходимо отличать от расторжения договора, которое может быть осуществлено соглашением сторон, в судебном или несудебном порядке по инициативе одной из сторон, т.к. они влекут разные правовые последствия. Недействительные сделки могут порождать последствия в виде уголовной ответственности или ответственности по возмещению вреда в результате гражданского правонарушения.

Закон выделяет следующие виды недействительных сделок:

по порядку признания:

a) Ничтожные – не отвечающая обязательным требованиям закона, недействительность которой с момента ее заключения вытекает из самого факта ее заключения и не требующая признания её таковой судом.

♦ Не соответствующие требованиям закона или иным правовым актам – несоблюдение требований установленных ими не только к видам сделок, установленных законом, но и иных.

♦ Совершенные недееспособными

♦ Притворные - сделка, совершенная для прикрытия другой сделки. Это сделки, совершенные в обход обязательных предписаний, признаются недействительными). Обязательные предписания — положения закона, в случае противоречия которым сделка признается недействительной. Свобо­да совершения сделок признается лишь в той мере, в какой не нарушает положений законодательства. Сущность обязательных предписаний состоит именно в том, что в случае противоречия им за действиями граждан и юридических лиц не признается юридической силы. Значительное число обязательных предписаний содержится чаще всего в специальных законах. Обязательные предписания влияют на действительность сделок.

♦ Мнимые – сделка, совершенная для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия.

♦ Заведомо не соответствующие основам правопорядка и нравственности

Основы правопорядка – установленные законом гарантии осуществления субъективных прав и обеспечения строго исполнения юридических обязанностей в гражданских правоотношениях.

Нравственность – представление о справедливости, добре и зле, плохом и хорошем, сложившееся на основе оценки поведения людей в данных условиях жизни общества. Общественная нравственность, а не отдельного человека.

♦ С нарушением формы, установленной законом (устной, письменной нотариальной или государственной регистрации).

b) Оспоримые сделки – признанные судом недействительными при наличии оснований, установленных ГК. Оспоримая сделка — не отвечающая обязательным требованиям закона сделка, которая может быть признана недействительной по решению суда. К числу оспоримых сделок относятся сделки, совершенные юридическим лицом и выходящие за пределы его компетенции, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет без согласия их законных представителей (когда такое согласие необходимо), лицом, ограниченным судом в дееспособности, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, угроз, насилия.

К числу оспоримых сделок относятся:

Не соответствующие правоспособности юридического лица, С превышением полномочий, Совершенные лицами до 14 лет, Лиц от 14 до 18 лет, Сделки лиц, признанных судом ограниченно дееспособными, Недееспособных граждан с психическими расстройствами, Совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими, Совершенные под влиянием заблуждения, Под влиянием обмана, насилия, угрозы, в связи со стечением тяжелых обстоятельств, злонамеренного соглашения

по характеру нарушения с пороками:

• содержания• субъектного состава• воли• формы

51.

1. Двусторонняя реституция - При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) - возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности не предусмотрены законом. (п.2 ст. 167 ГК). Двусторонняя реституция применяется к сделкам, совершенных:

несовершеннолетними, не достигшими 14 лет; несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, при признании их недействительными ;гражданином, ограниченным судом в дееспособности, в случае признания их недействительными;с нарушением формы;с нарушением правил о государственной регистрации;с выходом за пределы правоспособности юридического лица;недееспособным гражданином;гражданином не способным понимать значение своих действий и руководить ими;под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение.

Поскольку такого указания нет, применяется общее правило о восстановлении в первоначальное положение обеих сторон.

2. Односторонняя реституция - Смысл и основание ее состоят в том, что в соответствующих случаях недействительность сделки обуславливается неправомерными, виновными (умышленными) действиями одной из сторон, в то время как другая сторона, оказалась потерпевшей от противозаконных действий своего контрагента. В этих случаях виновная сторона должна понести наказание и, наоборот, интересы потерпевшей стороны должны быть ограждены и ее права восстановлены.

Односторонняя реституция заключается в том, что лишь одна из сторон сделки имеет право на возврат того, что она передала другой стороне. Последняя же не имеет права на имущественное восстановление. То, что этой стороной было передано другой, подлежит взысканию в доход государства.

3. Обращение переданного по сделке в доход государства. Данный вид основных имущественных санкций налагается законом на стороны, совершившие сделку, с целью заведомо противной основам правопорядка и нравственности.

Статья 169 ГК говорит следующее по этому поводу: при наличии умысла у обеих сторон такой сделки - в случае исполнения сделки обеими сторонами - в доход РФ взыскивается все полученное ими по сделке.

Таким образом, требовать исполненного обратно может только сторона, действовавшая без умысла. Если при наличии умысла у одной стороны сделка исполнена другой, последняя имеет право получить исполненное обратно. Виновна сторона должна передать в доход государства всё, что с неё причиталось. Если же сделка исполнена только умышленно действовавшей стороной, невиновная сторона должна передать в доход государства всё, что получила по сделке, а сама не должна её исполнять. Если полученное израсходовано, в доход государства передаётся возмещение в деньгах.

К требованиям о возврате исполненного по недействительной сделке возможно применение норм об обязательствах, возникающих вследствие неосновательного обогащения, поскольку иное не установлено ГК, другими законами или иными актами и не вытекает из существа соответствующих отношений (ст. 1103 ГК).

4. Дополнительные имущественные последствия недействительности сделок.

Дополнительные имущественные последствия недействительности состоят в обязанности возместить убытки, причиненные фактом совершения и исполнения сделки. Дополнительные имущественные последствия применяются только в случаях, прямо установленных законом: в сделках с пороками воли

(за исключением сделок, совершенных с превышением полномочий) и в сделках с пороками субъектного состава (за исключением внеуставных сделок, предусмотренных ст. 173 ГК РФ).

Поскольку возмещение убытков является формой гражданско-правовой ответственности, соответствующая обязанность должна возлагаться на сторону, виновную в недействительности сделки. В сделках с участием недееспособных, ограниченно дееспособных или несовершеннолетних граждан обязанность возмещения убытков возлагается исключительно на дееспособную сторону при условии, что она знала (т. е. действовала умышленно) либо должна была знать (вина в форме неосторожности) о недостаточном уровне дееспособности другой стороны.

52.

Момент, с которого сделка считается недействительной

Иногда в судебных актах содержится вывод о том, что оспоримая сделка является недействительной с момента признания ее таковой по решению суда. Свой вывод суд обосновывает тем, что только по решению суда такая сделка может быть признана недействительной. В то же время относительно ничтожной сделки делается противоположный вывод — сделка недействительна с момента совершения. Думается, что в данном случае не следует разграничивать момент, с которого сделка считается недействительной, исходя из ее оспоримости или ничтожности. Хотя закон прямо этот вопрос и не регулирует, однако по смыслу статьи 167 ГК РФ юридических последствий не влечет любая недействительная сделка. Просто оспоримые сделки считаются действительными, пока они не будут оспорены. Однако если они признаны недействительными, то решению суда придается обратная сила.

2.3 Последствия недействительности части сделки

Часть сделки – это одно или несколько ее условий, без которых сделка считается недействительной. Признание недействительной лишь части сделки – наиболее простой и удобный способ приведения сделки в соответствие с требованиями законодательства и обеспечения устойчивости гражданского оборота.

Часть сделки может быть ничтожной или оспоримой по основаниям, предусмотренным ГК, кроме таких, как несоблюдение требований к дееспособности. Несоблюдение установленной формы соглашения по отдельным условиям сделки ( о неустойке, залоге, задатке и др.) также может служить основанием недействительности части сделки, при сохранении остальной части (см. ст. 329 ГК). Т.к. допускается заключение договоров, содержащих элементы различных договоров (смешанные договоры – см. п. 3 ст. 421 ГК), следует признать возможность недействительности части сделки вследствие несоблюдения установленной для договора формы, элементы которого входят в содержание смешанного договора.

Часть сделки может быть признана недействительной при условии, что:

а) недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей. Так, недействительность условий, содержание которых не соответствует предписанию закона или другого правового акта (см. п. 4 ст. 421 ГК) и без которых сделка не может быть совершена, влечет недействительность всей сделки;

б) стороны согласны совершить сделку без недействительной части. Если налицо эти условия. То недействительность части сделки не повлечет недействительности прочих ее частей. В противном случае сделка будет полностью недействительной.

Некоторые случаи недействительной части сделки названы в ГК. Так, соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожно, если размер ответственности для данного вида обязательства или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или за ненадлежащее исполнение обязательства (см. ст.400 ГК). Путем толкования к условиям сделки, которые можно признать недействительными при сохранении остальной части сделки, можно отнести соглашение об изменении срока давности и , соглашение о способах обеспечения обязательств, включенное в основной договор (ст. 329 ГК), условия публичного договора, которые не являются одинаковыми для всех потребителей (см. ст. 426 ГК).

53.

Сделки с пороками содержания признаются недействительными вслед­ствие расхождения условий сделки с требованиями закона и иных правовых актов.

Среди отдельных составов недействительных сделок с пороками содер­жания следует назвать сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК), а также мнимые и при­творные сделки (ст. 170 ГК).

Сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопо­рядка и нравственности, представляют собой квалифицированный состав недействительной сделки, не соответствующей требованиям закона. Иными словами, к составу недействительной сделки с пороком содержания добав­ляется квалифицирующий субъективный момент — цель. Следовательно, при установлении факта нарушения требований закона в условиях сделки такая сделка признается недействительной, но если при этом сделка была со­вершена с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравствен­ности, то наступают более жесткие последствия, предусмотренные зако­ном,— взыскание всего полученного в доход государства. Роль гражданского закона, и в частности ст. 169 ГК, — устранение неблагоприятных имущественных последствий такого рода действий. Карательные санкции к одной или к обеим сторонам могут быть применены при наличии следующих условий. Во-первых, карательные санкции применяются при наличии умысла хотя бы у одной из сторон. Во-вторых, для применения карательных санкций достаточно, чтобы хотя бы одна из сторон произвела исполнение или во всяком случае приступила к исполнению по такой сдел­ке В-третьих, карательные санкции применяются к стороне, умышленно со­вершившей такую сделку, причем независимо от того, произвела ли она сама исполнение или ограничилась принятием исполнения от другой стороны. С учетом всех этих обстоятельств в доход государства будет взыскано либо все полученное по сделке, либо все причитавшееся в возмещение получен­ного, либо, наконец, и то и другое.

Мнимые и притворные сделки *—* сделки с отсутствием основания, т. е. того типового юридического результата, который должен был бы иметь мес­то в действительной сделке.

Мнимая сделка - это сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. (п.1 ст. 170 ГК РФ).

При этом стороны (и притом обязательно обе стороны) умышленно, по взаимному соглашению выразили не то, что они на самом деле имели в виду, для того чтобы замаскировать своя подлинные замыслы. Мнимая сделка всегда ничтожна, стороны не имеют намерения совершить сделку, а стремятся лишь создать у окружающих видимость ее заключения. Поэтому мнимые сделки называют фиктивными. Форма удостоверения мнимых сделок не имеет значения. При этом фиктивный характер сделки может подтверждаться всеми средствами доказывания, которые допускаются гражданским процессуальным законом.

в практика российских арбитражных судов абсолютное большинство сделок, мнимость которых была заказана, представляет сделки, связанные с недвижимостью. Это объясняется как высокой стоимостью такого имущества (истец не жалеет времени и средств для доказательства, мнимости сделки), так и тем, что сделки с недвижимостью требуют государственной регистрации.

Что же касается превентивных мер, то наиболее действенная из них - применение способов обеспечения исполнения обязательств согласно действующему законодательству.

Притворной считается всякая сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку. волеизъявление в притворной сделке направлено на достижение определенного правового эффекта, но в тоже время стороны договариваются об иных правовых последствиях, нежели те, которые согласно закону являются результатом данного волеизъявления.

в притворной же сделке за заключенным сторонами для виду соглашением скрывается другая сделка. В этих случаях суды обязаны точно выявлять, какую именно сделку стороны имели в виду совершить. сформированной внутренней воли и адекватное ее выражение в волеизъявлении в их неразрывном единстве. встречаются и такие случаи, когда стороны, не преследуя каких-либо противозаконных целей, совершают притворную сделку по тем или иным личным соображениям для того, чтобы не раскрывать подлинной природы своих правовых отношений.юридические последствия сделки, на совершение которой направлена подлинная воля сторон, не однозначны: она может быть признана и действительной и недействительной. Результат зависит от того, отвечает ли данная сделка требованиям закона, которые установлены для данного вида сделок, или нет.Если сделка совершена с целью прикрыть другую сделку, то применяются правила, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду (п.2 ст.170 ГК РФ).Если же одна из сторон полностью или частично исполнила прикрываемую сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая уклоняется от этой обязанности, суд вправе по настоянию стороны, исполнившей сделку, признать ее действительной. Последующего оформления такой сделки не требуется. (п.2 ст. 165 ГК РФ).

54.

Сделки с пороками в субъекте следует подразделить на две группы. Пер­вая связана с недееспособностью граждан, а вторая — со специальной пра­воспособностью юридических лиц либо статусом их органов. Сделка как волевой акт требует на­личия дееспособности у лица, ее совершающего. Поскольку дееспособность юридического лица неразрывно связана с его правоспособностью, то соста­вы недействительных сделок, основанных на полном или частичном отсут­ствии дееспособности, не могут быть применены к юридическим лицам. С другой стороны, при определении круга недействительных сделок с порока­ми в субъекте надлежит учитывать, что правоспособность юридических лиц, в отличие от правоспособности граждан, может быть не общей, а специаль­ной.

Недействительность сделок, участниками которых являются граждане, основывается на тех же критериях, что и общие правила о возникновении дееспособности, а именно на таких критериях, как возраст и психическое от­ношение к совершаемым действиям. По этим критериям законом сформули­рованы следующие составы недействительных сделок:

а) сделки, совершаемые гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК),

недействительной является сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным по суду. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным (ст. 29 ГК РФ). Сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным, в силу закона являются ничтожными. для этих случаев закон установил исключение в интересах гражданина, признанного недееспособным, суд по требованию его опекуна может признать такую сделку действительной, если будет установлено, что такая сделка совершена, к выгоде этого гражданина

*б) сделки, совершаемые гражданином, ограниченным судом в дееспособности (ст. 176ГК)*

Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками иди наркотическими средствами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя (п. 1 ст. 176 ГК РФ).

*в) сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст.172 ГК)*

Основанием недействительности сделок, совершаемых несовершеннолетними, не достигшими 14-ти лет является заключение такими несовершеннолетними сделок за пределами, предусмотренными п.2 ст. 28 ГК. Указанная статья позволяет совершать малолетним (от 6 до 14 лет) самостоятельно:Мелкие бытовые сделки;Сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;Сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителем или с согласия последнего третьим лицом для определённой цели или для свободного распоряжения. Но в интересах малолетнего совершённая им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего

*г) сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте старше 14 лет (ст. 175 ГК).*

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя:распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;в соответствий с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные п.2 от. 28 ГК.

Сделка же совершённая без согласия его родителей, попечителей или усыновителей может признана судом недействительной по иску вышеперечисленных лиц.

*Законом предусмотрено два состава недействительных сделок юридиче­ских лиц:*

1. Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК)

К сделкам юридического лица, выходящих за пределы его правоспособности. Кодекс относит два вида сделок:

1. сделки, которые совершены им за пределами его правоспособности;

К ним относятся сделки, совершённые юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности, определённо ограниченными в его учредительных документах.В отличие от этого любая сделка, совершённая юридическим лицом с нарушением его специальной правоспособности, является ничтожной.

1. сделки, совершенные юридическим лицом, не имеющем лицензии на занятие соответствующей деятельностью.

Отдельные виды деятельности требуют по­лучения специального разрешения — лицензии.

Лицензия для осуществления того или иного вида деятельности может быть необходимой как для юридических лиц, обладающих общей правоспособностью, так и для юридических лиц, имеющих специальную правоспособность.

Такие и им подобные сделки по общему правилу оспоримы, ибо признание их ничтожными означало освобождение недобросовестных юридических лиц, действующих без лицензии, от обязательств перед добросовестной стороной.Однако следует иметь в виду, что в случаях, предусмотренных законом, сделки, совершённые юридическим лицом с лицом, не имеющих лицензии, являются ничтожными.

Иск о признании недействительной сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности, могут предъявить само юридическое лицо, его учредители (участники) или государственный орган, осуществляющий контроль или надзор за деятельностью юридического лица.

2. сделки, совершенные органами юридиче­ского лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК).

Нормы данной статьи представляет собой новеллы гражданского законадательства, направленные на обеспечение стабильности договорных отношений. Положения указанной статьи строятся на презумпции добросовестности котрагента, вступающего в договорные отношения с юридическим лицом через его соответствующий орган и ориентирующегося при этом на компетенцию этого органа (должностного лица), определённую в законе или в доверенности. При этом бремя доказывания возлагается на обращающиеся с иском юридическое лицо, в интересах которого установлены указанные ограничения.

Таким образом, смысл норм, содержащихся в ст.174 ГК, меняется на прямо противоположный: уже добросовестная сторона должна доказать, что она не имела возможности ознакомиться с учредительными документами контрагента. Вместо реализации задачи обеспечения стабильности договорных отношений путём всемерного условия процесса оспаривания совершённой сделки мы получаем дополнительное средство защиты недобросовестных участников имущественного оборота, которые, не исполнив обязательства, могут добиться практически автоматического признания договора, исполненного контрагентом, недействительной сделкой.

55.

1. Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК)

К сделкам юридического лица, выходящих за пределы его правоспособности. Кодекс относит два вида сделок:

1. сделки, которые совершены им за пределами его правоспособности;

К ним относятся сделки, совершённые юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности, определённо ограниченными в его учредительных документах. Определение предмета и цели деятельности коммерческой организации, предусмотренное в учредительных документах, когда по закону это не является обязательным, не превращает общую правоспособность юридического лица в специальную. Если учредительными документам коммерческой организации будет предусмотрено, что она может осуществлять только деятельность по оказанию информационных услуг, то совершение такой организацией торгово-посреднической сделки не влечёт её ничтожности. Её совершения является не нарушением закона, требования которого адресованы обеим сторонам сделки, а нарушением правила, установленного учредителями (участниками) юридического лица и имеющего обязательное значение только для самого юридического лица и его учредителей (участников).Однако совершение сделок, противоречащих целям деятельности юридического лица, определённым образом ограниченным в его учредительных документах, когда по закону это не является обязательным, может затронуть публичные интересы, интересы третьих лиц, интересы самого юридического лица или его учредителей (участников). В отличие от этого любая сделка, совершённая юридическим лицом с нарушением его специальной правоспособности, является ничтожной.

1. сделки, совершенные юридическим лицом, не имеющем лицензии на занятие соответствующей деятельностью.

Отдельные виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, нравственности и здоровью граждан, обороне страны и безопасности государства, требуют по­лучения специального разрешения — лицензии. Лицензия считается отсутствующей у юридического лица в тех случаях, когда:лицензия не получилась;лицензия отозвана органом, выдавшим им;окончился срок действия лицензии;превышен объём прав, предоставленных лицензией.

Лицензия для осуществления того или иного вида деятельности может быть необходимой как для юридических лиц, обладающих общей правоспособностью, так и для юридических лиц, имеющих специальную правоспособность.

подобные сделки по общему правилу оспоримы, ибо признание их ничтожными означало освобождение недобросовестных юридических лиц, действующих без лицензии, от обязательств перед добросовестной стороной.Однако следует иметь в виду, что в случаях, предусмотренных законом, сделки, совершённые юридическим лицом с лицом, не имеющих лицензии, являются ничтожными.

Однако факта совершения каких-либо из двух указанных выше видов сделок, выходящих за пределы правоспособности юридического лица, недостаточно для признания их недействительными. Для этого необходимо дополнительное условие, а именно то, что другая сторона в таких сделках знала или заведомо должна была знать о её незаконности. В качестве такой стороны может выступать гражданин или юридическое лицо.

Иск о признании недействительной сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности, могут предъявить само юридическое лицо, его учредители (участники) или государственный орган, осуществляющий контроль или надзор за деятельностью юридического лица.

2. сделки, совершенные органами юридиче­ского лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК).

Положения указанной статьи строятся на презумпции добросовестности котрагента, вступающего в договорные отношения с юридическим лицом через его соответствующий орган и ориентирующегося при этом на компетенцию этого органа (должностного лица), определённую в законе или в доверенности. То обстоятельство, что соответствующий орган (должностное лицо), заключая договор, выходит за пределы полномочий, ограничивающих в уставе юридического лица или в его ином учредительном документе, само по себе не может опорочить совершённую сделку. Для этого требуется представить доказательства, подтверждающие, что контрагент по договору заведомо знал или должен был знать об этих ограничениях При этом бремя доказывания возлагается на обращающиеся с иском юридическое лицо, в интересах которого установлены указанные ограничения.

анализ действительного волеизъявления сторон и их действий по заключению договора подменялся сугубо формальной константацией обязанности сторон, вступающих в договорные отношения, тщательно изучит учредительные документы друг друга, ибо практически во всех договорах имеется «дежурная» фраза о том, что председатель стороны, заключая договор, действует от имени юридического лица на основании его устава или доверенности.

56.

Сделку, совершённую под влиянием заблуждения, можно считать оспоримой, если в момент её совершения сторона (или одна из них) заблуждалась относительно правовой природы сделки. Заблуждение относительно мотивов сделки правового значения не имеют.

Заблуждение сторон означает, что совершённая сделка не отражает действительную волю сторон, а значит, не способна привести к тем правовым результатам, которые стороны имели в виду в момент её совершения. Отметим, что причины заблуждения в данном случае роли не играют. Ими могут быть самые различные обстоятельства: например, стороны не поняли друг друга в переговорах, стороны неверно представляли действительные последствия сделки, неверно истолковали закон.

Закон (ст. 178 ГК) определяет, какое заблуждение признается существенным: «относи­тельно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, кото­рые значительно снижают возможности его использования по назначению».

Существенное значение имеет заблуждение относительно правовой природы сделки, то есть её юридической сущности, относительно последствий сделки, характера отношений между сторонами, объёма наступивших результатов.

Заблуждением является и факт того, что стороны (или одна из них) подразумевали не тот предмет, который на самом деле имеет данная сделка. К примеру, совершая сделку дарения квартиры, одна из сторон имела в виду, что одариваемая сторона предоставит ей до конца жизни материальное обеспечение. Иначе говоря, заключен договор дарения, хотя намерение было совершить договор пожизненного содержания с иждивением.

Исковое заявление о признании сделки недействительной может быть предъявлено лицом, действовавшим в момент ее совершения под влиянием заблуждения.

При этом следует отметить, что обязанность доказывания факта заблуждения относительно правовой природы сделки в данном случае лежит на самом истце. Другая сторона считается действовавшей разумно и добросовестно, пока не будет установлено обратное.

В том случае, если истцу не удастся предъявить доказательства, свидетельствовавшие о его заблуждении, суд может обязать его возместить другой стороне причинённый ей реальный ущерб.

При рассмотрении искового заявления о признании сделки, совершенной под влиянием заблуждения недействительной не имеет значение заблуждалась ли одна сторона или обе.

57.

Сделка признается судом недействительной, если она совершена под влиянием обмана, насилия, угрозы или стечения тяжелых жизненных обстоятельств.

Обман предполагает определённое виновное поведение стороны, пытающейся убедить другую сторону в таких качествах, свойствах, последствиях сделки, которые заведомо наступить не могут. При обмане действительные последствия совершаемой сделки заведомо известны, желательны для одной стороны.

При обращении в суд с целью признания сделки, совершённой под влиянием обмана, недействительной бремя доказывания виновности ложится на сторону истца. В случае признания сделки недействительной потерпевший имеет право на возмещение причиненного ему реального ущерба.

Что касается насилия, то оно может иметь самые разнообразные проявления:

• физическое насилие: причинение боли, страданий, нанесение побоев, пытки, истязания;

• психологическое насилие: запугивание, угроза убийством, причинение нравственных страданий;

• насилие действием: похищение потерпевшего, его родных с целью принудить к совершению сделки.

Характерной чертой насилия является незаконность (противоправность) совершаемых действий. Насилие – это результат активного поведения виновного.

Еще одним из оснований для признания сделки недействительной является угроза. Угроза является действием, которое воздействует на волю потерпевшего, тем самым понуждая его совершить явно невыгодную для себя сделку.

От психологического насилия угроза отличается тем, что:

• виновная сторона ограничивается психологическим воздействием, давлением на волю потерпевшего, не предпринимая каких–то конкретных действий;

• может касаться возможности предпринять как неправомерные действия, так и правомерные, но также нежелательные для потерпевшего;

• всегда направлена в будущее: потерпевшему угрожают причинить зло не в данный момент, а спустя определённое время.

*Кабальные сделки,* совершаемые вследствие стечения тяжелых обстоя­тельств, имеют порок воли, поскольку их формирование протекает под воз­действием таких обстоятельств, при которых практически исключается нор­мальное формирование воли, что побуждает заключать сделку на крайне не­выгодных для себя условиях. В отличие от обмана, обстоятельства, влияю­щие на формирование воли, возникают независимо от другого участника сделки, однако он осознает их наличие и пользуется этим для заключения выгодной для себя, но крайне невыгодной для контрагента сделки. Кроме то­го, сам потерпевший от такой сделки, как правило, осознает ее кабальный характер, но волею обстоятельств он вынужден совершить эту сделку. Для определения кабального характера заключаемой сделки следует установить что гражданин находится в состоянии крайней нужды, что его контр­агент понимает это и использует в своих интересах, что условия явно невы­годны для одного из контрагентов. Невыгодность проявляется в несоразмер­ности уплачиваемой цены и реальной стоимости продаваемой вещи. В усло­виях инфляционной нестабильности, переоценки стоимости многих вещей, ранее дотируемых государством, граждане подчас просто не могут адекватно определить стоимость вещи, что может создать у них представление о кабаль­ном характере сделки. Чтобы избежать этого, следует применять правило п. 3 ст. 424 ГК: если будет установлено, что в момент совершения сделки при срав­нимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичную вещь более высо­кая цена, то можно предполагать невыгодность совершаемой сделки.

Сами последствия признания сделки недействительной привязаны к характеру поведения сторон. В связи с тем, что вины одной стороны нет, ей возвращается всё, что она передала по сделке другой стороне, кроме того, возмещается реальный ущерб.

58.

Сроками называются определенные периодами (промежутками) или моменты времени, с которыми законодатель связывает те или иные правовые последствия. По своей юридической природе срок в гражданском праве является юридическим фактом, с которым связано возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей имущественного и неимущественного характера.

Являясь юридическим фактом, срок относится к той категории фактов, которые именуются событиями, поскольку истечение (наступление) его носит объективный характер и не зависит от воли человека.

Срок это:а) Отрезок времени, который включает в себя три элемента: начало, течение и конец.б) Момент или период времени, наступление или истечение которого порождает гражданские правоотношения. в) Определенный период времени:во время которого осуществляются субъективные права;по истечении которого наступают юридические последствия.

По способу установления сроки делятся на:сроки, установленные:законом, иными правовыми актами, сделкой или судом.

По характеру определения сроки делятся на:императивные и диспозитивные, определенные и неопределенные, общие и частные.

Императивные сроки не могут быть изменены соглашением участников правоотношений.Диспозитивные сроки могут изменяться соглашением сторон или односторонней сделкой

На неопределенный срок указывают термины «разумные, соразмерные сроки, до востребования).

Частные сроки конкретизируют общие (например, начальные, промежуточные и окончательные сроки выполнения работ по договору подряда).

По назначения сроки делятся на: сроки возникновения гражданских прав и обязанностей, сроки осуществления гражданских прав: сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, гарантийные сроки, сроки исполнения обязанностей, сроки защиты гражданских прав: претензионные и сроки исковой давности.

Сроки осуществления гражданских прав – это сроки, в течение которых может быть реализовано право. Они делятся на:сроки существования гражданских прав пресекательные сроки – сроки, которые устанавливают пределы существования гражданских прав под угрозой их прекращения гарантийные сроки – сроки, в течение которых продавец гарантирует пригодность товара для использования по обычному назначению, а приобретатель вправе требования безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара либо применения иных установленных законом или договором последствий.

В число гарантийных сроков входят сроки службы и сроки годности.

На товар (работу), предназначенный для длительного использования, изготовитель (исполнитель) вправе устанавливать срок службы - период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине. На продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы) изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности -период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению. Сроки исполнения обязанностей – сроки, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства (например, обязанность поставить товар по договору поставки).

Сроки защиты гражданских прав делятся на претензионные (сроки для предъявления претензии, необходимой для досудебного разрешения спора, например, по договорам перевозки груза) и сроки исковой давности

По способу определения сроки делятся на сроки, определяемые:календарной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (например, смерть человека).

Важное практическое значение имеет механизм исчисления сроков. Так, в соответствии со ст. 190 ГК РФ срок может определяться календарной датой или истечением периода времени, а также указанием на событие, которое должно обязательно наступить. В договорах чаще всего указывается календарная дата.

Если сроки устанавливаются периодами времени, то эти периоды могут исчисляться годами, месяцами, неделями, днями и часами.Закон точно определяет начало срока, определенного периодом времени. Он начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ст. 191 ГК РФ).Не менее важен и момент окончания срока. Так, если срок исчисляется годами, то он истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Если в последнем месяце нет соответствующего числа срок истекает в последний день соответствующего месяца Если по договору установлен срок, в течение которого должно быть совершено действие, то оно может быть совершено до 24 часов последнего дня, а если последний день не рабочий, то в следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК РФ).Если действие должно быть совершено в организации, то надо учитывать время, установленное в данной организации для совершения аналогичных операций

59.

Исковая давность – это срок установленный законом для судебной защиты нарушенного права.

Институт исковой давности в гражданском праве имеет цель дисциплинировать участников гражданского оборота, стимулировать их к осуществлению принадлежащих им прав и исполнению обязанностей.

Необходимость исковой давности обусловлена и тем, что рассмотрение гражданских споров всегда связано с установлением объективной истины по делу. Истечение же неопределенно долгого времени затрудняет, а иногда даже исключает возможность установления истины, так как доказательства могут быть утрачены или их достоверность будет сомнительной.

давность порождает возникновение или утрату прав, в рассматриваемом случае прав на принудительное исполнение обязанностей в судебном порядке.

Исковая давность не распространяется на требования (ст. 208, 304, 305 ГК):

о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;вкладчиков к банку о выдаче вкладов;о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью граждан, однако, они удовлетворяется за прошлое время не более чем за три года, предшествовавших предъявлению иска;собственника или другого законного владельца об устранении нарушений его прав;в других случаях установленных законом.

Значение и применение сроков исковой давности

Нормы гражданского права, предусматривающие сроки исковой давности имеют императивный характер. Применение этих норм является обязательным как для субъектов гражданского права, так и для судебных органов.

Исходя их выше сказанного, можно отметить, что значение исковой давности заключается в следующем:

а/ обеспечивает стабильность гражданского оборота, исключает неопределенность для его участников.

б/ предупреждает злоупотребление лиц своими правами путем предъявления давних, часто необоснованных требований.

в/ обеспечивает нормальный процесс доказывания в суде, получения достоверных сведений (сбор доказательств по делу) об обстоятельствах дела и принятия законного решения по делу.

Виды сроков исковой давности

Общий срок – 3 года.

Специальные сроки – особые, предназначенные исключительно для конкретных видов требований.

a) сокращенные:

6 месяцев (по искам чекодателя ко всем обязанным лицам)

1 год (по искам о признании оспоримой сделки недействительной, по договору подряда, перевозки)

2 года (по искам о недостатке проданной вещи, о выкупе земельного участка для государственных и муниципальных нужд)

b) длительные

5 лет (по искам о недостатках работ по строительному подряду)

10 лет (о применении последствий исполнения ничтожных сделок, о недостатках работы по договору бытового подряда)

c) иные сроки прямо предусмотренные законом.

Важное значение в разрешении спорных вопросов в гражданских правоотношениях имеет определение начала течения срока исковой давности. По общему правилу (ст.200 ГК) течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права

Перемена лиц в обязательствах не изменяет срок исковой давности и порядок его исчисления. Правило ст. 201 ГК применяется к обоим вариантам перемены лиц:

при уступке права требования (переход прав требования кредитора к другому лицу)

при переходе долга (замене субъекта на стороне должника).

Течение исковой давности осуществляется непрерывно. В случаях предусмотренных законом, оно может приостанавливаться или прерываться.

60.

Приостановление течения срока исковой давности заключается в том, что в период действия какого-либо из указанных в законе обстоятельств исковая давность не течет. Течение срока исковой давности возобновляется с прекращением обстоятельств, послуживших основанием для его приостановления, а срок, который истек до момента приостановления срока исковой давности, засчитывается в срок текущей давности.

Основаниями приостановления течения срока давности являются:

чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (закон называет это непреодолимой силой);

нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

установление на основании закона Правительством РФ моратория, т.е. отсрочки исполнения обязательств;

приостановление действия закона или иного нормативного акта, регулирующего соответствующее отношение.

Однако следует подчеркнуть, что закон придает этим обстоятельствам юридическое значение, если они наступили в последние шесть месяцев срока давности, а если срок давности сокращенный, т.е. шесть месяцев, то в течение срока давности.

При оценке обстоятельств непреодолимой силы надо принимать во внимание их чрезвычайность, т.е. необычность, создающее препятствие, которое нельзя преодолеть сразу. Это природные стихии (землетрясения, наводнения, заносы), забастовки, войны и т.д.

Законом могут быть установлены и другие случаи возможного приостановления срока исковой давности (ст. 204 ГК РФ). Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения; время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев.

61.

Перерыв течения срока исковой давности заключается в том, что с перерывом течения срока исковой давности он начинается снова, а время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок. Этим положением перерыв срока исковой давности отличается от его приостановления.

Статья 203 ГК РФ указывает на два основания перерыва течения срока давности:

1) предъявление иска в установленном порядке;

2) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Первое основание полностью соответствует требованиям Гражданского процессуального кодекса (ст. 3 ГПК РФ) о том, что всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд. Это означает необходимость соблюдения требований ГПК РФ, изложенных в ряде его статей (ст. 126, 129 и др.). Равноценно обращение в арбитражный и третейский суды.

Второе основание, влекущее за собой перерыв течения срока давности, требует разъяснения, ибо действий, из которых следовал бы вывод о признании долга, много. К ним надо отнести частичное исполнение долга, просьба об отсрочке и рассрочке уплаты долга и другие действия. Следует иметь в виду п. 22 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 12, 15 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности», в котором указано, что исковая давность не может прерываться посредством бездействия указанного лица.

После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок (ст. 203 Гражданского кодекса РФ).

В исключительных случаях суд вправе восстановить пропущенный срок исковой давности.

Восстановление исковой давности рассматривает законом как исключительная мера, которая может применяться лишь при наличии ряда обстоятельств. А именно:

Причина пропуска признается судом уважительной в том случае, когда она связана с личностью истца, в частности его тяжелой болезнью, беспомощным состоянием, неграмотностью и т. п. Обстоятельства, связанные с личностью ответчика, во внимание не принимаются.Вопрос о восстановлении исковой давности может ставиться лишь потерпевшим – гражданином. Просьба юридических лиц и граждан-предпринимателей с такой же просьбой не удовлетворяются.

Уважительные причины пропуска – это лишь те, которые имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее – в течение срока давности. При этом решении данного вопроса зависит от суда – он может признать причины пропуска давностного срока уважительными, а может и не признать.

В соответствии с прямым указанием закона в ст. 201 ГК РФ, перемена лиц в обязательстве не влечет за собой изменение срока исковой давности, т. е. не прерывает ее и не приостанавливает и, по общему правилу, не может служить основанием для ее восстановления. Такая перемена лиц происходит при уступке права требования (ст. 382 ГК РФ) или переводе долга (ст. 391 ГК РФ), при наследовании, реорганизации юридического лица и в других случаях правопреемства. Правопреемник, заинтересованный в защите перешедшего к нему права, должен уложить в остаток срока исковой давности, который имеется на момент перехода к нему нарушенного права.

Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев - в течение срока давности (ст. 205 Гражданского кодекса РФ).

62.

Общее правило таково, что исковая давность распространяется на все гражданско-правовые отношения. Тем не менее, ст. 208 ГК РФ дает перечень требований, на которые исковая давность не распространяется:

требования, связанные с защитой личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, установленных законом;

требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако последние требования удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединяемы с лишением владения (негаторный иск). Статья допускает возможность того, что закон может устанавливать и другие случаи, на которые исковая давность не распространяется.

Статья 201 ГК РФ устанавливает, что перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока давности, т.е. не приостанавливает и не прерывает.

63.

Представительство – это совершение одним лицом (представителем), в пределах имеющихся у него полномочий, сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица (представляемого).

Полномочие представителя может основываться на доверенности, законе [например, право родителей выступать от имени своих несовершеннолетних детей опекунов — от имени подопечных в качестве их законных представителей, акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, либо явствовать из обстановки, в которой действует представитель, например, продавец в розничной торговле, кассир в магазине, приемщик багажа и т.п.

Не допускается совершение через представителя сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, а так же других сделок в случаях, предусмотренных законом.

Пример: завещание, доверенность, договор пожизненного содержания с иждивением, предметом которого является жилое помещение.

Субъекты:

Представляемый – любой субъект гражданского права

Представитель – гражданин, обладающий полной дееспособностью (искл: представителем ю/л в сфере торговли и обслуживания могут быть лица, достигшие 16 лет), юр. Лица могут принимать на себя функции представителя, если такой вид деятельности указан в их учредительных документах.

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если представляемый в последствии прямо не одобрит сделку.

Третьи лица – это лица, с которым представляемый с помощью представителя совершает определенное юридическое действие. Им может быть любой субъект гражданского права. Закон запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично и в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (исключение – коммерческое представительство).

Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени — коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т.п. , а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок

Виды

представительство, основанное на административном акте – вид представительства, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжение последнего. (Пример: трудовые отношения, полномочия могут определяться изданным работодателем административным актом или должностной инструкцией работника, если должность работника связана с осуществлением определенных представительских функций.)

Законное представительство – вид представительства, при котором представительские отношения возникают по прямому указанию закона. Полномочия представителя прямо определены законом, возникает независимо от волеизъявления представляемого. (Пример: родители – представители своих малолетних детей).

Добровольное представительство – вид представительства, которое возникает по воле представляемого, которым сам определяет представителя и круг его полномочий.

Коммерческое представительство – постоянное и самостоятельное представительство лица от имени предпринимателей при заключении им договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон. Коммерческий представитель в этим случае в праве требовать уплаты вознаграждения и возмещения понесенных издержек со сторон в равных долях, если иное не определено соглашением между ними.

КП осуществляется путем заключения договора в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя. Если указания отсутствуют – требуется еще и доверенность.

64.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (доверителем, представляемым) другому лицу (поверенному, представителю) для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 ГК РФ).

В доверенности документально закрепляются содержание и границы полномочия, переданного представляемым представителю.

Максимальный срок действия доверенности — три года. Если срок действия не указан в самой доверенности, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна (п. 1 ст. 186 ГК РФ

Доверенность может быть выдана на имя одного лица или нескольких лиц. В качестве доверителя (представляемого) также может выступать одно или несколько лиц.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Если юридическое лицо основано на государственной или муниципальной собственности, то доверенность на получение или выдачу денег и других материальных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации (ст. 185 ГК РФ).

По содержанию и объему предоставляемых поверенному (представителю) полномочий существует три вида доверенности.

Общая (генеральная) доверенность содержит полномочия на совершение широкого круга разнообразных сделок и иных юридических действий, например, доверенность на управление имуществом доверителя.

Специальная доверенность содержит полномочия на совершение однородных сделок или иных юридических действий в определенной сфере, например, по закупке сырья, сбыту продукции, ведению арбитражных дел.

Разовая доверенность содержит полномочия на совершение строго определенной сделки или иного действия, например, на однократное получение товарно-материальных ценностей.

Доверенности могут составляться как в простой письменной, так и в нотариальной форме.

обязательное нотариальное удостоверение предусмотрено для оформления доверенности, выданной в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК РФ) или доверенности на право заключения сделки, требующей нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК РФ).

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются (п. 3 ст. 185 ГК РФ):

доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения или заведения;

доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Нотариальная форма доверенности также может быть предусмотрена соглашением сторон, хотя бы по закону эта форма и не требовалась (п. 2 ст. 163 ГК РФ).

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено; в жизни, однако, встречаются ситуации, когда необходимо совершить передоверие — выдать доверенность от имени представляемого другому лицу. Передоверие полномочий допускается только случае, если это:оговорено в доверенности;необходимо для охраны интересов доверителя.

Так как личность представителя имеет существенное значение для доверителя (иначе он бы просто не выдал ему доверенность), передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные (ст. 187 ГК РФ).

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4 статьи 185 ГК РФ.

Срок ее действия не может превышать срока действия основной доверенности (если основная доверенность выдана до 31 декабря 2006 г., то и доверенность в порядке передоверия будет действовать до этого срока независимо от времени ее выдачи).

Действие доверенности прекращается вследствие (п. 1 ст. 188 ГК РФ):истечения срока доверенности;отмены доверенности лицом, выдавшим ее;отказа лица, которому выдана доверенность;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;смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно.

Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность (ст. 189 ГК РФ). Такая же обязанность возлагается на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения по основаниям, предусмотренным в подп. 4 и 6 п. 1 ст. 188 ГК РФ.

65.

Материальную основу любого общества составляют экономические отношения собственности. Собственность – это принадлежность средств и продуктов производства определенным лицам, в определенных исторических условиях, отражающих конкретный тип отношений собственности. В экономическом смысле собственность означает отношения в обществе между гражданами и другими субъектами по поводу материальных благ. Средства труда, продукты питания, одежда создаются человеком путем завладения предметами природы, путем переработки, создания новых предметов, необходимых для удовлетворения потребностей, прежде всего жизнеобеспечения, а также иных экономических, социальных, культурных, духовных и прочих нужд общества.

. Разделение вещей на «свои» и «чужие» возможно только между людьми, в человеческом обществе. Таким образом, экономическое понимание собственности можно определить как отношения между людьми по поводу материальных благ, принадлежащих одним лицам, и отстранение от них всех других лиц. Экономические отношения собственности есть всегда общественные отношения по присвоению орудий труда (средств производства) и предметов потребления. Присвоение материальных благ означает, прежде всего, принадлежность вещей конкретным лицам или всему обществу, но присвоение характеризуется и как процесс создания новых предметов, их переработки, преобразование, а также переход от одних лиц к другим путем распределения, обмена, потребления. Присвоенность, принадлежность конкретных вещей определенным лицам означает возможность этих лиц использовать эти вещи по своему усмотрению, по своей воле и в своем интересе. Можно сказать, что собственность в ее экономической сущности означает полное хозяйственное господство лица над принадлежащим ему имуществом.

Другими словами, собственность в экономическом смысле – это исторически определенный вид общественных отношений по присвоению материальных благ, как средств производства, так и предметов потребления.

Юридическое оформление экономические отношения собственности находят в различных отраслях права. В гражданском праве статика отношений собственности (состояние принадлежности вещи) оформляется правом собственности и иными (ограниченными) вещными правами, а динамика (переход вещи от одного лица к другому) регулируется обязательственным правом.

В юридической научной и учебной литературе право собственности обычно определяется как система или совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, возникающие по поводу собственности как экономической категории: по поводу владения, пользования и распоряжения различными средствами производства и материальными благами.

При рассмотрении собственности как правовой категории применительно к России весьма важным представляется также иметь в виду тот факт, что правовой статус собственности определяется в основе своей с помощью законов, а не подзаконных актов. В п. 3 ст 112 ГК РФ в связи с этим не случайно подчеркивается, что особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, в чьей собственности оно находится, "могут устанавливаться лишь законом". Законом определяются также виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности. Аналогичные положения содержатся в законодательстве и некоторых других стран.

Установление правового статуса собственности с помощью законов, несомненно, способствует ее стабилизации, создает необходимые условия для ее дальнейшего развития, позволяет заблаговременно исключить необоснованные различия в возможностях разных собственников - участников единого оборота.

Субъективное право собственности -это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

Субъективное право собственности является элементом абсолютного правоотношения, в котором собственнику противостоят все третьи лица, обязанные воздерживаться от нарушений этого права.

Субъективное право собственности является элементом вещного правоотношения, поскольку удовлетворение интересов собственника обеспечивается путем непосредственного воздействия на принадлежащую ему вещь (имущество).

66.

Основанием для возникновения права собственности являются определенные юридические факты. Основания делятся на первоначальные и производные. Такое разграничение устанавливается по критерию правопреемства, с наличием или отсутствием которого закон связывает определенные последствия.

Согласно ст. 218 ГК к первоначальным основаниям относятся:

Приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь, т. е. на вещь, которой раньше не было. Право собственности на такую вещь возникает у лица, изготовившего ее для себя из своего материала.

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, приобретается по основаниям, предусмотренным статьей 136 настоящего Кодекса.

Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества.

В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом.

В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам - правопреемникам реорганизованного юридического лица.

лицо может приобрести право собственности на имущество, не имеющее собственника, на имущество, собственник которого неизвестен, либо на имущество, от которого собственник отказался или на которое он утратил право собственности по иным основаниям, предусмотренным законом.

Член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество.

Согласно ст. 219 ГК право собственности на вновь созданную недвижимость возникает с момента ее государственной регистрации. До этого момента застройщику принадлежит право собственности на комплекс имущества, включающего использованные материалы.

Согласно ст. 220 ГК переработка - спецификация, когда вещь создается из материала одного лица трудом другого лица. Право собственности на такую вещь приобретает собственник материала, если иное не предусмотрено договором. При отсутствии договора собственником новой вещи может стать и ее переработчик спецификатор при одновременном наличии трех условий:

· стоимость труда существенно превышает стоимость материала;

· переработчик не знал, что использует чужой материал - добросовестность спецификатора;

· переработчик осуществлял переработку в бытовых, а не в коммерческих целях.

Лицо, ставшее собственником вещи, обязано возместить другому стоимость им утраченного — затраченный труд либо стоимость материала, в т. ч. и при отсутствии между ними договора. В случае недобросовестности спецификатора он обязан вернуть взамен утраченных материалов их собственнику не только изготовленную вещь, но и возместить причиненные убытки.

Согласно ст. 221 ГК обращение в собственность общедоступных вещей, например сбор ягод, лов рыбы, охота, если она допускается в соответствии с законом, общим разрешением собственника или местным обычаем.

Согласно ст. 222 приобретение права собственности на самовольную постройку — недвижимость, созданную на земельном участке, не отведенном для этих целей, либо созданную без необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных норм и правил.

Лицо, осуществившее постройку, не приобретает право собственности на нее до тех пор, пока не получит право на отвод участка под постройку от владельца участка в установленном порядке. В противном случае самовольная постройка подлежит сносу за счет застройщика.

Если суд при разрешении спора между ними признает право собственности на недвижимость за владельцем участка, тот возмещает застройщику расходы на постройку. Если сохранение постройки нарушает права других лиц или создает угрозу жизни и здоровью граждан, то право собственности не может быть признано ни за кем из указанных лиц.

Согласно ст. 225 ГК приобретение права собственности на бесхозяйное имущество, т. е. вещь, не имеющую собственника либо собственник которой от нее отказался или неизвестен. Порядок такого приобретения различен для движимого и недвижимого имущества.

Недвижимое имущество ставится на учет в органе его госрегистрации и в течение 1 года может быть принято оставившим ее собственником или перейти к ее давностному владельцу. По истечении 1 года оно может быть признано судом муниципальной собственностью по иску соответствующего органа местного самоуправления.

Согласно ст. 226 ГК движимое имущество, брошенное его собственником, поступает в собственность его нового владельца, если оно признано судом бесхозяйным. Малоценные вещи стоимостью менее 5 минимальных зарплат и отходы признаются собственностью владельца недвижимости, на которой они находятся, и без решения суда, если он приступил к их использованию или совершил иные конклюдентные действия.

Согласно ст. 228 ГК приобретение права собственности на находку — вещь, выбывшую из владения собственника помимо его воли и впоследствии обнаруженную другим лицом. Нашедший утерянную вещь приобретает на нее право собственности, а при его отказе она поступает в муниципальную собственность при наличии следующих условий оговоренных ст. 227 ГК:

· лицо, потерявшее вещь, не установлено либо не известно место его пребывания;

· лицо, нашедшее вещь, обратилось с заявлением об этом в милицию или в орган местного самоуправления;

· с момента заявления о находке прошло 6 месяцев.

Особенности правоотношений при действиях с находкой:

· если вещь найдена в помещении или на транспорте, она подлежит передаче их представителю, который приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь;

· нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае грубой неосторожности и в пределах ее стоимости;

· скоропортящаяся вещь может быть реализована нашедшим с возвратом выручки от продажи потерявшему вещь лицу;

· лицо, нашедшее вещь, но не ставшее ее собственником, вправе требовать возмещения расходов по ее хранению, сдаче, реализации, по обнаружению лица, управомоченного ее получить, а также на вознаграждение от этого лица за находку в размере до 20 процентов стоимости вещи, если оно не пыталось ее утаить.

Согласно ст. 230 ГК приобретение права собственности на безнадзорных животных близко к правилам о находке, но имеет некоторые особенности, связанные с тем, что домашние животные являются особыми объектами права, требующими постоянного ухода и гуманного отношения:

· лицо, содержащее животное, отвечает за его гибель или порчу при любой форме вины;

· согласно п.3 ст. 231 после перехода права собственности на животное к новому хозяину старый хозяин может требовать возврата животных, если: они сохранили к нему привязанность, либо они содержатся ненадлежащим образом.

· согласно ст. 232 ГК лицо, содержавшее животное, вправе требовать возмещения расходов по его содержанию, с зачетом выгод от его использования;

Согласно ст. 233 ГК приобретение права собственности на клад — намеренно скрытые ценности, собственник которых не может быть установлен или в силу закона утратил на них право. Особенности приобретения права собственности на клад:

· если клад не является памятником истории или культуры, он полностью поступает в собственность лица, на территории которого он обнаружен, и лица, нашедшего клад в равных долях или по соглашению между ними;

· если клад является памятником истории или культуры, он поступает в собственность государства, а указанные лица имеют право на вознаграждение в размере 50 процентов стоимости клада в равных долях или по соглашению между ними.

Лицо, обнаружившее клад в чужом имуществе, не имеет права на долю в общей собственности на клад, если оно производило раскопки без согласия собственника этого имущества, либо такие раскопки, специально направленные на обнаружение клада, входили в круг его трудовых или служебных обязанностей. Размер вознаграждения в этом случае определяется трудовым договором или соглашением сторон.

Статья 234 регламентирует приобретательскую давность — приобретение права собственности на имущество лицом, добросовестно, открыто и непрерывно владеющим им в течение 5 лет (на недвижимое имущество — 15 лет).

67.

Приобр.давность-это порядок, в соотв.с кот.лицо, не являющ-сяя собств-ком имущ-ва, но добросовестно и открыто и непрерывно владеющее им как своим собственным недвижимым имуществом в теч.15 лет либо иным имущ.в теч.5 лет, приобретает на это имущ.право собств-ти.

Право собственности на недвижимое и иное имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации.

2. До приобретения на имущество права собственности в силу приобретательной давности лицо, владеющее имуществом как своим собственным, имеет право на защиту своего владения против третьих лиц, не являющихся собственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законом или договором основания.

3. Лицо, ссылающееся на давность владения, может присоединить ко времени своего владения все время, в течение которого этим имуществом владел тот, чьим правопреемником это лицо является.

4. Течение срока приобретательной давности в отношении вещей, находящихся у лица, из владения которого они могли быть истребованы в соответствии со статьями 301 и 305 настоящего Кодекса, начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям.

68.

Основания прекращения права собственности предусмотрены главой 15 ГК (ст. 235-243). Прежде всего, это право прекращается по воле собственника; данные основания можно подразделить на виды: а) отчуждение собственником своего имущества другим лицам; б) использование собственником имущества по прямому назначению и в связи с этим уничтожение его; в) добровольный отказ собственника от своего имущества.В первом случае речь идет о различных сделках по отчуждению своего имущества, совершаемых собственником. Во втором - об использовании продуктов питания, топлива, смазочных материалов и т. д., которые предназначены для определенных хозяйственных целей. Сюда же относится и забой скота с последующим употреблением продуктов питания.

Добровольный отказ от права собственности (ст. 236) является новым для нашего законодательства, хотя практически это основание использовалось в имущественных отношениях и ранее. Данная норма предусматривает отказ от определенной вещи путем публичного объявления об этом (устное или письменное заявление неопределенному кругу лиц), либо совершение фактических действий, которые бесспорно свидетельствуют о его намерениях (например, выброшенное имущество). Важно учитывать правило ч. 2 ст. 236 ГК, по которому до приобретения права собственности на выброшенную вещь она считается принадлежащей прежнему собственнику и он может вернуть ее себе. Кроме того, если вещь по своим свойствам опасна и причиняет вред кому-либо, то прежний собственник обязан его возместить.

Гибель или уничтожение вещи может произойти и помимо воли собственника, при случайных обстоятельствах, за наступление которых никто не отвечает. Риск утраты имущества несет собственник (ст. 211 ГК). Если же вещь погибла по вине конкретных лиц, что собственник имеет право на возмещение причиненного вреда (ст. 1064 ГК). Право собственности прекращается и в связи с исчезновением вещи (использование, гибель, уничтожение) как по воле собственника, так и помимо нее.

Основания прекращения права собственности помимо воли собственника, но при сохранении самого имущества как объекта права. Конкретные случаи изъятия имущества помимо воли собственника прямо предусмотрены в Кодексе и не подлежат расширительному толкованию.

Изъятие имущества у собственника по общему правилу производится на возмездных началах, т. е. с компенсацией ее стоимости. Сюда относятся: 1) отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, установленного законом (ст. 238); 2) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка (ст. 239); 3) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК); 4) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241 ГК); 5) реквизиция.

Лишь в двух случаях допускается безвозмездное изъятие у собственника имущества помимо его воли: обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (ст. 237 ГК) и конфискация имущества в соответствии со ст. 243 ГК.Ст. 238 ГК предусматривает прекращение права собственности на имущество, которое не может принадлежать данному лицу в силу закона. Эта норма направлена на защиту общественных интересов, поскольку речь может идти о вещах, изъятых из гражданского оборота или ограниченно оборотоспособных (ст. 129 ГК).

Если имущество приобретено незаконно (например, оружие, наркотики и др.), то оно изымается и право собственности на него не возникает. Но если данные вещи приобретены лицом правомерно (например, оружие, валютные ценности перешли по наследству, либо при реорганизации юридического лица), но само это лицо по закону не может владеть таким имуществом, оно подлежит изъятию по решению суда на воз-мездных началах, если сам владелец не реализует это имущество в течение года с момента его приобретения.

ст. 239 ГК. В статье предусмотрена ситуация, когда земельный участок (горный отвод, акватория и др.) изымается в общественных интересах (строительство какого-либо объекта, прокладки трубопровода и т. п.). Если на таком участке находятся здания, сооружения или иное недвижимое имущество, которое подлежит сносу, то собственник этих объектов вправе получить соответствующую компенсацию. Закон предусматривает определенные гарантии по защите интересов собственника. К ним относится судебный порядок рассмотрения спора, при котором должна быть доказана необходимость изъятия земельного участка. В требовании об изъятии должно быть отказано, если государственный орган или орган местного самоуправления не докажет, что использование земельного участка в целях, для которых он изымается, невозможно без прекращения права собственности на данное недвижимое имущество. Принудительный выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей допускается по правилам ст. 240 ГК. Для положительного решения этого вопроса необходимо установить следующее: а) речь должна идти не о любых предметах, а только об особо охраняемых государством культурных ценностей, составляющих культурное наследие народов Российской Федерации; б) изъятие возможно только в судебном порядке. При этом должен быть установлен факт бесхозяйственного содержания конкретных ценностей, в результате чего имеется реальная угроза их утраты. Правило это применимо для частных собственников, а не для государственных или муниципальных музеев, других учреждений, обязанных профессионально грамотно хранить вверенные им художественные ценности; в) указанные ценности изымаются на возмездных началах путем выкупа на основании договора либо компенсации из вырученных средств от продажи с торгов.

возможность принудительного выкупа у собственника принадлежащих ему домашних животных. По смыслу ст. 241 ГК речь идет о случаях грубого, вызывающе безнравственного, жестокого отношения к домашним животным со стороны собственника и членов его семьи. Такой выкуп возможен на основании судебного решения; размер выкупа в случае спора также определяется судом.

Предусмотренные ст. 242 ГК случаи реквизиции, т. е. принудительного изъятия у собственника его имущества в неотложных общественных интересах, но с обязательной компенсацией, являются уже известным основанием прекращения права частной собственности граждан и юридических лиц. Важно отметить, что в законе реквизиция допускается при обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Кроме того, реквизиция возможна по решению государственных органов, а не в судебном порядке. Однако в качестве новых дополнительных гарантий защиты интересов собственника предусмотрена возможность судебного оспаривания размера компенсации (п. 2 ст. 242 ГК). Кроме того, собственнику дано право истребовать по суду сохранившееся имущество после прекращения обстоятельств, послуживших основанием для его реквизиции. При этом возможные расчеты между прежним и новым собственниками должны производиться по взаимному соглашению, а в случае спора - судом.

Законом предусмотрены основания принудительного изъятия имущества у собственника без компенсации его стоимости. К их числу относится прежде всего обращение взыскания на имущество собственника по его долгам, предусмотренное ст. 237 ГК.

Второе основание принудительного безвозмездного изъятия имущества - конфискация (ст. 243 ГК). Она представляет собой санкцию (форму ответственности), применяемую к собственнику за совершенное им правонарушение (уголовное преступление, административное правонарушение). Примером применения конфискации в гражданском порядке может служить норма ст. 169 ГК, предусматривающая возможность безвозмездного изъятия имущества в доход государства в виде санкции за умышленное совершение сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности. По общему правилу, конфискация осуществляется только в судебном порядке. Административный порядок может быть предусмотрен законом (например, изъятие предметов контрабанды таможенными органами, незаконных орудий охоты и лова рыбы - органами охраны природы и др.). Однако и в подобных случаях возможно обжалование в суд согласно правилу п. 2 ст. 243 ГК, так как конфискация означает нарушение права собственности, которое гарантируется именно гражданским законом.

приватизация государственного и муниципального имущества (абз. 2 п. 2 ст. 235 ГК). Она распространяется только на имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, и неприменимо к частной собственности.

находящегося у граждан и юридических лиц, как национализация. Согласно ст. 235 (абз. 3 п. 2) ГК национализация в настоящее время возможна на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков. Споры о возмещении убытков разрешаются в судебном порядке (ст. 306 ГК). Необходимость национализации должна быть определена конкретным законом (а не подзаконными актами), в котором кроме обоснования принудительного изъятия имущества должны быть предусмотрены порядок и сроки выплаты его стоимости.

69.

Субъектами частной собственности являются граждане и юридические лица, обладающие гражданской правоспособностью. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено лишь при условии предварительного и равноценного возмещения

в гражданском обороте юридические лица и граждане действуют как собственники своего имущества в качестве самостоятельных субъектов гражданского права.

Учредители (участники) таких юридических лиц либо вообще не имеют никаких имущественных прав (общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы), либо имеют в отношении юридических лиц обязательственные права требования (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы) (пп. 2 и 3 ст. 48 ГК). Право собственности на внесенное в качестве вкладов (взносов) имущество принадлежит самому юридическому лицу.Исключение - юридические лица, владеющие имуществом на иных ограниченных вещных правах (государственные и муниципальные предприятия, а также учреждения, финансируемые собственником). Право собственности на имущество таких юридических лиц имеют их учредители, а сами юридические лица не являются собственниками и осуществляют права владения, пользования и распоряжения этим имуществом в пределах, установленных соответствующим правовым режимом (право хозяйственного ведения или оперативного управления).

граждане, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (индивидуальных предпринимателей). В гражданско-правовом смысле имущество индивидуального предпринимателя юридически не разграничено. Он может использовать это имущество как в предпринимательских целях, так и в качестве собственно личного имущества, необходимого для осуществления неотчуждаемых прав и свобод\*(188). по его долгам он будет отвечать перед кредиторами всем своим имуществом, находящимся в собственности, в том числе и не используемым в предпринимательской деятельности.

2. в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных его видов, которые в соответствии с законом не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам. Речь идет об имуществе, изъятом из оборота (т.е. нахождение в обороте которого не допускается) или ограниченном в обороте, которое может принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которого в обороте разрешается по специальному разрешению В частности, все недра на территории Российской Федерации находятся в государственной собственности. Гражданам и юридическим лицам могут принадлежать лишь добытые из недр полезные ископаемые и иные ресурсы. Если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности, если законом не установлен другой срок. При неисполнении этой обязанности такое имущество по решению суда подлежит принудительной продаже либо передаче в государственную или муниципальную собственность. Если в собственности гражданина или юридического лица по основаниям, допускаемым законом, окажется вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано, эта вещь подлежит отчуждению в том же порядке. количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

3. Граждане и юридические лица владеют, пользуются и распоряжаются своим имуществом по собственному усмотрению. Они могут совершать в отношении принадлежащего им имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, В равной степени они также несут бремя содержания своего имущества, а также риск его случайной гибели или случайного повреждения. Особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, особенности владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, находится имущество в собственности гражданина или юридического лица.специальным основанием приобретения права собственности для граждан является переход имущества по наследству в соответствии с законом в случае смерти другого гражданина поскольку юридическое лицо не может выступать наследником по закону. По действующему законодательству только граждане, являющиеся супругами или членами крестьянского (фермерского) хозяйства, могут приобретать имущество в общую совместную собственность С другой стороны, только юридическое лицо может приобретать имущество в результате внесения вклада (взноса) участниками (учредителями, членами) в уставный (складочный) капитал или в имущество юридического, а также в результате реорганизации

70.

Субъектами государственной собственности являются Российская Федерация и её субъекты. В этой связи можно выделить виды государственной собственности:Федеральная Республиканская,Административно-территориальная (краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга),Национально-территориальная (автономных округов и областей).

Учитывая указанные виды собственности и правовой статус субъектов в настоящее время можно говорить о многоуровневом характере государственной собственности.

В государственной собственности может находиться любое имущество, с учетом вида субъекта. Все государственное имущество можно разделить на две основные группы:

a. закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями (ст.19)

b. средства бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, составляющее государственную казну.

Исключительной федеральной собственностью являются:

1. Объекты, составляющие основу национального богатства страны (ресурсы природные, континентального шельфа, территориальных вод и морской экономической зоны, объекты природные и историко-культурные, природного наследия, художественные ценности).

2. Объекты, необходимые для обеспечения функционирования органов власти и решения общегосударственных задач.

3. Объекты, оборонного значения и производства.

4. Объекты, отраслей, обеспечивающие жизнедеятельность народного хозяйства в целом и развитие его отраслей.

5. Государственная казна. Казна как вид имущества представляет собой не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями имущество. Являясь особым видом объекта федеральной собственности, состоит из средств бюджета РФ, Пенсионного фонда РФ, фонда социального страхования и др. внебюджетных фондов, Центрального банка РФ, золотой запас, алмазный и валютный фонды, имущество ВС РФ.

В праве данного вида необходимо различать собственника – государство и органы, осуществляющие функции собственника - комитет по управлению имуществом, федеральное казначейство и т.п.

С учетом правового статуса государства как субъекта гражданских правоотношений можно отметить некоторые особенности права государственной собственности: Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе изъятое из оборота, о субъекты федерации за исключением имущества, являющегося исключительной собственностью Российской Федерации. Российская Федерация, а иногда и ее субъекты, в законодательном порядке само устанавливает для себя правила поведения как собственника и определяет к своей собственности отношение других субъектов правоотношений.Для государства наряду с общими основаниями характерны исключительные, принадлежащие только государству, способы приобретения права собственности – национализация, реквизиция, конфискация, налоги и др.Свои полномочия собственника государство осуществляет через органы государственного управления, специально уполномоченных юридических и физических лиц.Полномочия собственника государство осуществляет в основном через издание правовых актов.Наряду с присущими для всех субъектов гражданского права основаниями, одним из специфических оснований прекращения государственной собственности является приватизация (ст.217).

Самостоятельной формой собственности, является муниципальная собственность. Муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности. Вместе с тем, в силу публичного характера структура этой собственности во многом похожа на государственную.Также как государственное, муниципальное имущество можно разделить на две группы:

закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями (ст.19)

муниципальное казенное имущество:средства местного бюджета;иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями.

В соответствии с гражданским законодательством субъектами муниципальной собственности могут быть: город (кроме городов районного подчинения)сельское поселение - район (за исключением районов в городах)другие муниципальные образования

Объектами муниципальной собственности являются:Средства местного бюджета.Муниципальные внебюджетные фонды.Имущество органов местного самоуправления и местных органов власти.Муниципальные земли.Природные ресурсы, находящиеся в муниципальной собственности.Муниципальные предприятия (транспорта и др.) и организации (СМИ).Муниципальные банки и другие финансово-кредитные учреждения.Муниципальные нежилые помещения и жилищный фонд.Муниципальные учреждения образования, здравоохранения, культуры и спорта..Объекты инженерной инфраструктуры

71.

Общая долевая собственность — это имущество, находящееся в общей собственности с определением доли каждого из участников и право сособственника на получение определенной доли доходов от пользования имуществом, а также его обязанность нести определенную долю расходов на содержание общего имущества.

Доля выражается в виде дроби или процентов. Согласно п. 1 ст. 245 ГК доли участников предполагаются равными, если иное не вытекает из закона, договора или существа сложившихся между ними отношений.

Размер доли может изменяться по различным причинам: изменение состава участников, внесение в имущество улучшений и т. д.

Согласно п.3 ст. 245 ГК при внесении в имущество улучшений с соблюдением установленного порядка участник имеет права на увеличение своей доли соразмерно повышению стоимости общего имущества, если улучшение неотделимо или приобретает право собственности на отделимое улучшение без увеличения своей доли.

Осуществление права общей долевой собственности происходит по взаимному согласию всех собственников. Если отсутствует согласие по вопросам владения или пользования общим имуществом, каждый участник вправе разрешить спор в суде. Если отсутствует согласие по вопросам распоряжения общим имуществом, спор не может быть урегулирован судом.

Сособственник имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества соразмерно своей доле, а при невозможности этого — требовать от других участников соответствующей компенсации. Право сособственника на выделенную ему во владение и пользование долю является вещным и при надлежащем оформлении пользуется защитой от посягательств собственников других долей.

Каждый из сособственников вправе самостоятельно распоряжаться лишь своей долей в праве общей собственности.

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

249 каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

в целях устойчивости положения других сособственников законом установлена норма о преимущественном праве покупки отчуждаемой доли: при продаже доли постороннему лицу остальные участники имеют право выкупить ее на тех же условиях, кроме продажи с публичных торгов, в течение месяца для недвижимости и 10 дней для движимости со дня их письменного уведомления отчуждателем об условиях покупки. В случае продажи доли с нарушением этого порядка любой сособственник в течение трех месяцев вправе требовать через суд перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Прекращение права общей долевой собственности может иметь следующие разновидности:

· Раздел общей собственности;

· Выдел из общей собственности.

При разделе общая собственность прекращается для всех ее участников, при выделе — для того, чья доля выделяется.

Основания и способы раздела и выдела различны. Раздел и выдел могут иметь место как по взаимному согласию собственников, так и по судебному решению. Выдел доли может иметь место также и по требованию кредиторов для обращения взыскания на имущество сособственника.

Согласно ст. 252 ГК раздел и выдел происходят путем выдела доли (долей) в натуре, если это допускается законом и возможно без несоразмерного ущерба имуществу. Если выдел доли в натуре невозможен, выделяющийся сособственник получает денежную или иную компенсацию. Взаимные расчеты применяются и тогда, когда имущество не может быть выделено в натуре в точном соответствии с размером принадлежащей участнику доли.

Поскольку при распоряжении общей собственностью применяется принцип взаимного согласия всех участников, замена выдела в натуре денежной компенсацией должна происходить только с согласия собственника выделяемой доли. Но когда эта доля незначительна, ее нельзя выделить в натуре, и сособственник не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии его согласия обязать остальных участников выплатить ему компенсацию. С получением компенсации сособственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

72.

В отличие от долевой, совместная собственность может быть образована лишь в случаях, предусмотренных законом: в ГК РФ — это совместная собственность супругов и совместная собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства. При этом допускается ее перевод на иной правовой режим.

совместные собственники владеют и пользуются имуществом сообща, если иное не предусмотрено договором между ними. Распоряжение общим имуществом осуществляется по взаимному согласию всех. Сделки по распоряжению общим имуществом может совершать каждый из участников, если иное не предусмотрено договором. Согласие остальных сособственников на совершение сделки предполагается.

В случае распоряжения общим имуществом без необходимых полномочий сделка может быть признана судом недействительной по иску других сособственников, если доказано наличие у третьего лица умысла или грубой неосторожности при заключении сделки с лицом, не обладающим необходимыми полномочиями.

основания и порядок раздела совместной собственности и выдела из нее определяются по тем же правилам, что и для долевой собственности, если иное не установлено законом или не вытекает из существа отношений. Перед разделом обязательно предварительное определение доли каждого в праве.

Порядок обращения взыскания на долю в общем имуществе определяется ст. 255 ГК. Кредитор участника долевой или совместной собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания.

Если в таких случаях выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой или совместной собственности, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга.

В случае отказа остальных участников общей собственности от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов.

Особенности режима общей собственности супругов определены в ст. 256 ГК

· в браке: совместная собственность на имущество, совместно нажитое супругами в период брака, если иной режим не установлен брачным договором, например, долевая собственность, а то и индивидуальная собственность каждого.

· до брака: индивидуальная собственность на имущество, принадлежавшее каждому супругу;

Индивидуальная собственность на имущество одного из супругов может быть отнесена к их общей совместной собственности, если его стоимость значительно увеличилась за счет личного имущества другого супруга или общего имущества супругов, если иное не предусмотрено договором.

Порядок обращения взыскания по обязательствам одного из супругов:взыскание обращается на индивидуальное имущество супруга:взыскание обращается на его долю в общей собственности супругов.

Порядок обращения взыскания по обязательствам, стороной которых являются оба супруга:взыскание обращается на индивидуальное имущество каждого супруга;взыскание обращается на их общее имущество.

Имущество, нажитое в период фактических брачных отношений без регистрации брака, подпадает под режим раздельной или долевой собственности.

Общая собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства (КФХ) определяется законодателем в ст. 257 ГК.

Имущество КФХ принадлежит его членам на праве совместной собственности, если иное не установлено законом или договором между ними. Члены КФХ владеют и пользуются имуществом по взаимной договоренности. Сделки по распоряжению имуществом совершаются главой КФХ или иным доверенным лицом.

Согласно ст. 258 ГК при разделе КФХ на два и более КФХ раздел имущества производится на общих основаниях. При выделе доли одного из членов КФХ земельный участок и средства производства разделу не подлежат. Вышедший имеет право на денежную компенсацию, соразмерную его доле. Порядок раздела и выплаты компенсации устанавливается по согласию всех членов КФХ, а при его отсутствии — судом. Срок для выплаты компенсации — не более 5 лет.

При прекращении деятельности КФХ происходит раздел его имущества на общих основаниях.

73.

Право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294—295, 299, 300 ГК РФ). По российскому гражданскому законодательству право хозяйственного ведения — это ограниченное вещное право, которым наделяются государственные или муниципальные унитарные предприятия с целью осуществления собственной предпринимательской деятельности, но с использованием имущества собственника (ст. 114 и 294 ГК РФ).

В соответствии со ст. 295 ГК РФ собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

В п. 2. статьи 295 ГК РФ содержится перечень действий, которые предприятие, владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения, не может совершить, не получив согласия на это собственника имущества. В отношении федеральных предприятий правом давать такое согласие наделены Российское агентство по управлению федеральным имуществом РФ и его территориальные агентства. От лица субъекта РФ или муниципального образования подобное согласие вправе дать комитет по управлению имуществом субъекта РФ или комитет по управлению имуществом муниципального образования.

По общему правилу собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, по обязательствам предприятия не отвечает. Исключение составляет случай, когда собственник (уполномоченный им орган) давал предприятию обязательные указания или имел возможность определять его действия иным образом, что привело к признанию предприятия банкротом (п. 3 ст. 56). В этом случае на собственника может быть возложена субсидиарная ответственность по долгам организации.

74.

Право оперативного управления имуществом (ст. 296—300 ГК РФ). Право оперативного управления также является разновидностью ограниченного вещного права. Его субъектами могут быть унитарное предприятие (казенное предприятие) (ст. ст. 115 и 296 ГК РФ) и учреждение, собственниками которого вправе выступать как государственные, так и частные организации и даже граждане (ст. 120 и 296 ГК РФ).

В соответствии со ст. 296 ГК РФ казенное предприятие, а также учреждение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им. Объект права — имущество казенного предприятия и имущество учреждения.

Содержание права оперативного управления значительно более узкое, чем содержание права хозяйственного ведения. Лицо, владеющее государственным или муниципальным имуществом на праве оперативного управления, владеет, распоряжается и пользуется им в пределах, очерченных требованиями закона, целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Так, казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Дополнительную особенность права оперативного управления составляет наличие субсидиарной ответственности собственника по долгам как казенного предприятия (ст. 115 ГК РФ), так и учреждения (ст. 120 ГК РФ). При этом учреждение отвечает по своим долгам лишь в пределах находящихся в его распоряжении денежных средств, в то время как казенное предприятие — всем своим имуществом.

75.

лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе продавать его, дарить, отдавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом постольку, поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте.Эти возможности собственника ограничены случаями, когда земельный участок изъят из оборота или ограничен в нем.Из оборота изъяты земельные участки, занятые находящимися в федеральной собственности объектами. Это военные объекты, объекты атомной энергетики и т.д.Согласно ст. 261 ГК земельный участок как объект права собственности имеет следующие признаки:Территориальные границы земельного участка определяются в порядке, установленном земельным законодательством, на основе документов, выдаваемых собственнику государственными органами по земельным ресурсам и землеустройству.Если иное не установлено законом, право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения.Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами и не нарушает прав других лиц.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретенное гражданином до введения в действие Земельного кодекса, сохраняется. Предоставление земельных участков гражданам на праве пожизненного наследуемого владения после введения в действие Земельного кодекса не допускается.Распоряжение земельным участком, находящимся на праве пожизненного наследуемого владения, не допускается, за исключением перехода прав на земельный участок по наследству. Государственная регистрация перехода права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству проводится на основании свидетельства о праве на наследство.Граждане, имеющие земельные участки в пожизненном наследуемом владении, имеют право приобрести их в собственность. при этом взимание дополнительных денежных сумм помимо сборов, установленных федеральными законами, не допускается.На участке, находящимся в пожизненном наследуемом владении владелец может возводить здания и сооружения, сдавать его в аренду, но не имеет право его отчуждать.

Статья 269 ГК закрепляет основания владения и пользования землей на праве постоянного пользования

Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляет владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование.Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, вправе, если иное не предусмотрено законом, самостоятельно использовать участок в целях, для которых он предоставлен, включая возведение для этих целей на участке зданий, сооружений и другого недвижимого имущества. Здания, сооружения, иное недвижимое имущество, созданные этим лицом для себя, являются его собственностью, а также передавать его в аренду и безвозмездное срочное пользование с разрешения собственника участка.

Право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут). Собственник недвижимого имущества - земельного участка, другой недвижимости - вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка - соседнего участка предоставления права ограниченного пользования соседним участком - сервитута.Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником соседнего участка и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута.Сервитут может быть установлен также в интересах и по требованию лица, которому участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования.Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком.Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и не может передаваться каким-либо способом лицам, не являющимся собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен.По требованию собственника земельного участка, обремененного сервитутом, сервитут может быть прекращен ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен.

76.

виндикационный иск — это иск не владеющего вещью собственника к незаконно владеющему ею несобственнику.

Субъектом права на виндикацию является собственник (или иной титульный, т.е. законный, владелец), который, следовательно, должен доказать свое право на истребуемое имущество, т.е. его юридический титул. Такое доказывание облегчается в случаях, когда речь идет о недвижимом имуществе, права на которое подлежат обязательной государственной регистрации.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) в данном случае является незаконный владелец, фактически обладающий вещью на момент предъявления требования. Если к этому моменту вещи у ответчика не окажется, то виндикационный иск к нему предъявлять нельзя, ибо исчез сам предмет виндикации. Можно, однако, предъявить к такому лицу иск о возмещении причиненных им собственнику убытков

Объектом виндикации во всех без исключения случаях является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Невозможно предъявить виндикационный иск в отношении вещей, определенных родовыми признаками или не сохранившихся в натуре Ведь содержание такого иска — возврат конкретной вещи, а не ее замена другой вещью или вещами того же рода и качества.

При наличии вышеназванных условий собственник вправе истребовать свою вещь, обнаруженную им у непосредственного нарушителя своего имущественного права.

гражданский закон традиционно различает два вида незаконного владения чужой вещью, порождающего различные гражданско-правовые последствия.

При добросовестном владении фактический владелец вещи не знает и не должен знать о незаконности своего владения (а по сути, чаще всего о том, что передавший ему вещь отчуждатель был не управомочен на ее отчуждение). При недобросовестном владении фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество Естественно, что у недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником во всех случаях без каких бы то ни было ограничений.

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях.

Во-первых, если такое имущество было им получено безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т.п.), поскольку такое изъятие не нанесет ему имущественных убытков, но будет способствовать восстановлению нарушенного права собственности). Во-вторых, в случае возмездного приобретения вещи добросовестным приобретателем имеет значение способ выбытия вещи у собственника.

Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле, он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Ведь последний действовал субъективно безупречно в отличие от самого собственника, допустившего неосмотрительность в выборе контрагента. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером.

Но если имущество выбыло из владения собственника помимо его воли, оно может быть истребовано даже и у добросовестного приобретателя. Ведь здесь субъективно безупречно поведение как приобретателя, так и собственника. Но приобретатель является хотя и добросовестным, но все же незаконным владельцем, поэтому предпочтительны интересы собственника. В этой ситуации за добросовестным приобретателем сохраняется право на возмещение убытков, причиненных ему отчуждателем вещи.

собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца возврата не только конкретного имущества, но и всех доходов, которые этот владелец извлек или должен был извлечь из имущества за все время своего владения им (либо их компенсации). На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения. За добросовестным владельцем истребуемого имущества признается также право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужом имуществе. Он может также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые от имущества улучшения, ибо в ином случае собственник по сути получал бы неосновательное обогащение.

как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с какого собственнику причитаются доходы от имущества.

Для предъявления указанного иска необходимо одновременно наличие следующих условий:имущество выбыло из владения собственника;оно сохранилось в натуре и находится в фактическом владении другого лица; указанное имущество является индивидуально определенным, ибо иск направлен на возврат собственнику именно того самого имущества, которое выбыло из его владения.

.

77.

Гражданское законодательство устанавливает три условия удовлетворения виндикационного иска.

имущество подлежит возврату собственнику во всех случаях, если незаконный владелец был недобросовестным приобретателем. Таким он признается, если знал или должен был знать по обстоятельствам дела, что приобретает имущество у лица, не имеющего права отчуждать его.

При безвозмездном приобретении имущества от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

У добросовестного приобретателя, получившего имущество по возмездной сделке, оно истребуется лишь в том случае, если выбыло из владения собственника (титульного владельца) помимо его воли. Возможные обстоятельства подобного выбытия имущества из владения могут быть различными: утеря его собственником, похищение имущества, случай, непреодолимая сила, акт государственного органа или должностного лица и т.д.

Из правил виндикации установлено одно исключение. Не допускается истребование от добросовестного приобретателя денег, а также ценных бумаг на предъявителя, даже если они выбыли из обладания собственника помимо его воли либо поступили к приобретателю безвозмездно (ч. 3 ст. 302 ГК РФ). Указанное правило призвано обеспечить устойчивость обращения денег и ценных бумаг на предъявителя.

Недобросовестный владелец обязан возвратить или возместить собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь за все время незаконного владения. В отличие от него, добросовестный владелец несет подобную обязанность лишь с того момента, когда он узнал о неправомерности своего владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

В свою очередь, как добросовестный, так и недобросовестный незаконный владелец вправе требовать от собственника компенсации произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с какого собственнику причитаются доходы от имущества.

Закон решает вопрос и о судьбе произведенных владельцем улучшений имущества. Имеются в виду такие обоснованные затраты, которые улучшают эксплуатационные свойства имущества, повышают его качество и т.п.

Если улучшения произведены добросовестным владельцем, ему предоставляется право либо оставить их за собой, если они могут быть отделены без повреждения вещи, либо потребовать от собственника возмещения произведенных на улучшения затрат в пределах увеличения стоимости вещи, если их отделение от вещи невозможно.

Права недобросовестного владельца на произведенные им улучшения самим законом не определены. По общему правилу, недобросовестный владелец вправе оставить за собой отделимые улучшения вещи, но не может требовать компенсации затрат на те улучшения, которые не могут быть отделены от вещи.

За произведенное ухудшение имущества незаконный владелец, независимо от добросовестности или недобросовестности, отвечает по общим правилам о деликтной ответственност

78.

Негаторный иск — требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом (ст. 304 ГК РФ).

собственник не лишен правомочия владения, но некое лицо неправомерно препятствует ему, как правило, в пользовании данным имуществом, стесняет осуществление им своего права. Такие препятствия, служащие основанием для предъявления негаторного иска, могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений (посадке деревьев и т.п.), препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих различные помехи в нормальном использовании соседнего земельного участка.

Субъектом негаторного иска (истцом) является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении (фактическом господстве), но испытывающий препятствия в ее использовании.

Субъектом обязанности (ответчиком по иску) считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно (обычно это касается правомочия пользования, а не владения или распоряжения, что очевидно, например, по отношению к объектам недвижимости).

Если же подобные помехи созданы законными действиями, например, разрешенной в установленном порядке прокладкой трубопровода возле жилого дома, придется либо их претерпевать, либо оспаривать их законность, что, во всяком случае, невозможно с помощью негаторного иска.

Объект требований по негаторному иску (предмет иска) составляет устранение длящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. При устранении нарушителем противоправного состояния к нему может быть предъявлен лишь иск о возмещении причиненных этим убытков.

Важным положением является тот факт, что отношения по негаторному иску не подвержены действию исковой давности — требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

Таким образом, негаторный иск (ст. 304 ГК РФ) — это внедоговорное требование владеющего вещью собственника к третьему лицу об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом.

Выделяют три основных условия удовлетворения негаторного иска.

Во-первых, действия третьих лиц создают препятствия для осуществления собственником правомочия пользования или права распоряжения, либо того и другого одновременно.

Во-вторых, указанные действия (препятствия) неправомерны. Необязательно, чтобы неправомерные действия были виновными (умышленными или неосторожными), так как согласно ст. 304 ГК РФ собственник вправе требовать устранения всяких нарушений его права (в том числе и невиновных).

В-третьих, нарушения ответчиком права собственника продолжают свое существование на момент предъявления иска. В этом случае на требования собственника (титульного владельца) исковая давность не распространяется (ст. 208 ГК РФ). Если нарушение уже прекратилось, предъявляется иск не в соответствии со ст. 304 ГК РФ, а иск о возмещении убытков, причиненных правонарушением.

Как уже отмечалось, в суде нередко предъявляются требования об освобождении имущества от ареста (исключении из описи).

Опись имущества может быть произведена в целях обеспечения последующей конфискации, обращения взыскания на имущество должника, охраны наследственного имущества и т.д. Предъявление негаторного иска возможно, если имущество, находящееся во владении собственника, описано ошибочно (например, вместо имущества другого лица либо в составе общего совместного имущества супругов). То есть истец лишается возможности распоряжаться своим имуществом ввиду возложенных на него ограничений. При этом он должен доказать право собственности на спорное имущество. Если же при производстве описи имущество изымается у собственника и передается третьим лицам, то возможно предъявление не негаторного, а виндикационного иска, так как имущество выбывает из владения собственника. Не вправе предъявлять негаторный иск должник (осужденный), у которого описано имущество по решению суда или приговору суда.

79.

Обязательство – гражданское правоотнош-е, в силу кот.одно лицо (должник) обязано совершить в пользу др.лица (кредитора)определенное действие (передать имущ-во, выполнить работу, уплатить деньги), либо воздержаться от определенного действия, а др.сторона (кредитор) имеет право тр-ть от должника исполнения его обяз-ти.

Основания возн.: основания возн.явл-ся такие юр.факты, как: договорные и иные сделки, не противореч.закону, акты гос.органов и орг.МСУ (ордер на жилое помещ.предоставляет его держателю право на заключение договора найма жилого помещения), судебные решения, причинение вреда гражданину или юр.лицу (деликтные обяз-ва), неосноват.обогащ., т.е. приобретение или сбережение имущества за счет другого лица без установленных законом, правовыми актами или сделкой оснований, иные действия граждан и юр.л.

Виды:

По соотношению прав и обяз.сторон: односторонние (у одной стороны только право а у др.только обяз-ть), взаимные (когда каждая сторона наделена и правами и обяз-тями).

По степени определенности обязанности должника: со строго определенной обязанностью должника, альтернативные (исполнение возможно путем совершения одного из перечисленных в условиях обя-в действий), факультативные (должник обязан совершить определенное действие, при невозможности – другое, предусмотр.обяз-вом)

Обязательства личного характера ( не допускается замена стороны – авторский д-р)

По основанию возникновения: договорные, внедоговорные (причин.вреда, неосн.обогащ.), обяз-ва из односторонних волевых актов (публичные торги)

По степени самодеятельности: главные (основные), дополнительные (акцессорные, заключенные для обеспечения исполнения основн.обяз-ва – неустойка, залог, задаток)

Отличит.черты: сторонами явл-ся строго определ.лица – должник и кредитор, содержаниеоб-ва – права и обяз-ти сторн как имущ., так и неимущ., объект обяз-ва – определенные действия обязанного лица, реализация кредитором своего права возможна только через выполнение должником своей обяз-ти.

80.

Субъекты обязательства:должник - лицо, несущее обязанность;кредитор - лицо, обладающее правом.

В обяз-ве могут участвовать 3-тьи лица. Должник может возложить исполнение обязательства на третье лицо, и кредитор обязан принять такое исполнение.

Обязательство со множественностью лиц - это обязательство, в которомна стороне должника или кредитора выступает несколько лиц.

Виды множественности лиц в обязательстве:

активная (несколько лиц на стороне кредитора);

пассивная (несколько лиц на стороне должника);

смешанная.

4Виды обязательств со множественностью лиц:

долевые;солидарные;субсидиарные.

Любое обязательство со множественностью лиц считается долевым, еслизаконом, иными правовыми актами или условиями обязательства не установлено иное.В долевом обязательстве каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый должник обязан исполнить обязательство в падающей на него доле. Если не установлено иное, все доли признаются равными.

Законом или договором могут быть установлены солидарные обязанности или требования (например, в случае неделимости предмета обязательства).В случае солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать: . исполнения обязательства от всех должников совместно; . исполнения обязательства от любого из них в отдельности (как полностью, так и в части долга);возмещения недополученного у одного из должников от остальных солидарных должников.Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных от исполнения обязательства кредитору. Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом своей доли. Отличительные черты солидарного требования кредиторов:любой кредитор вправе предъявить должнику требование в полномобъеме;до предъявления такого требования должник вправе исполнить обязательство любому из кредиторов по своему усмотрению;исполнение обязательства полностью одному из кредиторов освобождает должника от исполнения остальным;кредитор, получивший исполнение обязательства, обязан возместить причитающееся другим кредитором в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними (например, из соглашения об ином распределении долей).

В силу субсидиарного обязательства дополнительный должник обязан исполнить обязательство в случае, если основной должник отказался выполнить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответ на предъявленное требование (ст. 199 ГК). Субсидиарная ответственность может быть установлена законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

81.

Исполнен.об-ва – это совершение должником действий, составляющих его обязанность, либо предусмотренное условиями обяз-ва воздержание от совершения определ.действий.

Принципы исполнения:

П-п надлежащего исполнения обяз. – исполнение его в полном соответствии с условиями обяз-ва и требованиями закона, ины правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соотв. С обычаями делоого оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями

П-п исполнения обяз.в натуре – совершение должником именно тех действий, кот.предусмотрены условиями обяз-ва без замены их возмещением убытков или уплатой денежных сумм. Уплата неустойки и возмещ.убытков не освобожд.должника от исполнения обяз-ва в натуре, тогда как уплата неустойки и возмещ.убытков, причиненных неисполнением обяз-ва освобождают должника от исполнения обяз-ва в натуре.

Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обяз.или односторонних изменений его условий.

В исполнении обяз.участвует и кредитор. Кроме права требовать он несет некоторые кредиторские обяз-ти:

Кредитор обязан принять исполнение

В ряде случаев должен совершить какие-либо действия, при отсутствии кот.должник не сможет исполнить обяз-во (передача поставщику отгрузочных разнарядок)

82.

Срок исполнения определяется законом, основанием возникновения обязательства либо его существом.

Согласно ст. 314. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Согласно ст. 315 досрочное исполнение — право должника, если иное не предусмотрено законодательством, условиями обязательства или не вытекает из его существа (регулярное обслуживание клиентов).

Досрочное исполнение не допускается при осуществлении предпринимательской деятельности, кроме случаев, прямо предусмотренных законом, договором, обычаями делового оборота или существом обязательства.

Просрочка — неисполнение обязательства должником в установленный срок. Просрочка кредитора — неисполнение обязательства вследствие действий Кредитора, если он не принял надлежащее исполнение или не возвратил долговой документ и т. п. ).

Последствия просрочки по вине должника:

· должник обязан возместить кредитору убытки, вызванные просрочкой;

· должник отвечает за невозможность исполнения, наступившую в период просрочки;

· кредитор вправе отказаться от исполнения, если он потерял к нему интерес вследствие просрочки.

Последствия просрочки по вине кредитора:

· кредитор обязан возместить должнику убытки, вызванные просрочкой;

· кредитор отвечает за невозможность исполнения, наступившую в период просрочки;

· кредитор не имеет право на проценты по денежным обязательствам за период просрочки.

Место исполнения обязательства определяется соглашением сторон или вытекает из его существа.

В соответствии со ст. 316 ГК если место исполнения в договоре не определено, применяются правила, установленные:

Местом передачи имущества считается:

· при передаче недвижимости — место ее нахождения;

· при передаче имущества с перевозкой — место сдачи его первому перевозчику;

· при передаче имущества без перевозки — место изготовления или хранения имущества.

Местом исполнения денежных обязательств:

· место жительства кредитора в момент возникновения обязательства;

· при изменении им места жительства: если он известил об этом должника — новое место жительства с компенсацией расходов по пересылке; если он не известил об этом должника — старое место жительства, а при отсутствии там кредитора или его представителя — депозит нотариуса или суда.

Местом исполнения остальных обязательств считается место нахождения (жительства) должника.

83.

Принцип реального исполнения означает необходимость совершения должником именно тех действий (или воздержания от определенных действий), которые предусмотрены содержанием обязательства. Из этого вытекает недопустимость по общему правилу замены предусмотренного обязательством исполнения денежной компенсацией (возмещением убытков). Поэтому в случае ненадлежащего исполнения обязательства должник не освобождается от обязанности его дальнейшего исполнения в натуре, если только иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 396 ГК).

В прежнем правопорядке названный принцип являлся одним из господствующих, ибо в плановом хозяйстве деньги фактически не имели значения всеобщего эквивалента, а потому и денежная компенсация убытков обычно не давала кредитору возможности приобрести нужные ему товары (заказать работы или услуги и т.д.). Однако и в рыночном хозяйстве данный принцип сохраняет известное значение, обусловленное необходимостью максимального обеспечения интересов кредитора, например в отношениях с должником, занимающим монопольное положение.

Этот принцип лежит в основе предоставленной кредитору неисправного должника возможности исполнить обязательство в натуре (изготовить вещь, выполнить работу или получить услугу) с помощью третьего лица или даже самому, но за счет своего контрагента (ст. 397 ГК). По той же причине при неисполнении должником обязательства по передаче кредитору индивидуально-определенной вещи последний вправе потребовать отобрания этой вещи у должника (ч. 1 ст. 398 ГК). Обязанность по возмещению внедоговорного вреда также может заключаться в его возмещении в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, ремонт поврежденной вещи и т.п.) (ст. 1082 ГК).

Вместе с тем во многих случаях практически невозможно понудить неисправного должника к исполнению его обязательства в натуре даже путем исполнения судебного решения (например, при нарушении им обязательств по поставке товаров, перевозке грузов, проведению строительных работ). Поэтому по общему (впрочем, диспозитивному) правилу закона должник, исполняющий обязательство хотя бы и ненадлежащим образом (например, с просрочкой или частично), не освобождается от обязанности его дальнейшего исполнения в натуре, тогда как должник, вовсе не исполняющий свое обязательство, такой обязанности не несет, но должен возместить все причиненные этим убытки (ср. п. 1 и 2 ст. 396 ГК), включая возможное исполнение этого обязательства за его счет другим лицом. Должник также освобождается от исполнения обязательства в натуре, если такое исполнение вследствие допущенной им просрочки утратило интерес для кредитора либо последний согласился получить за него отступное (п. 3 ст. 396 ГК).

84.

В соответствии со ст. 330 ГК РФ неустойкой признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.Активное применение неустойки обусловлено тем обстоятельством, что «она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств».

Неустойка одновременно представляет собой и способ обеспечения исполнения обязательств и форму гражданско-правовой ответственности. Как форма ответственности неустойка характеризуется следующими особенностями:по требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков;стороны обязательственного правоотношения вправе самостоятельно предусмотреть в заключенном между собой соглашении ответственность за нарушение обязательства в виде договорной неустойки;неустойкой определяется мера ответственности за ненадлежащее исполнение обязательств как в отношениях между предпринимателями (профессиональными участниками имущественного оборота), так и между гражданами;как мера ответственности неустойка представляет собой величину определенную (законом или договором).

ГК РФ классифицирует неустойку на штраф и пеню, не определяя различий между ними. Теория гражданского права и практика гражданского оборота выработала следующие критерии разграничения между штрафом и пеней:

ШтрафВзыскивается как на основании просрочки исполнения обязательства, так и на основании иных правонарушений.Устанавливается как в виде процентов от величины невыполненного обязательства, так и в твердой денежной сумме. Представляет собой однократно взыскиваемую сумму.

ПеняВзыскивается на основании просрочки исполнения обязательства как целиком, так и в его части.Устанавливается в виде процента от суммы невыполненного обязательства.Начисляется непрерывно за каждый период просроченного времени. по основаниям возникновения, различают законную и договорную неустойки.

Законная неустойка представляет собой такой вид неустойки, который устанавливается законом и подлежит взысканию независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон Договорная неустойка устанавливается соглашением сторон в форме: соглашение о неустойке совершается в письменной форме независимо от формы основного обязательства; несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке. Договорная неустойка, как правило, применяется в тех случаях, когда не установлена законная неустойка.

в зависимости от соотношения права на неустойку с правом на компенсацию убытков, выделяют зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную неустойки.

Зачетной называется неустойка, взимаемая в счет причиненных убытков. Убытки в этом случае взыскиваются лишь в той части, в какой они не покрыты суммой неустойки.

Штрафная (кумулятивная) неустойка взыскивается сверх возмещаемых в полном объеме убытков. Данный вид неустойки является особо обременительной для правонарушителя, в связи с чем ее применение имеет наиболее эффективное превентивное значение.

Исключительная неустойка ограничивает ответственность только взысканием неустойки, исключая возможность предъявления требования о возмещении убытков.

Альтернативная неустойка допускает взыскание либо неустойки, либо возмещение убытков. В этом случае взыскание неустойки исключает возможность дальнейшего взыскания убытков и наоборот — взыскание убытков исключает возможность удовлетворения требований об уплате неустойки.

Современное гражданское законодательство не ограничивает предельно допустимый размер договорной неустойки, что побуждает участников гражданского оборота формулировать размер неустойки в самых широких пределах. Рассматривая такие дела, суд вправе уменьшить неустойку, если в ходе рассмотрения обстоятельств дела станет очевидным явная несоразмерность суммы, рассчитанной в соответствии с законом или договором неустойки, последствиям нарушения обязательства.

При наличии оснований для применения ст. 333 ГК РФ суд вправе уменьшить размер неустойки независимо от того, заявлялось ли такое ходатайство ответчиком.

Доказательства, подтверждающие явную несоразмерность неустойки последствиям нарушения обязательств, представляются лицом, заявившим ходатайство об уменьшении неустойки.Увеличение соглашением сторон размера законной неустойки само по себе не может служить основанием для уменьшения взыскиваемой суммы неустойки в соответствии со ст. 333 ГК РФ.Действия истца, способствующие увеличению размера неустойки, не могут служить основанием для ее уменьшения на основании ст. 333 ГК РФ.Отсутствие вины организации в невыполнении договорных обязательств может служить основанием для освобождения ее от ответственности по ст. 401 ГК РФ, а не по ст. 333 ГК РФ

85.

Залог в гражданском праве — имущество или другие ценности, находящиеся в собственности залогодателя и служащие частичным или полным обеспечением, гарантирующим погашение займа.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Заклад — залог с передачей заложенного имущества залогодержателю. Обязанности залогодержателя при закладе (если иное не предусмотрено договором):застраховать предмет заклада на его полную стоимость за счет и в интересах залогодателя;принимать меры, необходимые для сохранения предмета заклада;немедленно известить залогодателя о возникновении угрозы утраты или повреждения предмета заклада;регулярно направлять залогодателю отчет о пользовании предметом заклада, если пользование им допускается в соответствии с законом или договором;немедленно возвратить предмет заклада после исполнения залогодателем или третьим лицом обеспеченного закладом обязательства.

Залог прав — предметом залога могут быть принадлежащие залогодателю права владения и пользования, в том числе права арендатора, другие права (требования), вытекающие из обязательств, и иные имущественные права. В залог могут передаваться как права, имеющие денежную оценку (право на получение определенной суммы), так и права, определенно оценить стоимость которых невозможно (право аренды помещения). В договоре о залоге прав, не имеющих денежной оценки, стоимость предмета залога определяется по соглашению сторон.Не могут передаваться под залог неимущественные права, а также имущественные права, неразрывно связанные с личностью (право на получение пенсии).

Твердый залог (п. 2 ст. 338 ГК РФ) — с наложением знаков, свидетельствующих о залоге, печатей залогодержателя либо под замком. Предмет залога при этом остается во владении залогодателя, но без права пользования имуществом (склад с заложенным товаром опечатывается залогодержателем и не может быть вскрыт без его согласия). На практике такой залог применяется редко, поскольку при этом отсутствует возможность извлекать из имущества полезные свойства.

Ипотека — залог недвижимости. Регулируется законом об ипотеке. Предмет: земельные участки; предприятия, а также здания, сооружения и иное недвижимое имущество, используемое в предпринимательской деятельности;жилые дома, квартиры и части жилых домов и квартир, состоящие из одной или нескольких изолированных комнат;дачи, садовые дома, гаражи и другие строения потребительского назначения;воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты.

Правила об ипотеке применяются к залогу незавершенного строительством недвижимого имущества, возводимого на земельном участке в соответствии с требованиями законодательства.

Если иное не предусмотрено договором, вещь, являющаяся предметом ипотеки, считается заложенной вместе с принадлежностями. Неделимая вещь не может быть самостоятельным предметом ипотеки.

Залог вещей в ломбарде (ст. 358 ГК РФ). Предметом данного договора может быть только движимое имущество, предназначенное для личного потребления. Залогодателем является гражданин, залогодержателем — специализированные организации — ломбарды. Цель такого залога — обеспечение краткосрочных кредитов, выданных ломбардом. Их деятельность является предпринимательской.

Особенностью данных отношений является то, что закладываемые вещи передаются ломбарду. Пользоваться и распоряжаться заложенными вещами ломбард не вправе

Залог товаров в обороте. Исходя из определения, предметом данного вида залога могут быть только товары, т.е. движимое имущество, используемое в предпринимательской деятельности для реализации, переработки, перепродажи. На сегодняшний момент такой залог достаточно часто встречается в отношениях хозяйствующих субъектов, так как позволяет при отсутствии иного имущества заложить имеющиеся товары.

Предусмотрены два способа возникновения залогового правоотношения - в силу договора и на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, то есть если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения какого обязательства признается имуществом, находящимся в залоге.

86.

Договор залога - это соглашение между залогодержателем и залогодателем, в силу которого залогодержатель по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения заемщиком этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме, в нем указываются предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом (п. 1 ст. 339 ГК РФ). Договор о залоге является акцессорным договором к основному обязательству, он следует за основным договором в отношении нотариального удостоверения, а также государственной регистрации в порядке, установленном для сделок с соответствующим имуществом. Несоблюдение указанных правил влечет недействительность договора о залоге.

Сторонами договора о залоге являются залогодержатель и залогодатель. Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо (п. 1 ст. 335 ГК РФ). При этом залогодатель – это собственник вещи либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения. Предметом залога может быть любое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования). Не может быть предметом залога имущество, изъятое из оборота, а также требования, неразрывно связанные с личностью кредитора (об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и т. д.). С согласия залогодержателя допускается замена предмета залога (например, в случае его гибели или повреждения).

Риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества несет залогодатель, если иное не предусмотрено договором (ст. 344 ГК РФ). Однако если имущество передано залогодержателю, то он будет отвечать за его полную или частичную утрату, если не докажет, что приложил все усилия для обеспечения сохранности предмета залога.

Во время нахождения имущества в залоге залогодатель может пользоваться предметом залога, если иное не предусмотрено договором (ст. 346 ГК РФ). В то же время передавать предмет залога в аренду, ссуду или распоряжаться им иным образом он может только с согласия залогодержателя. Залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога лишь в случаях, предусмотренных договором, регулярно представляя залогодателю отчет о пользовании. По договору на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя.

Сторона, у которой находится заложенное имущество, обязана согласно п. 1 ст. 343 ГК РФ застраховать заложенное имущество (причем в любом случае за счет залогодателя) в полной его стоимости, а если она превышает размер обеспеченного залогом требования - на сумму не ниже размера требования. Кроме того, эта сторона должна принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц, и немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы этому имуществу.

В случае передачи предмета залога залогодержателю стоимость переданного имущества не является расходом залогодателя (п. 32 ст. 270 НК РФ), как не является и доходом залогодержателя (п.п. 2 п. 1 ст. 251 НК РФ). Однако в этом случае залогодержатель несет расходы на содержание предмета залога (например, хранение на складе). Расходы на содержание предмета залога возмещаются залогодержателю путем обращения взыскания на заложенное имущество либо они могут быть учтены при оценке предмета залога в договоре. Такой порядок может быть предусмотрен сторонами в договоре. Если по договору расходы на содержание заложенного имущества несет залогодержатель, то они признаются в качестве расходов при расчете налога на прибыль

К существенным условиям соглашения о залоге относятся:

87.

Основанием для обращения взыскания на заложенное имущество является неисполнение либо ненадлежащее исполнение должником обеспеченного залогом обязательства. Но если допущенное должником нарушение обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества, в обращении взыскания на заложенное имущество может быть отказано (сумма долга м.5% оценки предмета или просрочка м.3мес.)Если основное обяз-во денежное, то право на обращ.взыск.появл-ся при систематич.просрочке(более 3 раз в теч.12мес), даже если каждая просрочка по сумме незначит.

ГК РФ установил правило о том, что требования кредитора удовлетворяются из стоимости заложенного имущества по решению суда. Сторонам договора о залоге предоставлено право отступить от этих требований, если предметом залога является недвижимое имущество и стороны (залогодатель и залогодержатель) заключили специальное соглашение, предусматривающее реализацию предмета залога без обращения в суд.

Такое соглашение имеет юридическую силу при следующих условиях: соглашение заключено после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога (то есть если неисполнение или ненадлежащее исполнение основного обязательства стало свершившимся фактом);соглашение должно быть нотариально удостоверено.законодатель допускает, что такое соглашение может быть признано судом недействительным по иску лица, чьи права нарушены таким

Стороны также вправе изменить установленный законом судебный порядок реализации движимого имущества Для этого они также должны заключить соответствующее соглашение. Закон не предъявляет никаких специальных требований к форме и времени заключения такого соглашения. Соглашение об исключении судебного порядка реализации заложенного движимого имущества может быть заключено в простой письменной форме, как до, так и после возникновения оснований для обращения взыскания на заложенное имущество.

Право на обращение взыск.на зал.им-во возник.: в день исполнен.основн.обяз-ва, в более поздний срок по закону или д-ру, ранее этого дня по закону (если залогов было неск-ко и по последующему залогу возникло право на обращение взыск., предшествующий залогодерж-ль также может одновременно присоединиться к этому тр-нию, даже если строк не наступил. Если он этого не сделал, им-во продается с обременением).

Законом установлены случаи, когда взыск. на предм. залога м. б. обращено только по реш. суда:если для заключ д-ра о залоге имущ-ва физ лица требовалось согласие или разреш др. лица либо органа; если предм. залога явл. имущ., имеющее значит.истор., худож. или иную культурную ценность для общества; если залогодатель отсутствует и установить место его нахожд. Невозм.; если предм. залога явл. жилые помещ., принадлежащие на праве собственности физ. лицам; если д-ром о залоге или иным соглашением залогодателя с залогодержателем не установлен порядок обращения взыскания на заложенное движимое имущество либо в установленном сторонами порядке обращение взыскания невозможно; если законом установлены иные случаи.

при обращении взыскания на заложенное движимое имущество во внесудебном порядке - обязательство залогодержателя направить залогодателю уведомление о начале обращения взыскания на предмет залога, а также установил требования, что должно содержаться в таком уведомлении:название заложенного по договору о залоге движимого имущества, за счет которого подлежат удовлетворению требования залогодержателя;сумма, подлежащая уплате залогодержателю на основании обеспеченного залогом обязательства;способ реализации заложенного движимого имущества, предусмотренный соглашением сторон;цена (начальная продажная цена) заложенного движимого имущества.

Без такого уведомления реализация заложенного имущества невозможна. Поэтому в интересах залогодержателя направить такое уведомление как можно раньше.

Реализация залога:

существует два варианта определения начальной продажной цены заложенного недвижимого имущества. Во-первых, это могут сделать стороны путем заключения соответствующего соглашения, во-вторых, это может сделать суд, в случае спора между сторонами.

Порядок проведения публичных торгов в ходе исполнительного производства

Публичные торги по продаже заложенного имущества проводятся по месту нахождения этого имущества.

Организатор публичных торгов извещает о предстоящих публичных торгах не позднее чем за 10 дней, но не ранее чем за 30 дней до их проведения в периодическом издании, В извещении указываются дата, время и место проведения публичных торгов, характер продаваемого имущества и его начальная продажная цена.

4. Лица, желающие принять участие в публичных торгах, вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые должны быть указаны в извещении о публичных торгах. Размер задатка не может превышать 5 процентов от начальной продажной цены заложенного имущества.Лицам, которые участвовали в публичных торгах, но не выиграли их, задаток возвращается немедленно по окончании публичных торгов. Задаток также подлежит возврату, если публичные торги не состоялись.

6. Выигравшим публичные торги признается лицо, предложившее на публичных торгах наиболее высокую цену за продаваемое имущество. Это лицо и организатор публичных торгов подписывают в день их проведения протокол о результатах публичных торгов.Лицо, выигравшее публичные торги, должно в течение пяти дней после их окончания внести сумму, за которую им куплено заложенное имущество (покупную цену), за вычетом ранее внесенного задатка на счет, указанный организатором публичных торгов. При невнесении этой суммы задаток не возвращается.

В течение пяти дней с момента внесения покупной цены лицом, выигравшим публичные торги, организатор публичных торгов заключает с ним договор купли-продажи. Этот договор и протокол о результатах публичных торгов являются основанием для внесения необходимых записей в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Объявление публичных торгов несостоявшимися:на публичные торги явилось менее двух покупателей; на публичных торгах не сделана надбавка против начальной продажной цены заложенного имущества;лицо, выигравшее публичные торги, не внесло покупную цену в установленный срок.

Публичные торги должны быть объявлены несостоявшимися не позднее чем на следующий день после того, как имело место какое-либо из указанных обстоятельств.

В течение 10 дней после объявления публичных торгов несостоявшимися залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество по его начальной продажной цене на публичных торгах и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные ипотекой этого имущества.К такому соглашению применяются правила гражданского законодательства Российской Федерации о договоре купли-продажи.

не позднее чем через месяц после первых публичных торгов проводятся повторные публичные торги. Начальная продажная цена заложенного имущества на повторных публичных торгах, снижается на 15%

Если залогодержатель не воспользуется правом оставить предмет ипотеки за собой в течение месяца после объявления повторных публичных торгов несостоявшимися, ипотека прекращается.

Залогодержатель считается воспользовавшимся указанным правом, если в течение месяца со дня объявления повторных публичных торгов несостоявшимися направит организатору торгов или, если обращение взыскания осуществлялось в судебном порядке, организатору торгов и судебному приставу-исполнителю заявление (в письменной форме) об оставлении предмета ипотеки за собой.

Реализация заложенного имущества по соглашению сторон

Реализация предмета ипотеки по соглашению сторон во внесудебном порядке обращения взыскания на заложенное имущество осуществляется путем проведения открытого аукциона организатором торгов, который действует на основании договора с залогодержателем и выступает от его или своего имени.Сумма вознаграждения организатора торгов удерживается им из суммы, вырученной при реализации

До проведения аукциона организатор торгов или залогодержатель направляет залогодателю уведомление о необходимости исполнения обязательства, обеспеченного ипотекой. Уведомление направляется залогодателю заказным письмом по адресу, указанному в договоре об ипотеке, либо по иному известному месту жительства или месту нахождения залогодателя При неудовлетворении требований, содержащихся в уведомлении о проведении торгов, в течение 10 дней со дня получения уведомления залогодателем либо, если этот срок истекает ранее, 45 дней со дня направления залогодержателем или организатором торгов такого уведомления залогодателю организатор торгов направляет залогодателю, залогодержателю уведомление о торгах и опубликовывает извещение о торгах. Извещение о проведении торгов должно быть опубликовано в периодическом издании. С даты первой публикации извещения о проведении торгов до даты их проведения должно пройти не менее чем десять дней.Залогодатель по требованию в письменной форме залогодержателя не позднее трех рабочих дней после предъявления такого требования обязан передать залогодержателю документы, необходимые для проведения торгов и передачи предмета ипотеки в собственность лица, выигравшего торги.В случае, если до момента реализации предмета ипотеки должник, залогодатель или третье лицо полностью удовлетворили все обеспеченные ипотекой требования, залогодержатель не позднее рабочего дня, следующего после дня поступления денежных средств на его счет, обязан вернуть залогодателю все ранее переданные ему залогодателем документы.

Прекращение обращения взыскания на заложенное имущество и его реализации. Должник по обеспеченному ипотекой обязательству и залогодатель, являющийся третьим лицом, вправе прекратить обращение взыскания на заложенное имущество, удовлетворив все обеспеченные ипотекой требования залогодержателя, Это право может быть осуществлено в любое время до момента продажи заложенного имущества на публичных торгах, аукционе или по конкурсу либо приобретения права на это имущество в установленном порядке залогодержателем.

88.

Суть поручительства состоит в том, что наряду с главным должником личную ответственность за его долг принимает на себя еще другое лицо — поручитель.

В настоящее время поручительство применяется почти исключительно как способ обеспечения денежных обязательств.

Несмотря на широкую известность и популярность поручительства, в юридической литературе наблюдается различный подход к определению данного понятия. Так, одни понимают под поручительством «присоединенное к главному обязательству дополнительное условие об исполнении его третьим лицом, поручителем, в случае неисправности должника». Другие полагают, что «поручительство есть денежная ответственность, принимаемая посторонним лицом за контрагента, на случай неисполнения последним своего обязательства». По мнению третьих, «поручительство представляет юридическое отношение, в котором одно или несколько лиц обязываются в случае неисправности лица, обязанного совершением какого–либо действия в пользу другого лица, совершить за должника это действие или вознаградить верителя за нарушение его права». Под поручительством понимают и договор, и обязательство, и, наконец, гражданское правоотношение.

представляется целесообразным разграничивать поручительство, как правоотношение и договор поручительства, как основание его возникновения.

Действующее законодательство позволяет использовать договор поручительства лишь в целях создания правоотношений ответственности применительно к неисполнению либо ненадлежащему исполнению обязательств. На практике отношения данного рода наиболее часто возникают применительно к неисполнению (ненадлежащему исполнению) лишь договорных обязательств.

По договору поручительства поручитель обязывается отвечать за исполнение кредитором своих обязательств. В российской цивилистике в настоящее время является господствующей точка зрения, согласно которой поручитель не считается обязанным исполнить обязательство третьего лица, а только нести ответственность в случае, если обязательство окажется неисполненным. Обязанность поручителя «отвечать за исполнение обязательства должником» не означает, что поручитель принимает на себя обязанность исполнить обязательство вместо неисправного должника. Как правило, поручитель не располагает такой возможностью, если только речь не идет о денежном обязательстве. Кроме того, есть ряд обязательств, которые вообще не могут быть исполнены без личного участия должника. Поэтому поручитель, по общему правилу, несет обязанность возместить в денежной форме неисполненное должником.

Говоря о предмете договора поручительства, следует исходить из того, что условие о предмете — единственное существенное условие, общее для всех договоров.

условием о предмете данного договора является условие, обязывающее поручителя отвечать перед кредитором другого лица за исполнение последним его обязательства полностью или в части

Для определения, в обеспечение каких именно обязательств выдано поручительство, необходимо указать стороны этих обязательств, их содержание и сумму. Кроме того, при отсутствии в самом договоре поручительства конкретной суммы, в пределах которой поручитель отвечает по обязательствам третьего лица, также нельзя сделать вывод о наличии предмета договора.

Договор требует обязательной письменной формы, ее несоблюдение влечет недействительность соглашения.

Наибольшей эффективности данных отношений способствуют два правила, установленные ГК РФ:

поручитель и должник несут солидарную ответственность за исполнение обязательства (п. 1 ст. 363). Если исполнение обеспечивалось несколькими поручителями, они также отвечают солидарно, если иное не предусмотрено договором.

поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и основной должник, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 363). Он обязан выплатить не только сумму основного долга, но и проценты по нему, судебные издержки и все другие убытки, вызванные нарушением обязательства.

Основания прекращения поручительства если прекратилось основное обязательство;если основное обязательство было изменено без согласия поручителя, в силу чего его ответственность увеличилась или возникли иные неблагоприятные для поручителя последствия, в случае перевода долга по обеспеченному обязательству, если поручитель не дал согласия ручаться за нового должника;если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;если истек срок поручительства, указанный в договоре;если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения основного обязательства не предъявит требование к поручителю (если срок действия договора поручительства не установлен);если срок исполнения основного обязательства не установлен и не может быть определен, поручительство прекращается в случае, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение 2 лет с момента заключения договора поручительства.

89.

В силу банковской гарантии гарант дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями гарантии денежную сумму после предоставления бенефициаром письменного требования об ее уплате (ст. 368 ГК РФ).

Исходя из определения банковской гарантии и анализа соответствующих норм ГК РФ, можно сделать вывод о том, что она представляет собой одностороннюю сделку, которой, как правило, обеспечивается возвратность банковского кредита.

В отличие от поручительства, возникающего в силу договора и характеризующегося акцессорностью, банковская гарантия — односторонняя сделка, имеющая самостоятельный, независимый от основного обязательства характер (ст. 370 ГК РФ. банковская гарантия не может быть квалифицирована как разновидность поручительства. Независимость банковской гарантии сохраняется даже если в ней прямо указано на обязательство, которое она обеспечивает. Это означает, что обязательства гаранта сохраняются, даже если основной договор прекратился или, например, признан недействительным.

Если поручитель отвечает в размере, который требование имеет на момент удовлетворения (п. 2 ст. 363 ГК РФ), то ответственность гаранта (ст. 377 ГК РФ) ограничивается суммой, на которую выдана гарантия (если она выдана на 100 тыс. рублей, то больше этой суммы гарант и не уплатит).

Прежде всего, необходимо отметить особый субъектный состав правоотношения, возникающего по поводу обеспечения обязательств посредством банковской гарантии. В качестве гаранта могут выступать лишь банки, иные кредитные учреждения или страховые организации (ст. 368 ГК РФ). Помимо гаранта в число субъектов складывающихся отношений входят принципал (должник по обеспеченному гарантией обязательству) и бенефициар (кредитор по обеспеченному обязательству).

Кроме того, банковская гарантия выдается на возмездной основе. Указания на этот счет непосредственно отражаются в законе, так п. 2 ст. 369 ГК РФ в императивном порядке предписывает принципалу уплатить гаранту вознаграждение за выдачу последним банковской гарантии. Размер уплачиваемой суммы стороны определяют самостоятельно. Таким образом, банковская гарантия всегда является возмездной сделкой.

Независимость банковской гарантии от основного обязательства, являясь одним их главных отличительных ее черт, характеризует данный правовой институт в качестве самостоятельного, отличного от иных способов обеспечения обязательств, и, в то же время, перспективного в кредитной сфере. мы можем сделать вывод о том, что исполнение гарантом своих обязательств перед бенефициаром, погашает права требования последнего к принципалу. В противном случае мы имели бы дело с неосновательным обогащением кредитора.

Определяя характерные черты банковской гарантии, нельзя не обратить внимание на то обстоятельство, что отсутствие в банковской гарантии указания бенефициара, которому она выдана, не является основанием для признания ее недействительной. Данное положение определяется тем, что из ст. 368 ГК РФ не следует, что банковская гарантия должна содержать наименование конкретного бенефициара. При отсутствии такого указания обязательство по гарантии должно исполняться в пользу бенефициара, предъявившего гаранту подлинник банковской гарантии.

Таким образом, банковская гарантия, являясь достаточно новым правовым институтом, имеет ряд существенных особенностей (особый субъектный состав, независимость банковской гарантии от основного обязательства и др.), позволяющих выделить этот способ обеспечения обязательств в качестве одного из наиболее эффективных в условиях рыночной экономики

Банковская гарантия требует соблюдения письменной формы соглашения. Вступает в силу со дня ее выдачи, если иное прямо не предусмотрено в гарантии (ст. 373 ГК РФ).

90.

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

Предметом задатка может быть только денежная сумма. Соглашение о задатке всегда совершается в письменной форме, в противном случае эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное (п. 2,3 ст. 380 ГК РФ).

Задаток выполняет удостоверительную, обеспечительную, платежную, компенсационную функции.

Особенности задатка:

› сторона, давшая задаток, в случае неисполнения ею договора теряет его, а сторона, получившая задаток и не выполнившая обязательство, должна уплатить двойную сумму в случае, если она ответственна за невыполнение обязательства (п 2 ст. 381 ГК);

› задаток возвращается в размере полученной денежной суммы в двух случаях: при прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон, а также при невозможности исполнения обязательства (п. 1 ст. 381 ГК);

› денежная сумма задатка выдается в счет будущих платежей по главному договору, поэтому при его исполнении задаток удерживается.

Отличие задатка от аванса состоит в том, что для аванса не характерна обеспечительная функция: сторона, выдавшая аванс, вправе требовать его возвращения во всех случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения за исключением случаев, предусмотренных законом или договором.

Поэтому при заключении договора, в котором предполагается предварительная выплата в счет основной оплаты по договору, необходимо сразу указать чем, авансом или задатком, является эта выплата. А если в договоре не указано, что сумма предоплаты является задатком, то такая сумма автоматически будет считаться авансом.

Удостоверительная функция задатка выражается в том, что он выдается в «доказательство заключения договора» (п. 1 ст. 380 ГК РФ). Исполняя передачей задатка все основное обязательство или его часть, должник тем самым подтверждает наличие договорного обязательства, в счет платежей по которому задаток выдается. Указанная функция существенна как для устных договоров, так и для письменных.

Обеспечительная функция сводится к тому, что если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если же за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка, т.е. возвратить полученную сумму задатка и уплатить дополнительно сумму, равную ему (ст. 381 ГК РФ).

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

Компенсационная функция задатка заключается в том, что сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 381 ГК РФ).

Поскольку выданная вперед денежная сумма является задатком лишь в том случае, если установлено, что она дана в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения, то при отсутствии этих двух признаков уплаченную сумму следует считать авансом. Аналогичное правило действует и в случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся от стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения письменной формы (п. 3 ст. 380 ГК РФ).

91.

Замена кредитора — это уступка права требования или цессия.

Уступающий право кредитор — цедент.

Принимающий право кредитор — цессионарий.

Общие правила цессии:

· согласно п.2 ст. 382 ГК цессия производится без согласия должника, если это не противоречит законодательству или договору;

· согласно п.3 ст. 382 цессионарий обязан известить должника о переходе права требования, иначе исполнение цеденту освобождает должника от исполнения цессионарию;

· согласно ст. 383 ГК не допускается уступка прав, непосредственно связанная с личностью кредитора (алименты, возмещение вреда здоровью и т.д.);

· согласно ст. 384 ГК объем и условия обязательства не меняются как для должника, так и для кредитора;

· согласно ст. 385 ГК цедент обязан предоставить цессионарию все доказательства права требования, а также сообщить другие сведения, имеющие значение для его осуществления, а должник вправе потребовать от цессионария предоставления ему доказательств перевода прав требования на него;

· согласно п.2 ст. 388 ГК не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника;

· согласно ст. 389 ГК форма уступки права аналогична форме сделки;

· согласно ст. 390 ГК в общем случае цедент отвечает перед цессионарием за недействительность требования, но не отвечает за его неисполнение, если он не поручился за должника перед цессионарием.

Замена должника — это перевод долга.

Общие правила:

· согласно ст. 391 старый должник не отвечает перед кредитором за исполнение новым должником обязательства, поэтому перевод долга допускается только с согласия кредитора; перевод долга без согласия кредитора ничтожен;

· объем и условия обязательства сохраняются;

· согласно ст. 392 форма перевода долга аналогична форме основного обязательства.

· новый должник вправе выдвигать кредитору те же возражения, что и старый;

3. При перемене лиц во взаимных обязательствах происходит одновременно как переход права требования, так и перевод долга. Поэтому для их исполнения необходимо выполнение условий, относящихся к обоим видам замены стороны.

92.

Прекращение обязательства оформляется так же, как и его установление. Если при установлении обязательства должник выдал кредитору долговой документ, кредитор обязан вернуть его с надписью о прекращении обязательства. При невозможности его вернуть кредитор обязан удостоверить прекращение обязательства выдачей соответствующей расписки.

Должник вправе требовать выдачи ему расписки как о полном, так и о частичном прекращении обязательства и в случаях, когда оно не было письменно оформлено. Наличие долгового документа у должника оценивается как возврат его должнику вследствие исполнения обязательства.

В соответствии со ст. 408 ГК прекращение обязательства обусловлено не всяким, а надлежащим исполнением, т.е. соответствующим условиям обязательства, требованиям законодательства, а при их отсутствии — обычаям делового оборота или обычно предъявляемым требованиям. Надлежащее исполнение — достижение цели, ради которой установлено обязательство.

Надлежащее исполнение обязательства оформляется выдачей кредитором должнику расписки об исполнении либо возвратом должнику долгового документа. При отказе в их выдаче должник вправе задержать исполнение, а кредитор считается просрочившим. Надлежащим исполнением считается также внесение долга в депозит нотариуса или суда, если это допустимо законом.

В соответствии со ст. 410 обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного требования, срок которого наступил или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны. Это допустимо если: требования встречные, однородные, срок исполнения наступил либо срок не указан или определен моментом востребования.

Зачет в отношении обязательства с истекшим сроком исковой давности может быть применен только при добровольном согласии на это должника. Не допускается зачет требований:

· с истекшим сроком исковой давности;

· о возмещении вреда жизни и здоровью;

· о взыскании алиментов;

· о пожизненном содержании;

· в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

При уступке требований должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первому кредитору, если срок его исполнения наступил до получения должником уведомления об уступке требования.

Прекращение обязательства в соответствии со ст. 413 ГК при совпадении должника и кредитора в одном лице, которое наиболее часто возникает при правопреемстве:

· наследование должником имущества кредитора;

· реорганизация юридического лица в форме слияния или присоединения лиц, имеющих взаимные обязательства.

93.

Согласно ст. 414 ГК новация — соглашение сторон о замене первоначального обязательства другим, предусматривающим иной предмет или способ исполнения.

Особенность новации по отношению к изменению обязательства — стороны специально договариваются о прекращении ранее действовавшего обязательства и замене его новым. Новация прекращает и дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Поскольку новое обязательство заменяет первоначальное, недействительность первоначального означает и недействительность нового обязательства.

Не допускается новация в отношении обязательства по возмещению вреда жизни и здоровью и по уплате алиментов.

Согласно ст. 415 ГК обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

Согласно ст. 416 ГК обязательство прекращается невозможностью его исполнения, если оно вызвано обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает.

Невозможность исполнения должна наступить в силу объективных обстоятельств, сделавших невозможным исполнение для данного лица. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

При виновной невозможности исполнения обязательство не прекращается, а преобразуется в обязанность для виновной стороны возместить причиненные контрагенту убытки.

При случайной невозможности исполнения обязательство прекращается. Во взаимном обязательстве уже произведенное исполнение сохраняет силу при наличии встречного удовлетворения, а при его отсутствии — подлежит возврату должнику.

Гибель индивидуально-определенной вещи как предмета обязательства, приводит к невозможности исполнения, и обязательство прекращается. Родовые вещи юридически заменимы, и пока замена осуществима, обязательство объективно может быть исполнено, поэтому гибель родовой вещи не означает прекращения обязательства.