**1. Гр.ое пр.: понятие, предмет, функции.**

Как и любая отрасль гр.ое пр. регулирует общ-е отнош-я. Предмет гр.ого права также составляют общ-е отнош-я. Гр.ое пр. имеет дело с имущ-енными отнош-ями. Под имущ-енными понимают такие общ-е отнош-я, которые возникают по поводу различ. рода мат-ых благ, т.е. вещей, работ, услуг и иного имущ-а в широком смысле этого слова. Др. составл-ей частью предмета гр.ого права в соотв. со Ст. 2 ГК являются личные неимущ.е отнош-я. Из самого названия вытекает, что личные неимущ.е отнош-я обладают, по крайней мере, двумя признаками. (1), указанные отнош-я возникают по поводу неимущ.х (духовных) благ, таких как честь, достоинство, деловая репутация, имя гражд-а и т.п. (2), личные неимущ.е отнош-я неразрывно связаны с личностью участвующих в них лиц. =>, под личными неимущ.ми отнош-ями следует понимать возникающие по поводу неимущ.х благ общ-е отнош-я, в которых осущ-ется индивиду­ализация личности гражд-а или организации посредством выяв­ления и оценки их нравственных и иных социальных качеств.

Если понятие пред­мета – какие общ-е отнош-я регулируются, то понятие метода - как эти общ-е отнош-я регулируются нор­мами гр.ого права.

Общ-ые отнош-я, составл-ие предмет гр.ого права, носят взаимооценочный характер. Взаимная же оценка участников общ-х отнош-й может правильно формироваться лишь при условии равенства сторон. Поэтому имущ-енно-стоимостные и личные неимущ.е отнош-я получают наи> полн. развитие только в том случае, если они регулируются на основе юр-ого равенства сторон. Из этого вытекает, что в гр.ом праве применяется метод юр-ого равенства сторон. Это означает, что ни одна из сторон в гр.ом пр.отнош-и не может предопре­делять поведение др. стороны только в силу занимаемого ею в пр.отнош-и полож-я, как это имеет место, напр., в административном пр.отнош-и. Применение метода юр-о­го равенства сторон обеспечивает участникам гр.их пр.отнош-й независимость и самостоятельность, позволяет им проявлять инициативу и предприимчивость, совершать любые действия, не запрещенные зак.ом.

=>, гр.ое пр. можно определить как совокуп­ность пр.вых норм, регулирующих на началах юр-ого равен­ства сторон имущ-енные и личные неимущ.е отнош-я.

**3,Юридические лица.Понятие и признаки.**

Понятие и признаки юр лица раскрываются в ст. 23 ГК: юр лицами признаются организации, кот имеют отдельное имущество, могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде, арбитражном суде или в третейском суде.

Из этого определения можно выделить такие существенные признаки юр лица:

1. организационное единство (юр лицо - не отдельный гражданин, а коллективное образование, имеющее свою внутреннюю структуру);
2. наличие отдельного имущества;
3. участие в гражданском обороте от своего имени;
4. способность нести самостоятельную имущественную ответственность;
5. способность быть истцом и ответчиком в судах.

Правоспособность юр лица.

Как субъект имущественных и личных неимущественных отношений юр лицо наделяется гражданской право- и дееспособностью. В отличие от граждан, у которых вначале возникает правоспособность, а по достижении 18-ти лет дееспособность, у юр лиц гр право- и дееспособность возникают одновременно; поэтому в законе (ст. 26 ГК) говорится только о гр правоспособности юр лица, которой по содержанию тождественна дееспособность.

Правоспособность юр лица возникает в момент гос регистрации, а в случаях, предусмотренных зак актами - с момента регистрации устава. Если гр правоспособность граждан явл общей, то правоспособность юр лица явл специальной: оно имеет гр правоспособность в соответствии установленным целям своей деятельности.

Порядок возникновения и прекращения юр лиц.

Зак-вом предусматривается несколько способов возникновения юр лиц: распорядительный, нормативно-явочный, разрешительный, договорной.

Суть распорядительного порядка состоит в том, что собственник имущества или уполномоченный им орган принимает решение (распоряжение) о создании организации и утверждает ее устав или положение о ней ( так создаются предприятия).

Нормативно-явочный порядок состоит в том, что условия создания юр лица зафиксированы в законе в виде общего разрешения гос-ва, но для возникновения конкретной организации необходимы проявление инициативы (явки) ее организаторов и регистрация в соответствующем органе.

Юр лица могут создаваться на договорной основе, т.е. путем уложения учредительного договора гражданами или организациями, кот добровольно объединяются для достижения определенных целей.

Разрешительный порядок создания юр лица означает, что одним из необходимых условий его возникновения явл разрешение (согласие) соответствующего органа или предприятия.

При наступлении предусмотренных в законе обстоятельств юр лицо прекращает свою деятельность. Такими обстоятельствами могут быть:

1. достижение поставленных перед ним целей;
2. окончание определенного срока, на кот была рассчитана деятельность юр лица.

Формами прекращения юр лица явл ликвидация и реорганизация.

4-5 Хозяйственные товарищества и общества

**1.** Хозяйственные общества и товарищества - наиболее распространенные виды коммерческих организации, образуемые для систематического заня­тия предпринимательской деятельностью.

***Товарищество*** *-* это ***объединение лиц,*** а ***общество - объединение капита­лов.*** Этим обусловлены следующие **различия** между ними:

• участники товарищества должны непосредственно (лично) участвовать в деятельности товарищества, тогда как в обществе достаточно просто участвовать капиталом.

Участниками товарищества могут быть только юридические лица и ин­дивидуальные предприниматели, тогда как участниками общества могут быть любые субъекты гражданского права;

• действия полных товарищей являются действиями самого товарище­ства, тогда как права и обязанности для общества приобретаются дей­ствиями его органов;

• одно и то же лицо одновременно может участвовать только в одном товариществе, но может быть участником неограниченного числа об­ществ;

• товарищество характеризуется полной имущественной ответственнос­тью товарищей своим личным имуществом по обязательствам товари­щества (в субсидиарном порядке), тогда как участники общества ника­кой имущественной ответственности не несут (кроме общества с дополнительной ответственностью), так как их вклады - собственность общества, следовательно, они несут только риск убытков в размере этих вкладов;

• для общества установлен минимальный размер уставного капитала, тогда как в отношении товариществ такой нормы нет.

Нормы Гражданского кодекса исчерпывающе регулируют статус хо­зяйственных товариществ, тогда как в отношении общества предусматри­вается издание специальных законов (в настоящее время приняты Феде­ральные законы "Об акционерных обществах" от 26 декабря 1995 года (с изм. на 24 мая 1999 года), "Об обществах с ограниченной ответственнос­тью" от 8 февраля 1998 года (с **изм.** на **31** декабря 1998 года)).

# Хозяйственные товарищества

1. **Полное товарищество -** 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 (п.1 ст. 69 ГК). Полное товарищество ликвидируется, если в нем остается только один участник.

**3. Товарищество на вере (коммандитное товарищество) -** товарищество, в котором наряду с полными товарищами (на которых распространяются нормы ГК о полном товариществе) участвуют вкладчики (*коммандитисты),* кото­рые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в преде­лах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 82 ГК).

***Вкладчики*** не участвуют в управлении товариществом, они вправе только:

1. знакомиться с годовым отчетом товарищества;
2. получать часть прибыли товарищества;
3. преимущественно перед полными товарищами получать причитающу­юся им часть оставшегося после ликвидации товарищества имущества;
4. выйти из товарищества по окончании финансового года.

В случае выхода из товарищества всех коммандитистов оно ликвидиру­ется либо преобразуется в полное товарищество. Коммандитное товарище­ство сохраняется, если в нем участвует хотя бы один полный товарищ и один вкладчик.

# Хозяйственные общества

**4. Общество с ограниченной ответственностью -** упрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого ***разделен на доли,*** размеры которых определены учредительными документами.

Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риски убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК).

Специальным законом должно быть установлено максимально возмож­ное число участников общества и минимальный размер его уставного ка­питала, в случае недостижения которого общество подлежит ликвидации.

*Высшим органом* общества является собрание его участников, а текущее управление осуществляется выборным исполнительным органом. Общество с ограниченной ответственностью вправе по единогласному решению всех его участников преобразоваться в акционерное общество или производ­ственный кооператив.

**5. Общество с дополнительной ответственностью** - учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого поделен на Доли определенных учредительными документами размеров. Участники та­кого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обя­зательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества. К обществу с дополнительной ответственностью применяются нормы **ГК** об обществах с ограниченной ответственностью (ст. 95 ГК).

**6. Акционерное общество -** общество, уставный капитал которого разделен на определенное число *акций;* акционеры не отвечают по его обязатель­ствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пре­делах стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК).

***Акции*** удостоверяют долю акционера в уставном капитале. *Простые* ак­ции дают право на участие в управлении обществом. *Привилегированные* акции не дают права на участие в управлении обществом, но предоставля­ют право на преимущественное получение дивидендов в твердо установ­ленном размере, а также на преимущественное получение части имуще­ства АО, оставшегося после ликвидации общества.

*Высшим органом* акционерного общества является общее собрание ак­ционеров. *Текущее управление осуществляется* избираемым исполнительным органом. В обществе с числом акционеров больше 50 обязательно создание наблюдательного совета (совета директоров). Акционерное общество может быть по решению общего собрания акционеров преобразовано в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив.

**7. Различия между открытыми и закрытыми** акционерными обществами:

1. закрытое общество не может производить открытую эмиссию акций;
2. в закрытом обществе у акционеров существует преимущественное пра­во покупки акций общества;
3. число акционеров закрытого общества не может быть больше 50;
4. минимальный размер уставного капитала открытого акционерного об­щества - 1000 минимальных размеров оплаты труда, а закрытого - 100;
5. открытое акционерное общество обязано публиковать для всеобщего обозрения свой годовой отчет.

Любое акционерное общество обязано вести *реестр* акционеров. Акционерное общество ***ликвидируется,*** если на конец финансового года стоимость чистых активов общества становится меньше установленного ми­нимального размера уставного капитала.

Дочерние и зависимые общества не являются отдельной организаци­онно-правовой формой юридических лиц.

**6. Акционерное общество** –

общество, имеющее уставный фонд, разделенный на определенное число акций равной номинальной стоимости, и несущее ответственность по обязательствам только своим имуществом. Акционерное общество может быть открытым или закрытым (статья 29 Закона Республики Беларусь "Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью").Предприятие, имущество которого принадлежит на праве собственности иному юридическому или физическому лицу или лицам и передано предприятию на праве полного хозяйственного ведения;

) Акционерное общество (АО).

С 1.01.96 года введен закон РФ «Об акционерных обществах». Согласно ГКРФ акционерным признается общество, капитал которого разделен на определенное число акций. Участники АО не отвечают по обязательствам самого общества и несут риск убытка только в пределах стоимости своих акций. Основным документом является устав, который должен содержать:

1. полное и сокращенное фирменное название
2. место нахождение
3. тип общества (ОАО или ЗАО)
4. количество, номинал категорий акций, типы привеллигерованных акций, права владельцев акций
5. размер уставного капитала
6. структуру и компетенцию управления и принятия решений
7. порядок подготовки и проведения собраний
8. перечень вопросов для решения, которых необходимо либо единогласие, либо квалифицированное большинство
9. сведения о филиалах и представительствах.

АО подлежит государственной регистрации и несет ответственность всем имуществом. Может быть открытым или закрытым. В ОАО участники могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Для этого проводится открытая подписка либо свободная продажа. В ЗАО акции распределяются среди учредителей или заранее оговоренных лиц. ОАО или ЗАО отличаются по числу акционеров. В ОАО – неограниченно, в ЗАО – не более 50 человек. Если большее число акционеров, то следует реорганизация в ОАО. Различают также размеры уставного капитала: не менее 1000 МРОТ в ОАО, для ЗАО – не менее 100 МРОТ. Уставный капитал составляется из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами, и определяет минимальный размер имущества, гарантирующий интересы кредиторов. При учреждении АО все акции размещаются среди учредителей и все они именные. АО могут выпускать обыкновенные и привеллигерованные акции. Обыкновенные акции являются голосующими, а привеллегированные не участвуют в голосовании. Они могут быть нескольких типов, но сумма их номиналов не может более 25 % уставного фонда. Дивиденды их заранее определены. У обыкновенных акций дивиденды определяются по результатам деятельности предприятия. В западном варианте предусматривается кумулятивные акции. По ним дивиденды накапливаются и выплачиваются в последствии. Привилегированные акции не имеют голоса, за исключением случаев, предусмотренных законом, в частности по вопросу реорганизации и ликвидации АО.

АО имеет право создавать резервный фонд в размерах не менее 15% уставного фонда. Резервный фонд предназначен для покрытия убытков, погашения облигаций и выпуска акций в случае отсутствия других средств.

Высшим органом АО является общее собрание. В его компетенцию входит:

* внесение изменений и дополнений в устав АО или утверждение нового устава;
* реорганизация общества;
* ликвидация общества;
* определение численности совета директоров (наблюдательного совета), избрание его членов и досрочное прекращение членства;
* определение количества выпускаемых акций;
* определение уставного капитала;
* избрание исполнительной власти;
* избрание ревизионной комиссии;
* утверждение аудитора обществом;
* утверждение годовых отчетов;
* определение прибыли и установление суммы убытка;
* определение порядка ведения собрания.

Решение принимается большинством в три четверти голосов голосующих акций (если не принимаются другие решения).

Наблюдательный совет, в виде совета директоров осуществляет общее руководство деятельности АО. В его компетенцию входят:

* определение приоритетных направлений деятельности АО;
* созыв годового и не очередного собрания;
* утверждение повестки дня;
* определение даты собрания и составление списков акционеров;
* вынесение на общее собрание самых существенных вопросов АО;
* увеличение уставного капитала;
* рекомендации по размеру дивидендов.
* определение рыночной стоимости имущества АО
* образование исполнительного органа АО

Члены совета директоров избираются годовым общим собранием сроком на 1 год, член совета может переизбираться неограниченное число раз. Руководство текущей деятельностью осуществляется директором или управляющим.

В последнем варианте закона об АО внесены следующие изменения и дополнения:

* увеличены полномочия совета директоров, поэтому по своей идеи этот закон является менеджеровский (власть управляющего увеличивается);
* впервые в законе введено понятие рыночной стоимости фирмы;

введены ограничения для генерального директора (он теперь не может быть председателем директоров).

Основными преимуществами АО являются:

1. Возможность сбора крупных капиталов в ограниченный промежуток времени.
2. При выходе его участников из АО основной капитал не будет уменьшен, т.к. вновь входящие будут приобретать акции выходящих из членов АО. Именно поэтому АО имеют возможность осуществлять перелив капитала из малодоходных отраслей в высокодоходные.
3. За счет больших капиталов АО могут осуществлять весь цикл от науки до производства.
4. Члены АО несут только ограниченный риск в пределах приобретенных акций.

Недостатки:

1. Отдаленность основной массы акционеров от системы управления АО.
2. В связи с этим скапливаются огромные капиталы в руках ограниченного числа лиц.
3. Появляется возможность злоупотребления крупным капиталом.

**7Унитарные предприятия -** коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество (п. 1ст. 113ГК).

Унитарные предприятия *могут учреждаться* только Российской Феде­рацией, субъектами федерации или муниципальными органами, которые являются собственниками закрепленного за унитарными предприятиями имущества.

Унитарные предприятия обладают ***специальной правоспособностью.***

1. Выделяют предприятия, основанные на праве *хозяйственного ведения,* и предприятия, основанные на праве *оперативного управления (казенные* пред­приятия). **Различия** между ними следующие:
2. казенное предприятие может быть создано только Российской Федера­цией;
3. субсидиарную ответственность по долгам казенного предприятия несет Российская Федерация;
4. казенное предприятие не может быть признано банкротом;
5. казенное предприятие вправе самостоятельно распоряжаться только про­изведенной продукцией (если иное не установлено законом или ины­ми правовыми актами);
6. собственник закрепленного за казенным предприятием имущества в праве изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по на­значению имущество.

Собственник закрепленного за ***унитарным*** предприятием имущества вправе:

1. создавать, ликвидировать предприятие;
2. определять цели деятельности и утверждать устав предприятия;
3. назначать органы управления предприятия;
4. получать установленную часть доходов предприятием.

**8-9 Реорганизация юридического лица.**

При реорганизации все права и обязанности реорганизуемого юридического лица или часть их переходят к иным субъектам права, т. е. происходит универсальное правопреемство. Реорганизация может осуществляться путём слияния нескольких организаций в одну новую, присоединения юридического лица к другому, разделения на несколько новых организаций, выделения из состава организации других юридических лиц или преобразования-смены организационно-правовой формы юридического лица. Реорганизация проводится по решению участников юридического лица, добровольно, но может и принудительно-на основании антимонопольного закона. Реорганизация оформляется либо разделительным балансом, либо передаточным актом. Её обязательным условием является предварительное уведомление кредиторов

**10Ликвидация юридического лица.**

Ликвидация-способ прекращения деятельности без перехода прав и обязанностей. Добровольно-по решению его участников или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Принудительно-по решению суда.

Порядок ликвидации-назначается ликвидационная комиссия, определяются сроки и порядок ликвидаци, лквидационная комиссия принимает на себя все полномочия по управлению; ликвидационная комиссия публикует в прессе сообщение о ликвидации юридического лица, порядке и сроке заявления претензий кредиторами, выявляет всех кредиторов и уведомляет их о ликвидации, взыскивает дебиторскую задолженность юридического лица; ликвидационная комиссия оценивает состав кредиторской задолженности, принимает решение по выявленным требованиям и составляет промежуточный ликвидационный баланс; в соответствии с балансом удовлетворяются требования кредиторов, если не хватает денежных средств, продаётся с торгов имущество; после погашения кредиторской задолженности составляется окончательный ликвидационный баланс и распределяетя оставшееся имущество между участниками юридического лица, все документы передаются регистрирующему органу.

**12. Объекты гражданских прав -** это то, по поводу чего возникают и на что направлены гражданские права и обязанности.

**2.** Различают следующие **виды объектов гражданских прав:**

1. вещи, включая деньги и ценные бумаги;
2. иное имущество, в том числе имущественные права;
3. работы и услуги;
4. информация;
5. результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключитель­ные права на них (интеллектуальная собственность);
6. нематериальные блага (ст. 128 ГК).

В зависимости от *оборотоспособности* объекты гражданских прав делят­ся на:

1. объекты, ***клятые из оборота,*** отчуждение которых не допускается. Та­кие объекты должны быть прямо указаны в законе (например, ядерное оружие);
2. объекты, ***ограниченные в обороте,*** которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обо­роте допускается по специальному разрешению (например, огне­стрельное оружие). Такие объекты определяются в порядке, установ­ленном законом;
3. ***свободно обращаемые*** объекты, которые могут свободно отчуждаться в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом.

**11 Несостоятельность (банкротство).**

Несостоятельность (банкротство) (ст.65) наступает в случае невозможности (неспособности) ЮЛ полного удовлетворения всех денежных требований своих кредиторов. В этой ситуации закон предполагает равномерное и справедливое распределение имеющегося имущества должника между его кредиторами, которые как бы конкурируют между собой в рамках предусмотренных законом определенных групп (очередей). Порядок такого распределения называется конкурсом (конкурсным производством). Составляющие его правила являются сутью института несостоятельности (банкротства).

В современном правопорядке правила о Н (Б) применяются как к ЮЛ, так и к ФЛ. Из числа ЮЛ банкротами могут быть объявлены коммерческие организации (за исключением казенных предприятий), а из числа НО – потребительские кооперативы и фонды, т.к. по закону банкротами не могут быть объявлены ЮЛ, по долгам которых учредители несут субсидиарную ответственность. Объявление банкротом, а также последующая ликвидация ЮЛ, могут быть принудительными (по решению суда) и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с кредиторами). Основной особенностью такой ликвидации является обязательное соблюдение конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

В ходе разбирательства дела о Н (Б) арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов может вводиться внешнее управление организацией-должником (при наличии оснований для восстановления ее платежеспособности). На период внешнего управления вводится мораторий – отсрочка удовлетворения требований кредиторов, по долгам возникшим до начала этого управления. Внешнее управление осуществляется внешним управляющим назначаемым судом, который приобретает права руководителя организации должника и самостоятельно распоряжается его имуществом. Его деятельность строится на основе плана, утвержденного собранием кредиторов на срок не более года. План предусматривает различные мероприятия по восстановлению платежеспособности организации. В случае недостижения этой цели суд признает должника банкротом и открывает конкурсное производство.

С момента принятия судом заявления о банкротстве вводится период наблюдения, для осуществления которого судом назначается временный управляющий. С этого момента приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а все имущественные требования должны предъявляться в конкурсном порядке. Цель этих мер – сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения кредиторов. В госреестр ЮЛ вносится соответствующая запись. Временный управляющий проводит АФСП и устанавливает размер требований кредиторов.

Конкурсное производство открывается с момента судебного признания должника банкротом. Это ликвидационная процедура, влекущая прекращение деятельности ЮЛ. С этого момента считается наступившим срок исполнения всех обязательств должника и прекращается начисление пени (неустоек). Совершение сделок с имуществом должника, предъявление требований кредиторами и их исполнение осуществляется только в порядке конкурса (конкурсный иммунитет). Все полномочия переходят к конкурсному управляющему, который имеет право требовать: признания недействительными совершенных должником сделок; расторжения заключенных договоров; предъявлять иски об истребовании имущества должника; принимать меры по его поиску, выявлении и возврату. Затем он проводит инвентаризацию и оценку имущества и определяет конкурсную массу. Имущество, составляющее конкурсную массу, продается управляющим с согласия кредиторов на открытых торгах. Из вырученных средств производятся расчеты с кредиторами по очередности (ст.64). Вне очереди оплачиваются судебные расходы и вознаграждение управляющего, а также требования возникшие в период процедуры банкротства. Действия управляющего контролируются судом и кредиторами. По завершению расчетов управляющий представляет суду отчет с приложением реестра кредиторов и ных документов. Суд выносит решение о завершении производства, которое является основанием о внесении в госреестр записи о ликвидации ЮЛ. Н (Б) отдельных ЮЛ имеет свои особенности (градообразующие организации, сельскохозяйственные организации, банки, страховые компании и т.д.

**13-14 ВИДЫ СДЕЛОК**

Классификация сделок может проводиться по различным критериям: по числу сторон, действия которых необходимы для совершения сделок; по моменту, к которому приурочивается заключение сделки, и так далее. В зависимости от числа сторон, совершающих сделки, последние подразделяются на одно-, двух- и многосторонние (статья 43 Гражданского кодекса). Односторонней признается сделка, для совершения которой достаточно действия од-

ной стороны. Таковы, например, завещание, акт принятия наследства, объявление конкурса. Для совершения двухсторонней сделки необходимы встречные действия двух сторон. Например, продавца и покупателя при купле-продаже, наймодателя и нанимателя при имущественном найме. Многосторонней считается такая сделка, которая совершается действиями трех и более сторон. Действия сторон совершаются для достижения не противоположных, а одинаковых целей. Примером может служить сделка о совместной деятельности По соотношению возникающих из сделки прав и обязанностей сторон принято различать возмездные и безвозмездные сделки. Возмездные сделки порождают правоотношения, в которых каждая из сторон вправе требовать от другой так или иначе определенного имущественного предоставления. В безвозмездных сделках, обязанность совершить то или иное имущественное предоставление лежит лишь на одной стороне, которой никакого встречного удовлетворения не причитается. В то же время существуют такие правоотношения, природа которых не исключает их построения как на возмездных, так и на безвозмездных началах. Например, договор хранения, по общему правилу считается безвозмездным, но он может быть возмездным, если это предусмотрено законом или договором (статья 420 Гражданского кодекса).С учетом момента, к которому приурочивается совершение сделки, следует разграничивать консенсуальные и реальные сделки. Для совершения консенсуальной сделки достаточно волеизъявления сторон по существенным условиямсделки (а применительно к договорам - соглашения сторон} Для совершения реальной сделки одного волеизъявления (соглашения сторон) недостаточно; как правило необходима также передача имущества, предусмотренного волеизъявлением сторон, и лишь после этого сделка считается совершенной, а права и обязанности - возникшими.

По значению основания сделки для ее действительности выделяются каузальные и абстрактные сделки. Под основанием сделки подразумевается юридическая цель, достижению которой подчинена сделка. Сделки, юридическая сила которых обусловлена наличием основания, именуются каузальными сделками. К их числу относятся почти все сделки, заключаемые участниками гражданского оборота. Лишь в редких случаях встречаются абстрактные сделки, содержание которых не дает представления об основании их совершения и которые, будучи совершены в установленном порядке, порождают юридические последствия вообще безотносительно к наличию основания. Биржевые сделки - сделки, заключаемые на бирже. Они подразделяются на кассовые, т.е. при которых передача акций, товаров и уплата денег совершаются сразу или в ближайшие 2-3 дня и срочные, при которых эти операции совершаются через определенный срок.

**ФОРМА СДЕЛКИ** Способ, посредством которого выражается воля сторон при совершении сделки, называется формой сделки. Форма сделок может быть устной и письменной. Воля может быть выражена также путем совершения действий или молчания. Письменная форма бывает простой и нотариальной. По общему правилу, для простых бытовых сделок достаточно устной формы. Устной является сделка, которая совершается путем непосредственных переговоров между сторонами. Сюда относятся переговоры сторон при их личной встрече, переговоры по телефону, радио, факсу, не сопровождающиеся составлением какого-либо письменного документа.

Республике Беларусь сделки между гражданами на сумму не свыше десяти минимальных заработных плат, а также сделки, исполняемые при самом их совершении, независимо от суммы сделки, могут совершаться устно, если в законе не установлено иное (статья 45 Гражданского кодекса).В случае совершения сделки между организациями или между организацией и гражданином в устной форме, организация, оплатившая товар или услуги, должна получить от другой стороны документ, удостоверяющий получение денег и основание их получения.Простая письменная форма означает, что совершение сделки должно быть подтверждено письменно сторонами, сопершающнми-сделку или же их представителями. Письменной формой признается не только составление одного документа, подписанного сторонами, но и обмен письмами, телеграммами, долговая расписка или другие письменные документы, подтверждающие заключение и условия сделки. В простой письменной форме должны совершаться все сделки организаций между собой и с гражданами, если они не исполняются при самом их совершении, а также сделки между гражданами на сумму свыше десяти минимальных заработных плат Нотариальная форма сделки предусмотрена гражданским законодательством лишь для некоторых сделок: договоров купли-продажи дома, дачи (статья 235 Гражданского кодекса дарения на сумму более пятидесяти минимальных заработных плат и договор дарения валютных ценностей на сумму свыше десяти минимальных заработных плат (статья 255 Гражданского кодекса), а также завещания (статья 535 Гражданского кодекса) и др. Помимо устной и письменной формы, гражданское законодательство допускает заключение сделок еще в двух специфических формах: посредством совершения действия, означающего заключение сделки, и в форме молчания. Вступление в сделку посредством совершения действий, означающих ее заключение, имеет место, например, при пользовании автоматами, когда лицо опустив в автомат соответствующую сумму или жетон, получит товар или же услугу (хранение в автоматических камерах). Указанного рода действия принято именовать конклюдентными. Примером молчания, имеющего юридическое значение, может быть следующий. В силу статьи 269 Гражданского кодекса, если наниматель продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора имущественного найма при отсутствии возражений со стороны наймодателя, то договор считается возобновленным на неопределенный срок. В данном случае закон придает юридическое значение факту "отсутствия возражений" (молчанию) со стороны наймодателя.

**УСЛОВИЯ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ СДЕЛКи**

Для признания сделки действительной она должна отвечать ряду условий: необходимо, чтобы ее участники были

правоспособными и дееспособными; содержание сделки не должно противоречить закону; воля и волеизъявление должны совпадать; сделка должна быть совершена в установленной форме, если это предусмотрено законом. Для действительности сделки необходимо совпадение воли и волеизъявления. В сделке, являющейся волевым актом, следует различать два момента: внутренний (субъективное намерение лица совершить сделку) и внешний (объективное выражение воли лица). Между внутренней волей лица и волеизъявлением как формой выражения чувств и мыслей человека может возникнуть расхождение, противоречие. Сделка считается действительной и все другие доказательства в ее подтверждение, кроме свидетельских показаний, допускаются. Данное правило имеет большое практическое значение. В случае отказа одной из сторон от исполнения устно заключенной сделки, для которой предписана письменная форма, другая сторона может оказаться в трудном положении, если у нее не будет письменных доказательств и она не сможет доказать факт совершения сделки и ее условия. Но для доказательства наличие сделок могут использоваться любые письменные доказательства.

**К абсолютно недействительным** относятся сделки не соотв требованиям закона. Последствие Н-сделки – двусторонняя реституция. Не соотв требованиям закона и явл недейств сделка сов юр лицом. в противоречии с целями, указанными в его уставе, в положении о нем или в общем положении об организации данного вида (статья 52 Гражданского кодекса). Последствия такой сделки - двухсторонняя реституция. Абсолютно недействительными являются, согласно статье 58 Гражданского кодекса, сделки, совершенные лишь для вида, без намерения создать юридические последствия (мнимые сделки) Согласно статье 58 Гражданского кодекса к абсолютно недействительным относятся притворные сделки, т.е. сделки, совершенные с целью прикрыть другую сделку. Притворная сделка тоже заключается для вида, и в этом она сходна с мнимой сделкой. Но в отличие от мнимой, притворная сделка скрывает за собой какую-то другую сделку, совершенную уже с действительным намерением породить вызываемые ею

гражданско-правовые последствия. 0бычно же притворная сделка совершается для того, чтобы прикрыть какую-либо противозаконную сделку. Тогда по мотивам противозаконности признается недействительной как прикрываемая, так и сама притворная сделка. Следующий вид недействительных сделок - это оспоримые сделки, они становятся недействительными, если будут признаны таковыми решением суда по иску заинтересованных лиц или прокурора.

Согласно статье 54 Гражданского кодекса, по иску родителей, усыновителей и попечителей признается недействительной сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от 15 до 18 лет без их согласия. Последствия такой сделки - двухсторонняя реституция и возмещение убытков, понесенных несовершеннолетним.

Оспоримой является сделка, совершенная под влиянием, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую гражданин вынужден был совершить на крайне невыгодных для себя условиях вследствие стечения тяжелых

обстоятельств. Эти сделки могут быть признаны недействительными как по иску потерпевшего, так и по иску организации. К сделкам, недействительным ввиду того, что волеизъявление неправильно отражает внутреннюю волю, относятся как уже сказано, и сделки, совершенные посредством злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной. К сделкам, недействительным ввиду формирования внутренней воли под воздействием факторов, нарушающих нормальный процесс волеобразования, относят сделки, совершенные под влиянием обмана или сведений, не соответствующих действительности. В случае признания сделки недействительной по одному

из указанных оснований, потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возвращается стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитающееся ему в возмещении переданного другой стороне, обращается в доход государства. Кроме того, потерпевшему возмещаются другой стороной все полученное этой виновной стороной и понесенные им расходы, утрата, а также повреждения его имущества (статья 60 Гражданского кодекса). Данное правило получило в гражданском праве наименование односторонней реституции.

Оспоримой, согласно статье 59 Гражданского кодекса является сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Правовым последствием такой сделки является двухсторонняя реституция. Кроме того, виновная в заблуждении сторона обязана возместить другой положительный ущерб в имуществе, вызванный заблуждением. Заблуждение следует отличать от обмана, наличие которого влечет иные более тяжелые правовые последствия. Оспоримой, согласно статье 56 Гражданского кодекса является сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находящимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими. Такая сделка признается судом недействительной по иску этого гражданина. Правовые последствия такой сделки -двусторонняя реституция.

**14. . Недействительная сделка -** это сделка, которая не порождает желаемого сторонами правового результата, а при определенных условиях влечет воз­никновение неблагоприятных для сторон последствий.

Недействительную сделку необходимо отличать от ***незаключенной,*** так как последняя в силу отсутствия каких-либо необходимых элементов вооб­ще не является юридическим фактом и не порождает никаких правовых последствий.

**2.** Недействительные сделки делятся на **оспоримые и ничтожные. *Различия*** между ними следующие:

• оспоримые сделки недействительны в силу признания их таковыми су-лом, а ничтожные - вне зависимости от такого признания;

• требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено только лицами, указанными в ГК, а последствия недействительности ничтожной сделки могут быть применены по иску любого заинтересованного лица либо по инициативе суда;

• ничтожная сделка всегда недействительна с момента заключения, тог­да как оспоримая сделка может быть признана судом недействительной на будущее и считаться недействительной с момента вынесения судеб­ного решения;

• иск о применении последствий недействительности сделки может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение, а иск о признании недействительной оспоримой сделки - в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для призна­ния сделки недействительной. Сделка, не соответствующая требовани­ям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанав­ливает ее оспоримости (ст. 168 ГК).

*Основания и правовые последствия недействительности сделок*

1. Сделка может быть признана недействительной только по основаниям, установленным законом.

**Общее основание недействительности сделки -** несоответствие сделки требованиям закона или иных правовых актов (ст. 168 ГК). По данному основанию признаются недействительными те незаконные сделки, кото­рые не подпадают по действие иных норм об основаниях недействительно­сти сделок.

**Специальные основания** делятся на 4 группы:

нарушение требований о содержании сделки;

совершение сделки лицом, не способным к ее совершению;

нарушение формы сделки или требования о ее государственной регис­трации;

несоответствие волеизъявления подлинной воле сторон.

**2. Нарушающими требования о содержании сделки** *являются сделки, совер­шенные с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности* (ст. 169 ГК). Такие сделки признаются ничтожными в силу того, что лицо

умышленно нарушает публичный правопорядок. Для их участников пре­дусмотрены жесткие конфискационные санкции.

**3. Сделки, совершенные лицами, не способными к их совершению,** делятся на сделки, совершенные недееспособными или не полностью дееспособ­ными гражданами, и сделки юридических лиц, превышающие их право­способность.

**К *первой группе*** относятся:

1. ***сделки, совершенные недееспособными гражданами* (ст. 171 ГК);**
2. сделки малолетних (ст. 172 ГК);
3. сделки несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 175 ГК);
4. сделки граждан, ограниченных судом в дееспособности (ст. 176 ГК);
5. сделки граждан, не способных понимать значение своих действий или
6. руководить ими (ст. 177 ГК).

К недействительным сделкам, связанным с ***превышением правоспособ­ности юридического лица,*** относятся сделки юридических лиц, выходящие за пределы их правоспособности, и сделки юридических лиц, не имеющих лицензии на занятие соответствующей деятельностью (последнее в силу ст. 23 ГК относится и к индивидуальным предпринимателям).

**4. Несоблюдение квалифицированной письменной, нотариальной формы сдел­ки или требования о ее государственной регистрации** влечет недействитель­ность сделки (ст. 162, 165 ГК). Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны возможности ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не влечет недействительности сделки.

***Письменная форма*** считается квалифицированной, когда ее несоблю­дение в соответствии с законом влечет недействительность сделки (см., например, ст. 162, 331 ГК и др.).

Однако суд может признать действительной сделку, требующую нота­риального удостоверения или государственной регистрации, если одна из сторон начала ее исполнение, а другая уклоняется от нотариального удос­товерения или государственной регистрации (п. 2 ст. 165 ГК).

**5. Недействительными на основании несоответствия волеизъявления** под­линной воле сторон являются:

1. мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК);
2. сделки, совершенные без учета существующих ограничений полномо­чий лица (ст. 174 ГК);
3. сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК);
4. сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злона­меренного соглашения представителя одной стороны с другой сторо­ной или при стечении тяжелых обстоятельств (ст. 179 ГК).

***Мнимой*** считается сделка, совершенная без намерения породить соот­ветствующие ей правовые последствия, а ***притворной -*** сделка, прикрыва­ющая другую сделку.

**6. *Правовые последствия недействительности*** сделок. Недействительная сдел­ка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые свя­заны с ее недействительностью. Главное последствие недействительности сделки **- *недопустимость ее исполнения.***

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

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

Если иное не предусмотрено законом, то каждая из сторон недействи­тельной сделки обязана возвратить другой все полученное по сделке (п. 2 ст. 167 ГК). Это **- *двусторонняя реституция.***

В некоторых случаях возможно ***недопущение реституции,*** то есть изъя­тие всего полученного и причитающегося по сделке в доход Российской Федерации, либо ***односторонняя реституция.***

По отдельным сделкам предусматривается *право потерпевшего на воз­мещение другой стороной причиненного ему реального ущерба* (но не упущен­ной выгоды).

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части (ст. 180 ГК).

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

# 15 ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Представительством называется совершение одним лицом (представителем) на основании имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени другого

лица (представляемого), в результате чего права и обязанности возникают, изменяются и прекращаются непосредственно

у представляемого. ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА Представительство делится на виды в зависимости от оснований (юридических фактов) своего возникновения. В связи с этим различаются следующие основные виды представительства:

1добровольное (договорное) представительство;

законное представительство;

представительство юридических лиц;

общественное представительство.

Добровольное (договорное) представительство - это представительство, которое возникает в результате соглашения (договора) между представителем. Примером такого соглашения являются отношения, возникающие в силу договора

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

2Законное представительство - это представительство, основанное не на договоре, а непосредственно на законе либо административном акте. Оно осуществляется в целях защиты прав и интересов следующих категорий лиц: недееспособных граждан (малолетних, душевнобольных, слабоумных); граждан, обладающих частичной дееспособностью (несовершеннолетних в возрасте от 15 до 18 лет); граждан, признанных ограниченно дееспособными.

3Представительство юридических лиц-это представительство, основанное на уставе (положении) юридического лица.

Этот вид представительства может осуществляться как непосредственно органом юридического лица (например, руководителем предприятия), так и добровольным представителем.

4Общественное представительство - это представительство профессиональных союзов и других общественных организаций.

По характеру своей уставной деятельности профсоюзы призваны оказывать юридическую помощь членам профсоюзов, в том числе путем представительства в суде по делам рабочих и служащих. Правом представительства пользуются также и такие общественные организации, как общество изобретателей и рационализаторов, общества потребителей, по авторским правам и др. В указанных случаях представителями лиц, права и интересы которых защищаются, выступают (на основании поручения) уполномоченные соответствующих общественных организаций.

**37Доверенность** — это односторонняя сделка, в которой определяются полномочия представителя. Юридическому лицу доверенность может быть выдана только на совершение сделок, которые не противоречат целям его деятельности, указанным в уставе (положении) юридического лица По действующему законодательству к нотариально удостоверенным довереностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на извлечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих военно-лечебных учреждений;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей и военно-учебных заведений, где нет органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, учреждений и заведений;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы. По объему полномочий, которыми наделяется представитель, принято различать три вида доверенности:

1) общая доверенность предусматривает полномочия на совершение представителем нескольких разнородных юридических действий (например, доверенность по управлению имущесвтом представляемого);

2) специальная доверенность дает представителю право на совершение нескольких однородных юридических действий (например, доверенность на получение всех грузов от железной дороги, поступающих в адрес предприятия);

3) разовая доверенность устанавливает полномочия представителя на совершение какого-либо одного юридического действия (например, доверенность на однократное получение товарно-материальных ценностей).

По общему правилу доверенность может быть выдана на срок не более трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее оформления.

Доверенность, в которой не указана дата ее оформления, недействительна.

Представитель может выдать доверенность от имени представляемого другому лицу, т.е. совершать передоверие, при одном из следующих условий:

а) если представитель уполномочен на то доверенностью;

б) если передоверие совершает представитель, вынужденный к этому силой обстоятельств, для охраны интересов представляемого. В силу закона действие доверенности прекращается вследствие: :

1) истечения срока доверенности;

2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

3) отказа лица, которому выдана доверенность;

4) прекращения деятельности юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

5) прекращения деятельности юридического лица, в отношении которого выдана доверенность;

6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может в любое время отменить доверенность. Об этом оно обязано известить лицо, которому доверенность выдана. С прекращением Действия доверенности теряет силу передоверие.

Представительство: понятие, виды, основания возникновения.

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

Субъекты представительства-представляемый, представитель, третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

Представляемый-юридическое лицо или гражданин, независимо от состояния дееспособности.

Представители-полная дееспособность(в виде исключения достигшие 16 лет), юридические лица могут принимать функции представителей, если это не расходится с учредительными документами, не вправе быть представителями следователи, судьи, прокуроры и др.

представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Полномочие-мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам.

Представительство основывается на доверенности, административном акте или законе.

**16**

**Гражд.-прав. ответств-ть.**

Это особая мера имущ. воздействия на лицо, нарушившее гражд. законод-во, права и интересы др. лиц.

Осн-ные *формы* : взыскание убытков, неустойки.

Ответств-ть сост. в наступлении для правонарушителя неблагопр. матер. последствий, выражающихся в уменьшении его имущ-ва.

Условия наступления:

1) противоправность поведения должника

2) наличие убытков,возникших у кредитора вследствие нарушения обяз-в должником

3) непосредственная причинная связь м-ду нарушением обяз-в должником и возникшими у кредитора убытками

4) вина в противоправном поведении, приведшем к нарушению обя-в и возникновению убытков.

**Ответст-ть за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами.**

*Несовершеннолетними в возрасте до 14 лет.*

За вред, причиненный ими, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред причинен не по их вине. Если малолетний причинил вред, когда он нах-ся под надзором образовательного, воспитательного, учебного или иного учреждения, кот. обязано осущ-ть за ним надзор, отв-ть возлагается на учреждение, если оно не докажет,что вред возник не по его вине.

Отв-ть несут оба родителя, в т.ч. и тот, кот. проживает отдельно от ребенка.

Если будет доказано, что причинение малолетним вреда имело место как по вине учреждения, так и по вине родителей, вред возмещается по принципу долевой отв-ти.

*Несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет.*

Такие несовершеннолетние несут отв-ть на общих основаниях. Однако чаще всего они не м. возместить ущерб ввиду отсуствия у них достаточных ср-в. Тогда отв-ть несут родители, попечители, соотв. учреждения. Но если у несовершеннолетнего появились свои доходы, то эта отв-ть с родителей, ... снимается.

*Недееспособными, ограниченно недееспос., а также лицами, не способными понимать значение своих действий.*

Граждане, признанные недееспос., не м. совершать гр.-прав. сделок, а также нести отв-ть за причиненный вред. Вред возмещается их опекунами или орг-ями, обязанными осущ-ть за ними надзор.

Однако сам причинитель вреда м. отвечать за свои действия в сл., если опекун умер или не имеет достаточно ср-в для возмещения вреда, а также если сам причинитель вреда обладает такими ср-вами.

Вред, причиненный ограниченными в дееспос., возмещается самим причинителем.

Лицо, признанное *невменяемым* отв-ти не несет.

**19 Перемена лиц в обязательстве: понятие, содержание.**

Потребностями развитого имущественного оборота часто диктуется необходимость замены участников обязательств. Возникающая у кредитора по денежному обязательству необходимость получения причитающихся ему денег ранее наступления оговоренного с должником срока способствует появлению различных форм оборота соответствующих прав требования (долговых обязательств). В этих случаях кредиторы уступают свои права на будущее получение денег другим лицам (в частности банкам) получая в обмен немедленное исполнение за вычетом оговоренного процента за услугу, зависящего от надежности должника или «ликвидности требования». В таких ситуациях имущественные права и обязанности становятся самостоятельными объектами гражданского оборота и приводят к развитию различных форм биржевой торговли (торговля фьючерсами – контракты которые будут исполнены в будущем).

Поэтому в период действия обязательств по общему правило возможна замена участвующих в нем лиц при сохранении самого обязательства. Это перемена кредитора (правопреемство кредитора) – уступка права требования и перемена должника (правопреемство должника) – перевод долга. Такая замена участников не только может осуществляться по соглашению сторон, но и непосредственно предусматривается законом (ст.387).

В тоже время замена участвующих лиц в обязательстве допускается не всегда: прежде всего это касается обязательств строго личного характера (возмещение вреда); замена кредитора может быть запрещена законом, иными НПА или соглашением сторон и т.д. Уступка права требования может совершаться в форме цессии, а также суброгации.

Цессия представляет собой акт передачи (уступки) права в силу заключенной между прежним кредитором (цедентом) и новым кредитором (цессионарием) сделки либо на основании иных предусмотренных непосредственно законом юридических фактов, приводящих к замене кредитора в обязательстве. Согласно ГК РФ уступка требования является формой перемены лиц в обязательстве - именно так называется гл.24 ГК. Поэтому один из главных вопросов, на который должно быть обращено внимание при заключении договора об уступки требования, это - действительно ли происходит перемена лиц в том обязательстве, требование по которому уступается. При несоблюдении этого договор может быть признан недействительным. Критерии договора уступки требования: а) уступка требования происходит по сделке, нет сделки - нет и уступки требования; б) согласно ст.384 право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода прав. В соответствии с этим, первоначальный кредитор, выбывая из обязательства должен передать новому кредитору все документы по основному обязательству; в) правила уступки требования не могут быть применены к обязательству, имеющему длящийся характер, поскольку вследствие его длительности в нем, несмотря на частичное исполнение, “сохраняется тот же состав лиц ... и основания возникновения правоотношений между ними. Поскольку основное обязательство не прекратилось, не может быть произведена уступка требования по нему”. Это делает невозможной уступку требования в рамках генерального договора или в ситуации, когда первоначальный кредитор является монополистом на поставку продукции (оказание услуг) (Постановление Президиума ВАС от 10.09.96 г. (абзац 6 и 7)). Согласие должника не требуется, но желательно. Т.к. он имеет право выполнить обязательство по отношению к первоначальному кредитору.

Развитый ИО допускает возможность частичной уступки права, т.е. цессия не всегда должна быть связана с полной заменой кредитора в обязательстве. Суброгация – один из случаев уступки права, возникающей в силу закона и состоящей в переходе к новому кредитору требований в размере реально произведенной за них оплаты (или иного исполнения). Характерно для страхового дела, когда к страховщику, выплатившему возмещение застрахованному лицу, переходит право требования к лицу, ответственному за причинение ущерба, но в пределах фактически выплаченной суммы. Наступает только в силу указанных в законе ЮФ, а не по соглашению сторон.

При переводе долга в обязательстве происходит замена должника, что не всегда безразлично кредитору, т.к. новый должник может оказаться неисправным, неплатежеспособным и т.д. Поэтому закон требует обязательного согласия кредитора на замену должника. Как и цессия, перевод долга может осуществляться как на основании договора (сделки), так и в силу ЮФ, прямо указанных в законе. По форме это многостороння сделка, требующая соглашения обоих должников и кредитора.

**20. Задаток --** ден. сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по дог-ру платежей др. стороне, в док-во заключения дог-ра и в обеспечение его исполнения.

*Ф-ции задатка :*

1. Платежная.

2. Служит док-вом наличия договорных отн-й.

3. Явл. ср-вом обеспечения исполнения осн. дог-ра.

Если от исплнения дог-ра откажется сторона давшая задаток, она не вправе требовать его обратно; если по вине стороны, получившей задаток, то она д. вернуть его в двойном р-ре. Кроме того,виновная сторона д. возместить убытки, понесенные в связи с нарушением исполнения обяз-ва..

Задаток отличается от аванса тем, что последний возвращается в сл. неисполнения обяз-ва.

Задаток как способ обеспечения исполнения обяз-ва применяется в осн. на ур-не бытовых отн-й -- в отн-ях с участием граждан.

Соглашение о задатке д.б. совершено в письм. форме. Однако несоблюдение этого требования не влечет недействит-ти соглашения о задатке. Тогда в сл. спора стороны не вправе ссылаться в подтверждение соглашения о задатке на свидетельские показания.

21**Залог: понятие, основания, виды.**

Залог известен со времен римского права, которое относило его к разряду прав на чужие вещи. На ранних стадиях развития римского права формой залога являлась фидуция, которая представляла собой продажу закладываемой вещи с правом ее обратного выкупа в условленный срок. Другой, более развитой формой залога был пигнус, при котором должник передавал кредитору в обеспечение долга вещь во владение, а не в собственность, как при фидуции. Наиболее совершенную форму залога представляла собой ипотека, при которой вещь переданная в залог, оставалась во владении собственника и не переходила кредитору. Сегодня понятие «ипотека» используется в нескольких значениях: а) форма залога с оставлением предмета залога у залогодержателя; б) особое вещное право на имущество, позволяющее обеспечить требования кредитора путем распоряжения объектом ипотеки; в) залог недвижимого имущества.

Субъекты залогового ПО: залогодатель (лицо, предоставившее имущество в залог) и залогодержатель (лицо, принявшее имущество в залог). В их качестве могут выступать Ю и ФЛ. Залогодержателем может быть только кредитор, их личности совпадают во всех случаях. В случаях, когда предметом залога выступает имущество 3 лица, договор залога заключается от имени собственника имущества, а не от имени должника.

В сегодняшнем отечественном ГП под залогом понимается правоотношение, в котором кредитор (залогодержатель) при неисполнении или ненадлежащем исполнении обеспеченного залогом обязательства имеет право получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом. Избирая залог в качестве средства обеспечения своих интересов, кредитор руководствуется принципом «верю не лицу, а вещи». При залоге вещи имеет место реальный кредит, как средство ОИО в случае, если должник не оправдает доверия. С юридической точки зрения реальный кредит при залоге означает установление юридической связи залогодержателя с чужим имуществом, благодаря которой залогодержатель имеет возможность извлечь из заложенного имущества его ценность независимо от воли должника.

По общему принципу залоговое правоотношение является акцессорным, т.е. может существовать, только пока существует обеспечиваемое (основное) обязательство, прекращение которого влечет прекращение залога. Прекращение залога не влечет прекращения ОО. Уступка залогодержателем своих прав по договору о залоге другому лицу действительна, если такому же лицу уступлены права требования по ОО. С переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника. Если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке (залог недвижимости) означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству.

Требование, обеспечиваемое залогом, должно носить денежный характер и ГЗ устанавливает, если иное не предусмотрено договором, что залогом обеспечивается требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещения расходов залогодержателя по содержанию залога и расходов по взысканию.

Основания залога: на основании закона (товар проданный в кредит по договору купли-продажи, недвижимость приобретенная в счет кредита банка); морской залог (требования связанные с работой на судне по МН Конвенции); в силу договора (существенные условия: предмет, его оценка, размер и срок исполнения обязательства, указание стороны, у которой находится заложенное имущество).

Виды залога: а) Заклад – предполагает передачу заложенного имущества залогодержателю (как правило, движимого имущества). При этом важно, что «заимодавец, приобретая в свои руки заложенную вещь, не владеет ею и не пользуется, но только удерживает ее у себя, становится ее оберегателем, следовательно, должен сохранить ее в целости под собственную ответственность». Залогодатель имеет право требовать возвращения вещи по исполнению обязательства, в т.ч. и досрочном. Действующим законодательством сфера применения заклада сужена и распространяется в основном на ЦБ; б) Залог без передачи имущества залогодержателю – это доминирующая форма залога, т.к. в принципе по действующему законодательству заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Залогодатель сохраняет право пользоваться заложенным НД имуществом в соответствие с его назначением, а условия договора об ипотеке, ограничивающие это право залогодателя, признаются ничтожными.

Подвиды залога: а) ипотека – залог недвижимости, ЦБ и имущественных прав; б) залог товаров в обороте; залог вещей в ломбарде; г) твердый залог – оставление залога у залогодателя с наложением знаков свидетельствующих о залоге («под замком и печатью залогодержателя»).

**Поручительство.**По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем. Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательств поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность. Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представит должник. К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежащие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требования кредитора. Поручительство прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства; с переводом на другое лицо долга по обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника; если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем; по истечении срока, на который оно дано.

**22Банковская гарантия.**

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по предоставлении бенефициаром письменного требования об уплате.

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу.

Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи.

По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами. Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствует ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии.

23. Заключение договора

**1. Договор считается заключенным,** если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиями договора,

Договор заключается ***посредством*** направления *оферты* (предложения заключить договор) одной из сторон и ее *акцепта* (принятие предложе­ния) другой стороной (ст. 432 ГК). *Договор считается* ***заключенным*** *в мо­мент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта* (п. 1 ст. 433 ГК).

**2. Оферта -** адресованное одному или нескольким конкретным лицам пред­ложение, которое содержит все существенные условия договора и выража­ет намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Возможна и ***публичная оферта,*** которая отличается тем, что в ней вы­ражена воля лица заключить договор с любым, кто отзовется (например, предложение заключить публичный договор).

Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адре­сатом. Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновре­менно с самой офертой, оферта считается ***неполученной.***

Оферта, ***полученная*** *адресатом,* не может быть отозвана в течение сро­ка, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой она была сделана.

**3. Акцепт -** это ответ лица, которому адресована оферта о ее полном и безоговорочном принятии.

Акцепт ***может быть совершен*** лицом, получившим оферту, путем вы­полнения в срок, установленный для ее акцепта, указанных в ней дей­ствий (отгрузка товара, выполнение работ и т. д.), если иное не предусмот­рено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте. ***Молчание*** по общему правилу *не признается* акцептом (ст. 438 ГК).

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юри­дического лица, направившего оферту.

4. Закон предусматривает **случаи, когда заключение договора является обя­занностью** одной из сторон (ст. 445 ГК). Это касается ***публичного договора*** (ст. 426 ГК), договора ***присоединения*** (ст. 428 ГК), ***предварительного*** договора (ст. 423 ГК) и некоторых других.

Ст. 445 определяет порядок заключения таких договоров, а также пре­дусматривает возможность определения их условий в судебном порядке. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, заклю­чение которого для нее обязательно, может быть принуждена к его заклю­чению судом. На ней также лежит обязанность возместить причиненные Другой стороне убытки.

5. Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения **торгов.** Договор заключается с лицом, выигравшим торги Торги проводятся в форме ***аукциона*** или ***конкурса.*** Выигравшим торги на *аукционе* признается лицо, предложившее *наи­более высокую цену,* а по *конкурсу -* лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, *предложило лучшие условия.*

Торги могут быть ***открытыми*** (допускается участие любого лица) **и *закрытыми*** (допускаются только специально приглашенные лица).

Торги, в которых участвовал только один участник, признаются *несос­тоявшимися.*

. Основания изменения и расторжения договора

**1. Основаниями** изменения и расторжения договора являются:

- соглашение сторон, если иное не предусмотрено законом или дого­вором;

- судебное решение по требованию одной из сторон.

2. Суд выносит решение об **изменении и** расторжении в следующих случаях:

**• *при существенном нарушении договора другой стороной*** (существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишает­ся того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора);

**• *при существенном изменении обстоятельств,*** из которых стороны исхо­дили при заключении договора; в этом случае необходимо *наличие сле­дующих условий:*

*-* в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения не произойдет;

- изменение вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть, несмотря на проявленные заботливость и осмотри­тельность;

- исполнение договора без изменения его условий нарушило бы соот­ветствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значи­тельной степени лишилась бы того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора;

- из обычаев делового оборота или из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона;

**• *иные основания,*** установленные законом или договором (например, од­носторонний отказ от договора поручительства).

Соглашение об изменении или расторжении договора заключа­ется в той же форме, что и договор.

**3. При изменении договора обязательства сторон** сохраняются в изменен­ном виде, а **при расторжении -** прекращаются с момента заключения со­глашения (если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора) или вступления в законную силу решения суда.

24. Понятие и виды договора купли-продажи

**1. Договор купли-продажи -** это договор, по которому одна сторона *(прода­вец)* обязуется передать вещь *(товар)* в собственность другой стороне *(по­купателю),* а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную сумму *(цену).*

**Предмет договора купли-продажи -** любые не изъятые из оборота вещи, находящиеся в собственности продавца, либо вещи, которые еще только будут созданы или приобретены продавцом.

Договор купли-продажи является консенсуальным, двусторонним, возмездным.

Общие нормы о договоре купли-продажи применяются также к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей, если законом не установле­ны специальные правила их купли-продажи. Если иное не вытекает из со­держания или характера имущественных прав, то и к их купле-продаже применяются общие нормы о договоре купли-продажи.

2. Договор купли-продажи регулируется главой 30 ГК «Купля-продажа», а также другими законами (например. Закон РФ «О защите прав потребите­лей» № 2300-1 от 7 февраля 1992 года в редакции ФЗ РФ от 17 декабря 1999 года № 212-ФЗ), указами Президента РФ, постановлениями Правитель­ства РФ, нормативными актами отдельных министерств и ведомств, обы­чаями делового оборота.

Ряд вопросов купли-продажи (заключение, цена и пр.) регулируется также нормами общих положений Части первой ГК РФ об обязательствах и договорах.

Общие положения о договоре купли-продажи применяются к отдель­ным его видам (розничная купля-продажа, поставка, поставка для госу­дарственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимо­сти, продажа предприятия), если иное не предусмотрено правилами ГК об этих видах договоров.

**3. Виды договора купли-продажи:**

• розничная купля-продажа;

• поставка;

• поставка для государственных нужд;

• энергоснабжение;

• продажа недвижимости;

• продажа предприятия.

Критерии разграничения видов договора купли-продажи:

• стороны договора;

• цель приобретения товара;

• объект договора.

**1. Существенные условия договора купли-продажи:**

• наименование товара;

• количество товара.

2. Продавец обязан передать покупателю товар в надлежащем **количестве.**

*Количество товара* определяется сторонами в натуральном выражении (мет­рах, штуках, тоннах и иных единицах измерения) либо в денежном выражении.

Условие о количестве товара считается согласованным также и в случае, когда договор не содержит его точного определения, однако устанавливает порядок определения количества товара, подлежащего передаче.

При передаче продавцом *меньшего количества* товара, чем предусмот­рено договором, покупатель вправе:

• потребовать передачи недостающего товара;

• отказаться целиком от переданного товара.

В случае передачи *большего количества товара,* чем предусмотрено до­говором, покупатель обязан уведомить продавца о нарушении договора и вправе:

• отказаться от излишне переданного товара;

• принять излишне переданный товар, если продавец не распорядился им в разумный срок.

3. Продавец обязан поставить покупателю товар в надлежащем **ассорти­менте.**

*Ассортимент -* это перечень товаров определенного наименования, раз­личаемых по отдельным признакам (вилам, моделям, размерам, цветам и пр.), с указанием количества подлежащих передаче товаров каждого вида.

Если в договоре нет условия об ассортименте, хотя из наименования това­ров следует, что они подлежат передаче в ассортименте, продавец вправе:

•самостоятельно определить ассортимент товаров, исходя из известных ему потребностей покупателя;

•отказаться от исполнения договора.

При *нарушении* продавцом условия об ассортименте покупатель вправе не принять и не оплачивать товар, переданный не в ассортименте.

4. Продавец обязан передать покупателю товар надлежащего **качества.** *Качество товара* устанавливается:

• в договоре купли-продажи;

• в отношении некоторых товаров условие о качестве определено зако­нодательно в государственных стандартах (ГОСТ), отраслевых стандар­тах (ОСТ) и пр. В этом случае стороны могут лишь увеличить требова­ния к качеству товаров в договоре, но не уменьшить;

• при отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавцу известны цели приоб­ретения товара покупателем, он обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в этих целях. Товар, переданный покупателю, должен соответствовать условию о ка­честве в момент передачи покупателю, а также в пределах разумного срока после передачи. Продавец вправе предоставить покупателю дополнитель­ную гарантию качества товара (п. 2 ст. 470 ГК «Гарантия качества товара»).

При *нарушении* продавцом условия о качестве товара покупатель вправе требовать:

• соразмерного уменьшения покупной цены;

• безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;

• возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае *существенного нарушения* требований к качеству товара (обна­ружение неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени или выявляют­ся неоднократно, либо проявляются вновь после устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе:

• отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;

• потребовать замены товара.

5. Если иное не установлено договором и не вытекает из характера товара, продавец обязан **затарить и** (или) **упаковать** товар:

• в соответствии с условиями договора;

• в соответствии с обязательными требованиями нормативных актов;

• если в договоре нет условия о таре и (или) **упаковке,** то способом

обеспечивающим сохранность товара такого рода при обычных условиях хранения и транспортировки.

В случае *нарушения* продавцом требовании о таре и (или) упаковке по­купатель вправе:

• потребовать затарить и (или) упаковать товар;

• потребовать заменить ненадлежащую тару и (или) упаковку;

• предъявить требования, вытекающие из передачи товара ненадлежаще­го качества (ст. 475 ГК «Последствия передачи товара ненадлежащего качества»).

6. Продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий услови­ям договора о **комплектности,** а если договором предусмотрена передача товаров в комплекте, то передать все веши, включенные в комплект.

*Комплектность* характеризует товар как сложную вещь, состоящую из однородных самостоятельных вещей, которые образуют единое целое, пред­полагающее их использование по общему назначению (например, гарни­тур мебели). Комплект товаров не образует единой сложной вещи, а пред­полагает согласованный сторонами набор различных как однородных, так и разнородных вещей.

В случае *нарушения* продавцом условия о комплектности товара или о комплекте товаров покупатель вправе потребовать:

• соразмерного уменьшения покупной цены;

• доукомплектования товара в разумный срок.

Если продавец в разумный срок не доукомплектовал товар, то покупа­тель вправе:

• потребовать замены товара на комплектный:

отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

**24.Понятие и значение договора купли-продажи.**

ДКП -- дог-р, по кот. одна сторона (продавец) обязуется передать имущ-во в собств-ть др. стороне (покупателю) , кот. обязана уплатить за него опред. ден. сумму

*Разновидности купли-продажи:*

розничная, поставка, поставка товаров для гос. нужд, контрактация, энероснабжение,продажа недвижимости и продажа предпр-я.

ДКП явл. консенсуальным, поскольку считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям.

Наличие субъективн. прав и обяз-тей у обеих строн ДКП позволяет его хар-ть как взаимный.

Эл-ты ДКП:

1) строны ДКП ( продавец и покупатель).

2) предмет (товар)

3) цена дог-ра

4) срок

5) форма

Порядок заключения ДКП **регулируется**  общими нормами главы 28 ГК. Однако для отдельных разновидностей купи-продажи з-н устанавливает особые правила. (н-р, дог-р розничной купли-продажи.

**Дог-р розничной купли-продажи.**

ДРКП -- дог-р, по кот. продавец обязуется передать покупателю вещь для использования, не связанного с предпринимат. деят-тью.

*Эл-ты ДРКП:*

1) продавец -- предприниматель, осущ-щий продажу товароов в розницу

2) предмет - любые вещи, изъятые из оборота,

3) цена

4) срок

5) покупатель

Содержание ДРКП:

1. Обяз-ти продавца сост. в передаче покупателю товара :

-- в опред. месте

-- со всеми принадленжными док-тами

- в согласованном кол-ве и ассортименте

-- соотв. комлектности

- установленного кач-ва

-- свободными от прав третьих лиц

- - в надлежащей упаковке и таре

2. Обяз-ти покупателя:

-- оплата товара

-- право обмена купленного товара

Виды ДРКП:

1. По месту исполнения дог-ра :продажа на дому у покупателя и в торговом заведении

2, По времени передачи товара:

по предварит. заказам и с немедленной передачей товара

3, По спосробу вручения товара:

ч-з автоматы, путем самообслуж-я, обычн. продажа.

4, По сроку оплаты товара:

дог-р с предварит. оплатой и оплатой в кредит

5. По обяз-ти доставки товара:

собяз-вом доставки покупателю и без такового.

25 Заключение договора поставим

1. К отношениям сторон по заключению договора поставки применяются общие положения **о свободе договора,** и понудить лицо к заключению до­говора поставки можно только в случаях, специально предусмотренных в законе (например, поставщик, занимающий доминирующее положение на рынке, не вправе отказаться от заключения договоров с потребителями при наличии возможности производства или поставки продукции).

2. Стороны вправе по своему соглашению обратиться в суд **для разрешения спора** об условиях договора, возникшего при заключении договора постав­ки. Если такого соглашения нет, суд вправе разрешить спор, только если одна из сторон в соответствии с законом обязана заключить договор. В этом случае суд также вправе обязать сторону, уклоняющуюся от заключения договора, заключить его.

3. Если при заключении договора между сторонами возникли **разногласия** по отдельным условиям, сторона, предложившая заключить договор и получив­шая от другой стороны предложение о согласовании этих условий, должна в

течение тридцати дней со дня получения этого предложения (если иной срок не установлен законом или соглашением сторон) принять меры по согласо­ванию соответствующих условий договора либо письменно уведомить другую сторону об отказе от заключения договора. Несмотря на то что между сторона­ми еще нет никаких договорных отношений, сторона, получившая предложе­ние по соответствующим условиям договора, но не принявшая мер по согла­сованию условий договора поставки и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора, обязана возместить убытки, вызванные укло­нением от согласования условий договора. Такими убытками могут быть, в частности, расходы, произведенные другой стороной для организации ис­полнения договора по истечении тридцати дней после получения стороной, предложившей заключить договор, протокола разногласий по отдельным ус­ловиям договора.

4. При заключении **долгосрочного** (более года) договора поставки в нем, наряду с обычными условиями о количестве, ассортименте, цене и пр., обычно предусматриваются условия о сотрудничестве сторон: об улучшении качества и ассортимента товаров, производстве шефмонтажа оборудования и т. п. Часто в долгосрочных договорах поставки оговаривается только общее количество поставляемого товара, а количество товара, передаваемого в от­дельный период поставки, согласуется сторонами в процессе исполнения договора.

**5. Форма договора поставки** определяется в соответствии с общими поло­жениями о форме сделтси, поэтому чаще всего договор поставки заключа­ется *в простои письменной форме.*

Обычно договор поставки состоит из:

**самого** текста договора;

спецификации (спецификациях), в которой конкретизируется ассор­тимент и количество товара. К договору поставки могут прилагаться:

протокол согласования цены;

график поставки товаров (декадный, суточный и пр.);

отгрузочная разнарядка (указание покупателя об отгрузке товара не ему, а непосредственно указанному им покупателю).

# Исполнение договора поставки

1. *Количество* и *наименование* товара **- существенные условия договора постав­ив.** Эти условия регламентируются общими положениями о купле-продаже.

В долгосрочном договоре поставки может быть определено только *об­щее количество* и *групповой ассортимент* поставляемых товаров, а количе­ство товаров в отдельной партии и их развернутый ассортимент может ус­танавливаться в прилагаемых к договору спецификациях. *Качество* и *комплектность* поставляемых товаров регламентируются общими положе­ниями о купле-продаже.

**2. Условие о сроке** не является существенным для договора поставки, и при его отсутствии в договоре применяются правила его определения, установ­ленные ст. 314 ГК «Срок исполнения обязательства). Если в договоре, пре­дусматривающем поставку товара отдельными партиями, не указаны пери­оды поставки, поставка осуществляется помесячно равными партиями.

*Период поставки -* это промежуток времени в пределах срока действия договора, в течение которого производится поставка предусмотренной до­говором партии товара.

Досрочная поставка товара допускается только с согласия покупателя. Досрочно поставленные товары зачитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде.

Покупатель вправе отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, письменно уведомив об отказе продавца, если иное не уста­новлено договором.

Поставщик обязан отгрузить товар покупателю либо лицу, указанному в договоре в качестве получателя. Если договором предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (отгрузочные разнарядки), поставщик обязан отгрузить товар указанным в отгрузочной разнарядке получателям. Покупатель обязан предоставить по­ставщику отгрузочные разнарядки в указанный в договоре срок, а если срок в договоре не указан- не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки. В случае неисполнения покупателем этой обязанности поставщик вправе:

• отказаться от исполнения договора;

• потребовать оплаты товара.

**3. Покупатель обязан** принять товар, переданный в соответствии с законом и условиями договора поставки. При невыполнении покупателем этой обя­занности поставщик вправе потребовать оплаты товара.

**Покупатель** обязан совершить все необходимые действия по принятию товара, предусмотренные законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота (например, принятие груза, доставленно­го железнодорожным транспортом, предусматривается Транспортным ус­тавом железных дорог). Покупатель обязан осмотреть товар и проверить его количество и качество. О всех недостатках товара покупатель должен неза­медлительно сообщить поставщику.

Если покупатель вправе в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором отказаться от принятия товара (например, товар поставлен досрочно), он обязан принять товар на ответственное хранение, а поставщик должен незамедлительно забрать товар. В случае неисполнения поставщиком своей обязанности забрать товар покупатель вправе:

• реализовать товар с передачей вырученной суммы поставщику либо отправить товар поставщику;

• потребовать возмещения расходов на ответственное хранение товара,

его реализацию или возврат продавцу.

Цена товара и порядок расчетов по договору поставки определяются в соответствии с общими положениями о купле-продаже.

Покупатель (получатель) обязан возвратить поставщику многооборот­ную тару и средства пакетирования, в которых был передан товар, если иное не предусмотрено договором. Прочая тара по общему правилу возвра­ту не подлежит.

**4. Особенности исполнения договора поставки:**

1) обязанность поставщика восполнить недопоставку. Поставщик, допу­стивший недопоставку товара в отдельном периоде поставки, обязан вос­полнить недопоставленное количество товара в следующем периоде в преде­лах срока действия договора, если иное не предусмотрено договором. В случае, когда товары отгружаются в соответствии с договором поставки нескольким получателям (например, по разным отгрузочным разнарядкам), товары, поставленные одному получателю сверх установленного количества, не зас­читываются в счет покрытия недопоставки товаров другому получателю. Не засчитывается в счет покрытия недопоставки товаров одного наименования поставка в большем, чем предусмотрено договором, количестве товаров Другого наименования, входящих в тот же ассортимент. Ассортимент това­ров, недопоставка которых подлежит восполнению, определяется:

• по соглашению сторон;

• при отсутствии соглашения недопоставка восполняется в ассортименте, установленном для того периода, когда была допущена недопоставка;2) установленный порядок погашения однородных обязательств в слу­чае, когда поставщик осуществляет поставку одинаковых товаров покупа­телю по нескольким договорам. В этом случае при недопоставке либо не­полной оплате товара исполненным считается договор, указанный соответственно поставщиком или покупателем, а если таких указаний нет­то договор, срок исполнения по которому наступал раньше. В случае на­ступления срока исполнения нескольких договоров одновременно испол­нение засчитывается пропорционально в погашение обязательств по всем договорам.

**5. Ответственность по договору поставки** в основном регламентируется общи­ми положениями о купле-продаже, но существуют следующие особенности:

1) покупатель вправе предъявить требования, предусмотренные стать­ей 475 ГК «Последствия передачи товара ненадлежащего качества», при нарушении поставщиком условий договора о качестве и комплектности товара, только если поставщик незамедлительно после получения уведом­ления о допущенных недостатках не заменит недоброкачественный товар либо не доукомплектует его;

2) если поставщик допустил недопоставку, либо своевременно не за­менил недоброкачественный товар или не доукомплектовал его, покупа­тель вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех разумных и необходимых расходов на их приобретение (например, разницу в цене);

3) неустойка за недопоставку или просрочку поставки товара взыски­вается до фактического исполнения обязательства в пределах срока дей­ствия договор

26 Общие положения о договоре аренды

1. По договору аренды (имущественного найма) *арендодатель* (наймодатель) обязуется предоставить *арендатору* (нанимателю) имущество за пла­ту во временное владение и пользование или пользование. Признаки договора аренды:

• по договору аренды происходит передача имущества во владение и пользование или пользование без перехода права собственности;

• аренда - срочный договор;

• аренда - возмездныи договор;

• объектом аренды могут быть только индивидуально-определенные не­потребляемые вещи. Для договора аренды обязательна *письменная форма* в случаях, если:

• договор заключен на срок более одного года;

• одна **из** сторон - юридическое лицо.

Для договора аренды недвижимого имущества необходима государствен­ная регистрация, если иное не предусмотрено законом.

**срок аренды** имущества обычно устанавливается в договоре. Если же срок аренды в договоре не определен, договор считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае любая сторона может односторонне расторгнуть договор, предупредив об этом другую сторону за один месяц, при аренде недвижимого имущества - за три месяца.

Законом могут быть установлены предельные сроки аренды отдельных видов имущества (природных объектов и пр.).

Арендатор имеет преимущественное право на продление договора аренды на новый срок при наличии следующих условий:

• надлежащее исполнение обязательств по ранее заключенному догово­ру: использование имущества по назначению, обеспечение его сохран­ности, своевременное внесение арендной платы и т. д.;

• готовность арендатора заключить договор на условиях, предлагаемых другими потенциальными арендаторами;

• письменное уведомление арендодателя о желании арендатора продол­жить арендные отношения в срок, предусмотренный договором, а если

такой срок не предусмотрен, то в разумный срок.

Если арендодатель отказал в заключении договора аренды на новый срок, но в течение года заключил договор с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору требовать в суде перевода на себя прав и обязан­ностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор, либо только возмещения указанных убытков.

В случае если по истечении срока договора аренды арендатор продол­жает пользоваться арендованным имуществом без заключения нового до­говора, а арендодатель против этого не возражает, то договор аренды счи­тается возобновленным на неопределенный срок.

**4. Основной обязанностью арендодателя** по договору является *обязанность передать арендованное имущество арендатору.* При неисполнении этой обя­занности арендатор вправе:

• потребовать передачи имущества;

• расторгнуть договор.

В любом случае у арендатора возникает право на возмещение причи­ненного ущерба. При передаче имущества без принадлежностей или необ­ходимых документов арендатор вправе потребовать возмещения причинен­ного ущерба, а также либо передачи принадлежностей и документов, либо расторжения договора.

В случае обнаружения препятствующих или затрудняющих пользование арендованным имуществом недостатков, которые не были оговорены при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не могли быть обнаружены во время осмотра или проверки исправности имущества при его передаче, арендатор вправе потребовать:

• безвозмездного устранения недостатков;

• соразмерного уменьшения арендной платы;

• возмещения расходов на самостоятельное устранение недостатков, если арендодатель своевременно не заменил имущество или не устранил недостатки сам. Такие расходы могут быть возмещены путем непос­редственного удержания соответствующих сумм из арендной платы;

• досрочного расторжения договора.

**5. Основная обязанность арендатора** по договору аренды - *своевременное внесение арендной платы.* Если в договоре не определен размер арендной платы, то используется размер арендной платы, обычно применяемый при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Стороны могут изменить размер арендной платы в сроки, установлен­ные договором, но не чаще одного раза в год.

Арендатор вправе требовать уменьшения арендной платы, если по об­стоятельствам, за которые он не несет ответственности, существенно ухуд­шаются условия пользования имуществом либо его качество.

В случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арен­дной платы (неоднократная либо длительная задержка оплаты) арендода­тель вправе потребовать досрочного внесения платежей, но не более чем за два срока подряд.

6. В случае использования арендатором имущества **не по назначению** арен­додатель вправе потребовать расторжения договора. Арендатор вправе с согласия арендодателя:

• сдавать арендованное имущество в субаренду;

• передавать свои права и обязанности по договору третьему лицу (пере­наем);

• передавать имущество в безвозмездное пользование;

• передавать принадлежащие ему по договору аренды права в залог;

• вносить принадлежащие ему по договору права в качестве вклада в

уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого

взноса в производственный кооператив.

Эти права арендатора в определенных случаях могут быть ограничены **законом.**

Если иное не предусмотрено договором, обязанности по содержанию арендованного имущества распределяются следующим образом:

• арендодатель осуществляет капитальный ремонт;

**•** арендатор осуществляет текущий ремонт.

Распределение затрат на улучшение арендованного имущества произ­водится следующим образом:

• отделимые улучшения остаются у арендатора;

•арендатор имеет право на возмещение затрат на неотделимые улучшения, только если они произведены с согласия арендодателя.

27 Договор финансовой аренды (лизинг)

1.По договору **финансовой аренды** (лизинга) арендодатель обязуется приоб­рести в собственность выбранное арендатором имущество и предоставить ему это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

2. Обычно лизинговые отношения касаются **трех лиц:** продавца имуще­ства, его приобретателя - арендодателя и арендатора, которые связаны друг с другом двумя разными договорами: купли-продажи и лизинга.

В договоре купли-продажи указывается, что имущество приобретается с целью сдачи его в аренду.

В случае просрочки передачи имущества по вине арендодателя аренда­тор вправе потребовать расторжения договора лизинга.

Договором лизинга может быть предусмотрено, что по окончании сро­ка аренды имущество переходит в собственность арендатора.

3. В случае ненадлежащего исполнения продавцом имущества договора куп­ли-продажи (нарушения условий о качестве, комплектности и т. п.) *арен­датор* наделяется правами и обязанностями, **как** если бы он был покупа­телем. Однако расторгнуть договор он вправе только с согласия *арендодателя.*

Если иное не предусмотрено договором лизинга, то арендодатель не несет перед арендатором ответственности за ненадлежащее исполнение продавцом имущества договора купли-продажи, за исключением случаев, когда по усло­виям договора лизинга продавца выбирал арендодатель. В последнем случае арендодатель несет солидарную с продавцом имущества ответственность за ненадлежащее исполнение договора купли- продажи.

**28 Залог: понятие, основания, виды.**

Залог известен со времен римского права, которое относило его к разряду прав на чужие вещи. На ранних стадиях развития римского права формой залога являлась фидуция, которая представляла собой продажу закладываемой вещи с правом ее обратного выкупа в условленный срок. Другой, более развитой формой залога был пигнус, при котором должник передавал кредитору в обеспечение долга вещь во владение, а не в собственность, как при фидуции. Наиболее совершенную форму залога представляла собой ипотека, при которой вещь переданная в залог, оставалась во владении собственника и не переходила кредитору. Сегодня понятие «ипотека» используется в нескольких значениях: а) форма залога с оставлением предмета залога у залогодержателя; б) особое вещное право на имущество, позволяющее обеспечить требования кредитора путем распоряжения объектом ипотеки; в) залог недвижимого имущества.

Субъекты залогового ПО: залогодатель (лицо, предоставившее имущество в залог) и залогодержатель (лицо, принявшее имущество в залог). В их качестве могут выступать Ю и ФЛ. Залогодержателем может быть только кредитор, их личности совпадают во всех случаях. В случаях, когда предметом залога выступает имущество 3 лица, договор залога заключается от имени собственника имущества, а не от имени должника.

В сегодняшнем отечественном ГП под залогом понимается правоотношение, в котором кредитор (залогодержатель) при неисполнении или ненадлежащем исполнении обеспеченного залогом обязательства имеет право получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом. Избирая залог в качестве средства обеспечения своих интересов, кредитор руководствуется принципом «верю не лицу, а вещи». При залоге вещи имеет место реальный кредит, как средство ОИО в случае, если должник не оправдает доверия. С юридической точки зрения реальный кредит при залоге означает установление юридической связи залогодержателя с чужим имуществом, благодаря которой залогодержатель имеет возможность извлечь из заложенного имущества его ценность независимо от воли должника.

По общему принципу залоговое правоотношение является акцессорным, т.е. может существовать, только пока существует обеспечиваемое (основное) обязательство, прекращение которого влечет прекращение залога. Прекращение залога не влечет прекращения ОО. Уступка залогодержателем своих прав по договору о залоге другому лицу действительна, если такому же лицу уступлены права требования по ОО. С переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника. Если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке (залог недвижимости) означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству.

Требование, обеспечиваемое залогом, должно носить денежный характер и ГЗ устанавливает, если иное не предусмотрено договором, что залогом обеспечивается требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещения расходов залогодержателя по содержанию залога и расходов по взысканию.

Основания залога: на основании закона (товар проданный в кредит по договору купли-продажи, недвижимость приобретенная в счет кредита банка); морской залог (требования связанные с работой на судне по МН Конвенции); в силу договора (существенные условия: предмет, его оценка, размер и срок исполнения обязательства, указание стороны, у которой находится заложенное имущество).

Виды залога: а) Заклад – предполагает передачу заложенного имущества залогодержателю (как правило, движимого имущества). При этом важно, что «заимодавец, приобретая в свои руки заложенную вещь, не владеет ею и не пользуется, но только удерживает ее у себя, становится ее оберегателем, следовательно, должен сохранить ее в целости под собственную ответственность». Залогодатель имеет право требовать возвращения вещи по исполнению обязательства, в т.ч. и досрочном. Действующим законодательством сфера применения заклада сужена и распространяется в основном на ЦБ; б) Залог без передачи имущества залогодержателю – это доминирующая форма залога, т.к. в принципе по действующему законодательству заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Залогодатель сохраняет право пользоваться заложенным НД имуществом в соответствие с его назначением, а условия договора об ипотеке, ограничивающие это право залогодателя, признаются ничтожными.

Подвиды залога: а) ипотека – залог недвижимости, ЦБ и имущественных прав; б) залог товаров в обороте; залог вещей в ломбарде; г) твердый залог – оставление залога у залогодателя с наложением знаков свидетельствующих о залоге («под замком и печатью залогодержателя»).

29 Общие положения о договоре подряда

**1. По договору подряда** одна сторона (подрядчик) *обязуется выполнить* по заданию другой стороны (заказчика) *определенную работу* и сдать ее ре­зультат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и опла­тить его.

Договор подряда является консенсуальным, двусторонним и возмезд-ным.

2. Кроме собственно договора подряда выделяются некоторые **специаль­ные виды договора подряда,** на которые общие положения о договоре под­ряда распространяются, если это не противоречит специальным нормам об этом договоре:

• бытовой подряд;

• строительный подряд;

• подряд на производство проектных и изыскательских работ;

• подрядные работы для государственных нужд.

**3. Основные условия договора подряда:**

• работа выполняется из материала подрядчика, его силами и средства­ми, если иное не предусмотрено договором;

• способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком;

• риск случайной гибели материалов и иного используемого имущества несет предоставившая их сторона, если иное не установлено законом или договором;

• риск случайной гибели результата работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик;

•^ существенные условия договора подряда - сроки начала и окончания работ. Если эти сроки не согласованы, то договор считается незаклю­ченным. Именно нарушение этих условий договора рассматривается как просрочка и влечет соответствующие последствия. Стороны могут уста­новить и промежуточные сроки выполнения работ, а также установить меры ответственности за их нарушение;

• если в договоре подряда не определена цена работ, то договор считает­ся заключенным, а оплата производится по цене, которая при сравни­мых обстоятельствах взимается за аналогичные работы. Цена работ состоит из:

а) компенсации издержек подрядчика;

б) вознаграждения подрядчика.

При производстве сложных работ цена обычно определяется сметой Смета может быть:

а) твердой, когда ее изменение допускается только в случае существен­ного возрастания стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком или оказываемых ему третьими лицами услуг либо иного имущественного изменения обстоятельств, за которые стороны не отвеча­ют (ст. 451 ГК «Изменение и расторжение договора в связи с существен­ным изменением обстоятельств»);

б) приблизительной, возможность изменения которой заложена в са­мом договоре, например: в случае возникновения необходимости проведе­ния дополнительных работ и соответственного повышения цены работ. В этом случае подрядчик сообщает об указанной необходимости заказчику, а заказчик либо соглашается с изменением сметы, либо расторгает договор и оплачивает подрядчику уже произведенную часть работ. Если же подряд­чик произвел дополнительные работы без уведомления заказчика, то за­казчик вправе при приемке результата работы оплатить его по ранее согла­сованной цене;

• в случае получения подрядчиком в ходе работ экономии без ухудшения качества работ заказчик обязан оплатить результат работ по установ­ленной в договоре цене. Договором может быть предусмотрено распре­деление полученной экономии между подрядчиком и заказчиком;

• неблагоприятные последствия просрочки передачи или приемки ре­зультата работ несет просрочившая сторона;

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

• качество работ должно соответствовать условиям договора, а при их отсутствии - обычно предъявляемым к таким работам требованиям.

4. Возможно участие в договоре подряда **нескольких лиц** как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика. В этом случае они являются *соли­дарными должниками* (кредиторами):

• при неделимости предмета обязательства;

• при выполнении работ в связи с осуществлением предпринимательс­кой деятельности;

• в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ по договору подря­да третье лицо без согласия заказчика, если иное не установлено законом или договором. В этом случае заказчик заключает договор подряда с гене­ральным подрядчиком, а последний - договор подряда с субподрядчиком.

Генеральный подрядчик одновременно выступает как подрядчик по договору генерального подряда и как заказчик по договору субподряда. Ге­неральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за действия субподрядчика, а перед субподрядчиком - ответственность за действия за­казчика. Непосредственное предъявление требований заказчиком субпод­рядчику и наоборот, минуя генерального подрядчика, возможно, только если это предусмотрено в законе или в договоре (точнее, в обоих догово­рах: генерального подряда и субподряда).

**5. Подрядчик обязан:**

*v/* принять все необходимые меры по обеспечению сохранности имуще­ства, полученного от заказчика;

• использовать материалы экономно. В случае использования материалов заказчика по окончании работ дать отчет об их использовании и воз­вратить остаток материалов заказчику (либо по соглашению сторон уменьшить цену работ);

• своевременно приступить к работе и сдать в установленный срок гото­вый результат заказчику;

• соблюдать требования и качество работы;

• немедленно предупредить заказчика и приостановить выполнение ра­бот до его решения в следующих случаях:

а) при обнаружении непригодности для выполнения работ материа­лов, оборудования или технической документации, предоставленной за­казчиком;

б) при возможных неблагоприятных для заказчика последствий при Указанных им способах выполнения работ;

в) при иных обстоятельствах, не зависящих от подрядчика и влияющих на качество или сроки выполнения работ.

При невыполнении указанной обязанности по уведомлению заказчика Подрядчик лишается права ссылаться на эти обстоятельства при сдаче ре­зультата работ;

• передать заказчику информацию, касающуюся эксплуатации предмета договора;

•^ подрядчик отвечает за качество предоставленных им материалов. **Подрядчик вправе:**

«/ не приступать к выполнению работ либо приостановить их выполнение в случае нарушения заказчиком условий договора;

*^* требовать возмещения убытков, вызванных неоказанием заказчиком со­действия в выполнении работ, если такое содействие предусмотрено Договором;• при уклонении заказчика от приемки работ по истечении одного меся­ца и после двукратного предупреждения продать результат работы, а выручку, за вычетом причитающихся ему платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса или суда;

• удерживать результат работ и иное оставшееся у него имущество заказ­чика при нарушении последним условии договора. **Заказчик обязав:**

• уплатить подрядчику обусловленную цену работы после окончательной сдачи работы, если она выполнена надлежащим образом, если догово­ром не предусмотрен иной порядок оплаты (например, полная **или** частичная предварительная оплата);

• оказывать подрядчику обусловленное договором содействие в выпол­нении работ (подсоединение к сетям электро- и газоснабжения, обес­печение водой, жильем и пр.);

• заказчик несет ответственность за качество предоставленных **им** мате­риалов и оборудования;

• осмотреть и принять результат работы в соответствии с условиями до­говора, а при обнаружении недостатков - немедленно заявить об этом подрядчику;

• известить подрядчика в разумный срок об обнаруженных после прием­ки скрытых недостатках. **Заказчик вправе:**

• в любое время проверять ход выполнения и качество работ, не вмеши­ваясь в деятельность подрядчика;

• отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения вызванных этим убытков, если подрядчик явно не успевает закончить работу в срок;

• в любое время до сдачи результата работ отказаться от исполнения дого­вора, уплатив подрядчику за уже выполненную работу и возместив убыт­ки от расторжения договора в пределах разницы между ценой, определен­ной за всю работу, и выплаченной за уже выполненную работу суммой;

• при очевидной недоброкачественности работы установить подрядчику разумный срок для устранения допущенных недостатков. При неиспол­нении этого отказаться от исполнения договора либо поручить другому лицу исправление недостатков за счет подрядчика и потребовать возме­щения вызванных этим убытков;

• в случае неисполнения подрядчиком условий договора о качестве рабо­ты заказчик вправе потребовать:

а) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;

б) соразмерного уменьшения цены;

в) возмещения собственных расходов на устранение недостатков (если договором предусмотрено право заказчика на их устранение).

Если недостатки существенны и неустранимы или не устранены в со­гласованный срок либо появляются вновь после их устранения, то заказ­чик вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных этим убытков.

Требования могут быть предъявлены заказчиком в течение двух лет со дня передачи работы, если иное не установлено законом, договором или обыча­ями делового оборота. Срок исковой давности по требованиям к качеству -один год, а по требованиям к качеству зданий и сооружений - три года;

• договором подряда может быть установлен *гарантийный срок* на результат работы, в течение которого заказчик вправе требовать безотказной служ­бы предмета договора и заявлять требования, связанные с его качеством.

**30.** **Договор возмездного оказания услуг.**

По договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. К ним относятся договора услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иные. Если иное не предусмотрено договором, исполнитель обязан оказать услуги лично. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг. В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуге подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

**Договор комиссии**.

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом, также дополнительное вознаграждение в размере и в порядке, установленных в –договоре комиссии. Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента. Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью комитента. Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента. По исполнении поручения комиссионер обязан представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии. Комитент обязан принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии

### 31. Договор поручение

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридичсекие действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Может быть указан срок, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя или без такого указания.

Доверитель обязан выдать доверенность поверенному на совершение юридических действий, возмещать поверенному понесенные издержки, обеспечивать поверенного средствами для исполнения поручения.

### 32.Доверительное управление имуществом

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

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

Объектами доверительного управления могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество. Не могут быть самостоятельными объектами – деньги.

Имущество не подлежит передаче в доверительное управление государственному органу или органу местного самоуправления.

Существенные условия договора доверительного управления: - состав имущества; - наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом; - размер и форма вознаграждения управляющему; - срок действия договора.

Доверительный управляющий несет ответственность за убытки причиненные утратой имущества, с учетом его естественного износа, а также упущенную выгоду.

**33.** **Договор займа.**По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества. Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей. Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз минимальный размер оплаты труда, а в случае, когда займодавцем является ю/л, - независимо от суммы. В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющие передачу ему займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей. Если иное не предусмотрено законом или договором займа, в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты со дня, когда она должна быть возвращена, до дня ее возврата займодавцу. Если договором займа предусмотрено возвращение займа по частям (в рассрочку), то при нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части займа, займодавец вправе потребовать досрочного возврата всей оставшейся суммы займа.

**Кредитный договор. Формы кредита.**

По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее. Договор должен быть заключен в письменной форме.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок.

Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока.

Сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита).

Договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

34 . Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинга)

**1. По договору финансирования** под уступку денежного требования (факто­ринга) одна сторона (финансовый агент) *передает или обязуется передать* другой стороне (клиенту) *денежные средства* в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предо­ставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

2. Договор факторинга является двусторонним и возмездным.

Уступка денежного требования может быть осуществлена в качестве способа обеспечения исполнения какого-либо обязательства клиента пе­ред финансовым агентом. В таком случае это денежное требование перехо­дит к финансовому агенту только при неисполнении клиентом обеспечен­ного данным требованием обязательства.

Договор факторинга может предусматривать условия о ведении финан­совым агентом бухгалтерского учета, обработки счетов, о контроле за опла­той выставляемых счетов, оказании иных финансовых услуг клиенту.

Переуступка денежного требования действительна и при наличии ее запрета в договоре клиента с третьим лицом (должником), на котором основано его денежное требование. В этом случае должник лишь получает право требовать возмещения убытков и возложения на клиента иной пре­дусмотренной законом или договором ответственности за нарушение усло­вий договора.

Последующая уступка денежного требования финансовым агентом до­пускается, только если это прямо предусмотрено договором факторинга.

**3. Финансовым агентом** может быть банк или иная кредитная организация либо любая коммерческая организация, получившая разрешение (лицен­зию) на занятие соответствующей деятельностью.

**4. Объектом договора финансирования под уступку денежного требования**

может быть:

• существующее денежное требование, то есть требование, по которому наступил срок платежа;

• будущее требование, которое считается перешедшим к финансовому агенту с момента возникновения права на получение денежных средств с должника;

• несколько денежных требований.

Финансовый агент вправе отказаться от требований, оплата которых вы­зывает сомнение. Уступлены могут быть только конкретные денежные тре­бования с указанием их сумм, сроков выплаты, иных признаков.

**5. Особенности исполнения денежного требования должником:**

• должник обязан произвести платеж финансовому агенту при условии, что он получил письменное уведомление от клиента или финансового агента об уступке денежного требования, содержащее сведения об ус­тупленном требовании и финансовом агенте, которому следует произ­вести платеж;

• в случае получения уведомления от финансового агента должник вправе потребовать от него предоставления доказательств уступки требования, а при их неполучении в разумный срок - произвести платеж клиенту;

• платеж финансовому агенту освобождает должника от обязательств пе­ред клиентом;

• финансовый агент приобретает право на все суммы, которые он полу­чит от должника во исполнение требования, даже если они значитель­но превышают его расходы, а клиент не несет ответственности перед финансовым агентом за то, что полученные им суммы могут оказаться меньше цены, за которую он приобрел требование, если договором факторинга не предусмотрено обратное;

•/ при осуществлении платежа финансовому агенту должник вправе предъя­вить к зачету свои денежные требования, основанные на договоре с клиентом, которые уже имелись у должника ко времени, когда им было получено уведомление об уступке требования финансовому агенту;

«/ в случае нарушения клиентом обязательств перед должником, дающих последнему право отказаться от платежа, он вправе потребовать от кли­ента (но не от финансового агента) возвращения уже уплаченных сумм;

• финансовый агент обязан возвратить полученные по уступленному ему требованию платежи, если он не оплатил требование или оплатил его после того, как узнал о праве должника отказаться от платежа по ус­тупленному требованию.

6. Клиент несет **ответствеость** за недействительность уступаемого требова­ния, но не за его неисполнение, если договором не предусмотрено иное.

Требование считается недействительным, если обстоятельства, дающие должнику право отказаться от платежа, были известны клиенту к моменту уступки требования. В противном случае ответственность клиента наступает только при наличии условия о возможности регрессного требования фи­нансового агента к клиенту.

35. Договор банковского вклада

**1. По договору банковского вклада** одна сторона (банк), принявшая посту­пившую от другой стороны (вкладчика) либо для вкладчика денежную сумму (вклад), обязуется *возвратить сумму вклада* и выплатить проценты на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

Договор банковского вклада является односторонним и реальным, то есть он считается заключенным с момента принятия банком вклада.

**2. Виды вкладов** (договора банковского вклада):

• вклад до востребования, то есть вклад на условиях возврата по первому требованию вкладчика;

• срочный вклад, то есть вклад на условиях возврата по истечении опре­деленного договором срока;

• вклад на иных условиях возврата, не противоречащих закону.

Договор банковского вклада, по которому вкладчиком выступает граж­данин, является публичным договором.

Права и обязанности банка и вкладчика по обслуживанию банковского счета, на котором находится вклад, устанавливаются в соответствии с нор­мами договора банковского счета, если иное не предусмотрено нормами о договоре банковского счета или не вытекает из существа договора. Юриди­ческие лица не вправе перечислять другим лицам денежные средства, на­ходящиеся во вкладах.

На отношения сторон по договору банковского вклада с участием в качестве вкладчика гражданина распространяются нормы Закона РФ "О защите прав потребителей».

3. Договор банковского вклада должен быть заключен *в простой письмен­ной форме.* Несоблюдение формы договора банковского вклада влечет его недействительность. Письменная форма договора банковского вклада счи­тается соблюденной и в случае, когда банк выдал вкладчику сберегатель­ную книжку, сберегательный (депозитный) сертификат или иной доку­мент, отвечающий требованиям закона, банковских правил и обычаям делового оборота.

Пока не доказано иное, основанием для расчета банка с вкладчиком служат сведения, указанные в сберегательной книжке (если она была вы­дана).

Сберегательная книжка на предъявителя, сберегательный (удостоверя­ющий вклад гражданина) и депозитный (удостоверяющий вклад юриди­ческого лица) сертификаты являются ценными бумагами.

**4. Стороны договора банковского вклада.**

• банк, получивший лицензию Центрального банка России на соверше­ние операций по привлечению во вклады денежных средств населения и юридических лиц;

• вкладчик - юридическое или физическое лицо.

**5. Права в обязанности сторон по договору банковского вклада:**

• проценты по договору банковского вклада выплачиваются вкладчику в размере учетной ставки банковского процента, если иной размер про­центов не установлен договором банковского вклада;

банк обязан выдать гражданину по его первому требованию даже сумму срочного вклада, но с уплатой не процентов, предусмотренных дого­вором, а процентов по вкладу до востребования, если иной размер процентов не установлен договором;

банк обязан выдать сумму срочного вклада юридического лица по его требованию до наступления срока, только если это прямо предусмот­рено в договоре;

если по истечении срока возврата вклад не востребован, то договор банковского вклада считается продленным до востребования, если до­говором не предусмотрено иное;

банк вправе изменять размер процентов по вкладам до востребования с предупреждением об этом вкладчика за один месяц, если иное не пре­дусмотрено договором;

банк не вправе уменьшать размер процентов по срочным вкладам граждан. Условие договора, предусматривающее такое право банка, ничтожно;

• в договоре банковского вклада банка с юридическим лицом стороны вправе предусмотреть условие о возможности банка уменьшать размер процентов по срочному вкладу юридического лица;

• проценты на сумму вклада начисляются со дня, следующего за днем поступления вклада в банк, до дня, предшествующего дню возврата вклад­чику суммы вклада либо списания ее со счета по иным основанием;

• проценты на сумму вклада начисляются ежеквартально, если иной по­рядок не предусмотрен договором. Невостребованные проценты увели­чивают сумму вклада, на которую начисляются проценты;

• на счет вкладчика зачисляются денежные суммы, поступившие от тре­тьих лиц, если договором банковского вклада не предусмотрено иное;

• возможно заключение договора банковского вклада в пользу третьего лица при указании его имени или наименования. Лицо, заключившее договор банковского вклада в пользу третьего лица, вправе воспользо­ваться правами вкладчика, если к моменту обращения его в банк лицо, в пользу которого заключен договор, не успело воспользоваться свои­ми правами или отказалось от них.

**6. Банк обязан** страховать вклады, а в предусмотренных законом случаях обеспечивать возврат вкладов и иными способами.

В договоре банковского вклада с юридическим лицом должно быть ус­ловие о способе обеспечения возврата вклада.

В случае неисполнения банком обязательств по обеспечению возврата вклада, а также в случае утраты обеспечения или ухудшения его условий вкладчик вправе потребовать досрочного возврата вклада, уплаты установ­ленных договором процентов за весь период пользования банком средства­ми и возмещения убытков, причиненных расторжением договора.

Лицо, не имеющее права на привлечение денежных средств во вклады либо нарушившее правила привлечения денежных средств во вклады, в случае заключения договора банковского вклада с гражданином обязано по требованию вкладчика вернуть сумму вклада, уплатить установленные договором проценты и возместить причиненные убытки. В случае заключе­ния таким лицом договора банковского вклада с юридическим лицом до­говор признается недействительным.

Договор банковского счета

**1. По договору банковского счета** банк обязуется *открыть клиенту счет,* зачислять на него поступающие от клиента и третьих лиц денежные сред­ства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче сумм со счета, осуществлять другие операции по счету.

Открытие банковского счета - необходимая предпосылка осуществле­ния любых банковских операций.

2. Виды банковских счетов:

• депозитные;

• расчетные, которые открываются коммерческим организациям, фили­алам коммерческих организаций по заявлениям самой организации, индивидуальным предпринимателям;

• текущие, которые открываются некоммерческим организациям, фи­лиалам и представительствам юридического лица;

• валютные;

• корреспондентские субсчета банков (счета банков в других банках).

Правом на открытие счетов обладают банки, получившие соответству­ющую лицензию Центрального банка России.

**3. Банк обязан:**

• заключить договор с клиентом на объявленных банком условиях;

• обеспечить клиенту возможность беспрепятственного распоряжения сред­ствами, находящимися на его счету, не определяя и не контролируя направления использования клиентом денежных средств;

• совершать банковские операции по счету, которые предусмотрены дого­вором, законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота;

• зачислять на счет клиента поступившие денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа, если более короткий срок не предусмотрен договором;

• выдавать или перечислять со счета клиента денежные средства не позже дня, следующего за днем поступления в банк платежного документа, если иной срок не предусмотрен договором;

• хранить сведения, составляющие банковскую тайну;

• информировать клиента о произведенном зачете встречных требований в порядке и сроки, предусмотренные договором, а при отсутствии та­ких условий в договоре - в порядке и сроки, которые являются обыч­ными в банковской практике для информирования вкладчиков о со­стоянии денежных средств на счете.

В договоре банковского счета может быть предусмотрено условие о кре­дитовании банком счета клиента, то есть обязательство банка осуществлять по распоряжению клиента в установленных пределах платежи даже при отсутствии денежных средств на счете. В этом случае в договор должны быть включены условия о размере процентной ставки за пользование клиентом 4>едствами банка, срок и размер кредитования, сколько раз за определен­ный период времени банк обязан оплачивать счета клиента. Кредитование

счета осуществляется по правилам займа и кредита, если договором не предусмотрено иное.

Кроме уплаты процентов за кредитование счета клиент оплачивает банку и услугу по расчетно-кассовому обслуживанию, а банк уплачивает клиенту проценты за пользование остатками средств на счете. Указанные взаимные требования банка и клиента прекращаются зачетом, производимым бан­ком ежеквартально, если договором не установлены иные сроки.

**Банк вправе** требовать расторжения договора банковского счета в су­дебном порядке в случае, если:

• сумма на счете окажется ниже минимального размера, предусмотрен­ного банковскими правилами или договором, если такая сумма не бу­дет восстановлена клиентом в течение месяца после предупреждения банка;

• операции по счету не проводятся в течение года, если иное не предус­мотрено договором. **Клиент вправе:**

• требовать от банка возмещения убытков, причиненных разглашением сведении, составляющих банковскую тайну;

• расторгнуть договор в любое время.

В случае расторжения договора банк обязан вернуть клиенту остаток денежных средств на счете и сумму установленных процентов либо пере­числить эти суммы на указанный клиентом счет не позднее семи дней после получения уведомления клиента о расторжении договора банковс­кого счета. После этого банк закрывает счет клиента.

Ограничение прав клиента на распоряжение денежными средствами, находящимися на счете, не допускается, за исключением наложения аре­ста на денежные средства, находящиеся на счете, или приостановления операций по счету в случаях, предусмотренных законом.

**4. Основания списания денежных средств со счета клиента:**

• распоряжение клиента;

• решение суда;

• другие случаи, установленные законом или договором между банком и клиентом. Списание денежных средств со счета клиента по требовани­ям третьих лиц возможно лишь по письменному указанию клиента, содержащему сведения об этих лицах и случаях, в которых банк должен произвести списание.

При наличии на счете клиента денежных средств, достаточных для удов­летворения всех требований, списание денежных средств производится в

порядке поступления распоряжений клиента и других документов на спи­сание (календарная очередность), если иное не предусмотрено законом.

При недостаточности на счете денежных средств для удовлетворения всех предъявленных требований применяется следующая очередность спи­сания денежных средств:

• первая очередь - исполнительные документы по требованиям о возме­щении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также требования о взыскании алиментов;

• вторая очередь - исполнительные документы для расчетов по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудово­му договору (контракту), и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

• третья очередь - платежные документы для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (контракту), а также по отчислениям в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ и Государственный фонд занятости населения РФ;

• четвертая очередь - платежные документы, предусматривающие плате­жи в бюджет и внебюджетные фонды, отчисления в которые не пре­дусмотрены в третьей очереди;

• пятая очередь - исполнительные документы, предусматривающие удов­летворение других денежных требований;

• шестая очередь - другие платежные документы.

Списание средств по требованиям одной очереди производится в по­рядке очередности их поступления или наступления сроков платежа.

5. В случае несвоевременного зачисления на счет клиента поступивших денежных средств либо необоснованного списания денежных средств со счета, а также невыполнения указаний клиента о перечислении или выда­че денежных средств с его счета **банк обязан** платить клиенту проценты за просрочку в размере ставки рефинансирования, установленной Централь­ным банком России, а также возместить убытки в части, не покрытой процентами.

**36 Безналичные расчеты.**

Формы безналичных расчетов.

1. При осуществлении безналичных расчетов допускаются расчеты платежными поручениями, по аккредитиву, чеками, расчеты по инкассо, а также расчеты в иных формах, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

2. Стороны по договору вправе избрать и установить в договоре любую из форм расчетов, указанных в пункте 1 настоящей статьи.

**Платежным поручением** является распоряжение владельца счета (платель­щика) обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести определенную денежную сумму на счет получателя средств, откры­тый в этом или другом банке. Платежное поручение исполняется банком в срок, предусмотренный законодательством, или в более короткий срок, если это установлено договором банковского счета.

*Платежными поручениями производятся:*

а) перечисления денежных средств за поставленные товары, выпол­ненные работы, оказанные услуги;

6) перечисления денежных средств в бюджета всех уровней и во вне­бюджетные фонды;

в) перечисления денежных средств в целях возврата/размещения кре­дитов (займов)/депозитов и уплаты процентов по ним;

г) перечисления по распоряжениям физических лиц или в пользу фи­зических лиц (в том числе без открытия счета);

д) перечисления денежных средств в других целях, предусмотренных законодательством или договором.

В соответствии с условиями основного договора платежные поручения могут использоваться для предварительной оплаты товаров, работ, услуг или для осуществления периодических платежей.

Платежные поручения принимаются банком независимо от наличия денежных средств на счете плательщика.

При отсутствии или недостаточности денежных, средств на счете пла­тельщика, а также если договором банковского счета не определены усло­вия оплаты расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств, платежные поручения помешаются в картотеку и оплачиваются по мере поступления средств в очередности, установленной законодатель­ством.

Допускается частичная оплата платежных поручений из картотеки. При частичной оплате платежного поручения первый экземпляр платежного ордера, которым произведена оплата, помешается в документы дня банка. Последний экземпляр платежного ордера служит приложением к выписке из лицевого счета плательщика. При осуществлении последней частичной оплаты по платежному поручению первый экземпляр платежного ордера, которым был произведен этот платеж, вместе с первым экземпляром оп­лачиваемого платежного поручения помещается в документы дня. Остав­шиеся экземпляры платежного поручения выдаются клиенту одновремен­но с последним экземпляром платежного ордера, прилагаемым к выписке из лицевого счета.

Банк обязан информировать плательщика по его требованию об испол­нении платежного поручения не позже следующего рабочего дня после обращения плательщика в банк, если иной срок не предусмотрен догово­ром банковского счета. Порядок информирования плательщика определя­ется договором банковского счета.

Форма расчетного документа, предназначенная для заполнения физи­ческими лицами, разрабатывается кредитными организациями самостоя­тельно с таким условием, что в нем должны быть предусмотрены все необ­ходимые для перечисления средств реквизиты, на основании которых кредитной организацией заполняется платежное поручение.

**Аккредитив** представляет собой условное денежное обязательство, при­нимаемое банком (банком-эмитентом) по поручению плательщика, про­извести платежи в пользу получателя средств по предъявлении последним документов, соответствующих условиям аккредитива, или предоставить полномочия другому банку (исполняющему) произвести такие платежи. *Виды аккредитивов:*

• *покрытый (депонированный),* по которому банк-эмитент перечисляет за счет средств плательщика или предоставленного ему кредита сумму ак­кредитива (покрытие) в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия аккредитива;

• *непокрытый (гарантированный),* когда банк-эмитент предоставляет ис­полняющему банку право списывать средства с ведущегося у него кор­респондентского счета в пределах суммы аккредитива. Порядок списания денежных средств с корреспондентского счета банка-эмитента по гаран­тированному аккредитиву определяется по соглашению между банками;

• *отзывной -* аккредитив, который может быть изменен или отменен бан­ком-эмитентом на основании письменного распоряжения плательщи­ка без предварительного согласования с получателем средств и без ка­ких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств после отзыва аккредитива;

• *безотзывной -* аккредитив, который может быть отменен только с согла­сия получателя средств. По просьбе банка-эмитента исполняющий банк может подтвердить безотзывный аккредитив *(подтвержденный аккреди­тив).* Порядок предоставления подтверждения по безотзывному подтвер­жденному аккредитиву определяется соглашением между банками. Каждый аккредитив должен содержать указание на его вид. Аккредитив предназначен для расчетов с одним получателем средств. Условиями акк­редитива может быть предусмотрен акцепт уполномоченного плательщи­ком лица.

Получатель средств может отказаться от использования аккредитива до истечения срока его действия, если возможность такого отказа предусмот­рена условиями аккредитива.

Порядок расчетов по аккредитиву устанавливается в основном догово­ре, в котором отражаются следующие условия:

• наименование банка-эмитента;

• наименование банка, обслуживающего получателя средств;

*»/* наименование получателя средств;

• сумма аккредитива;

• вид аккредитива;

• способ извещения получателя средств об открытии аккредитива;

• способ извещения плательщика о номере счета для депонирования средств, открытого исполняющим банком;

• полный перечень и точная характеристика документов, представляе­мых получателем средств;

• сроки действия аккредитива, представления документов, подтвержда­ющих поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), и требо­вания к оформлению указанных документов;

• условие оплаты (с акцептом или без акцепта);

• ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обяза­тельств.

В основной договор могут быть включены иные условия, касающиеся порядка расчетов по аккредитиву.

Платеж по аккредитиву производится в безналичном порядке путем перечисления суммы аккредитива на счет получателя средств. Допускаются частичные платежи по аккредитиву.

За нарушения, допущенные при исполнении аккредитивной формы расчетов, банки несут ответственность в соответствии с действующим за­конодательством. *Закрытие аккредитива* в исполняющем банке производится:

• по истечении срока аккредитива (в сумме аккредитива или его ос­татка);

• на основании заявления получателя средств об отказе от дальнейшего использования аккредитива до истечения срока его действия, если воз­можность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива (в сум­ме аккредитива или его остатка);

• по распоряжению плательщика о полном или частичном отзыве аккре­дитива, если такой отзыв возможен по условиям аккредитива (в сумме

аккредитива или в сумме его остатка).

О закрытии аккредитива исполняющий банк должен направить в банк-эмитент уведомление в произвольной форме.

**Расчеты по инкассо** представляют собой банковскую операцию, посред­ством которой банк (банк-эмитент) по поручению и за счет клиента на основании расчетных документов осуществляет действия по получению от плательщика платежа. Для осуществления расчетов по инкассо банк-эмитент вправе привлекать другие банки (исполняющий банк).

Расчеты по инкассо осуществляются на основании платежных требова­ний, оплата которых может производиться по распоряжению плательщика (с акцептом) или без его распоряжения (в безакцептном порядке), и ин­кассовых поручений, оплата которых производится без распоряжения пла­тельщика (в бесспорном порядке).

Платежные требования и инкассовые поручения предъявляются полу­чателем средств (взыскателем) к счету плательщика через банк, обслужи­вающий получателя средств (взыскателя).

Банк-эмитент, принявший на инкассо расчетные документы, обязан доставить их по назначению. Данное обязательство, а также порядок и сро­ки возмещения затрат по доставке расчетных документов отражаются в договоре банковского счета с клиентом.

Кредитные организации (филиалы) организуют доставку расчетных документов своих клиентов самостоятельно.

Платежные требования и инкассовые поручения клиентов кредитных организаций (филиалов), предъявляемые к счету кредитной организации (филиала), направляются в учреждение или подразделение Банка России, обслуживающее данную кредитную организацию (филиал).

При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете пла­тельщика и при отсутствии в договоре банковского счета условия об опла­те расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств пла­тежные требования, акцептованные плательщиком, платежные требования на безакцептное списание денежных средств и инкассовые поручения по­мещаются в картотеку с указанием даты.

Исполняющий банк обязан известить банк-эмитент о помещении рас­четных документов в картотеку не позднее дня, следующего за днем поме­щения расчетных документов в картотеку.

Банк-эмитент доводит извещение о постановке в картотеку до клиента по получении извещения от исполняющего банка.

Оплата расчетных документов производится по мере поступления де­нежных средств на счет плательщика в очередности, установленной зако­нодательством.

Допускается частичная оплата платежных требований, инкассовых по­ручений, находящихся в картотеке.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения кли­ента по получению платежа на основании платежного требования или ин­кассового поручения банк-эмитент несет перед ним ответственность, уста­новленную законодательством.

**Чек -** это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоря­жение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чеко­держателю.

*Чекодателем* является лицо (юридическое или физическое), имеющее денежные средства в банке, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков, *чекодержателем -* лицо (юридическое или физичес­кое), в пользу которого выдан чек, *плательщиком -* банк, в котором нахо­дятся денежные средства чекодателя.

Чек оплачивается плательщиком за счет денежных средств чекодателя.

Чекодатель не вправе отозвать чек до истечения установленного срока для его предъявления к оплате.

Представление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, для полу­чения платежа считается предъявлением чека к оплате.

Плательщик по чеку обязан удостовериться всеми доступными ему спо­собами в подлинности чека. Порядок возложения убытков, возникших вслед­ствие оплаты плательщиком подложного, похищенного или утраченного чека, регулируется законодательством.

Бланки чеков являются бланками строгой отчетности. Хранение блан­ков чеков осуществляется в порядке, установленном нормативными акта­ми Банка России.

Для осуществления безналичных расчетов могут применяться чеки, выпускаемые кредитными организациями.

Чеки кредитных организаций могут использоваться клиентами кредит­ной организации, выпускающей эти чеки, а также в межбанковских расче­тах при наличии корреспондентских отношений.

Чеки, выпускаемые кредитными организациями, не применяются для расчетов через подразделения расчетной сети Банка России.

Чек должен содержать все обязательные реквизиты, установленные ГК РФ, а также может содержать дополнительные реквизиты, определяемые спе­цификой банковской деятельности и налоговым законодательством.

Форму чека кредитная организация определяет самостоятельно.

В случае, когда сфера обращения чеков ограничивается кредитной органи­зацией и ее клиентами, чеки используются на основании договора о расчетах чеками, заключаемого между кредитной организацией и клиентом.

Чеки, выпускаемые кредитными организациями, могут применяться в межбанковских расчетах на основании договоров, заключаемых с клиента­ми, и межбанковских соглашений о расчетах чеками в соответствии с внутрибанковскими правилами проведения операций с чеками.

**37. Договор коммерческой концессии (франчайзинг)**

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, право на фирменное наименование, коммерческое обозначение.

Этот договор предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческий опыт правообладателя в определенном объеме.

38 Понятие и особенности договора простого товарищества

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

**2. Отличительные черты договора простого товарищества:**

• многосторонний характер договора;

• заключение договора не приводит к образованию юридического лица;

• консенсуальный характер договора;

• если договор товарищества заключается с целью осуществления пред­принимательской деятельности, то его участниками могут быть лишь коммерческие организации, индивидуальные предприниматели и не­коммерческие организации, в учредительных документах которых пре­дусмотрена возможность занятия предпринимательской деятельностью, не противоречащей целям их создания;

• предмет договора - достижение общей определенной в договоре цели;

• каждый товарищ обязан внести свой вклад в общее дело. Условие о таких вкладах является существенным для договора простого товари­щества, и без его согласования договор не считается заключенным. Вклад может состоять не только из определенного имущества, но и, по согла­сованию товарищей, из профессиональных и иных знаний, навыков, умений, деловой репутации и деловых связей. Денежная оценка таких вкладов производится по соглашению товарищей. Если иное не предус­мотрено договором, вклады товарищей признаются равными;

• имущество, которое товарищи внесли в качестве вкладов в общее иму­щество, а также полученная в результате деятельности товарищей при­быль являются общей долевой собственностью товарищей, если иное не предусмотрено законом или договором. Пользование общим имуществом осуществляется по соглашению това­рищей, а если такое соглашение не достигнуто, то по решению суда.

**3. Ведение общих дел товарищей.**

По общему правилу каждый из товарищей вправе действовать от имени остальных, а его полномочия должны быть подтверждены доверенностью или договором простого товарищества, заключенным *в письменной форме.*

Договором может быть предусмотрен и иной способ ведения общих дел товарищей:

• дела ведет специально уполномоченный для этого товарищ;

• дела ведутся совместно всеми товарищами, когда для совершения ка­кого-либо действия необходимо согласие всех товарищей. Права товарищей при ведении общих дел равны и не зависят от разме­ра вклада.

**4. Права и обязанности товарищей:**

• обязанность внести вклады в общее имущество;

• право на участие в ведении общих дел товарищей;

• право на ознакомление со всей документацией по ведению дел товари­щества. Условие договора об отказе товарища от этого права ничтожно;

• право на получение прибыли от совместной предпринимательской дея­тельности пропорционально стоимости вкладов в общее имущество, если иной порядок распределения прибыли не предусмотрен договором;

• обязанность нести расходы и убытки от совместной деятельности про­порционально стоимости вкладов в общее имущество, если иной поря­док распределения расходов и убытков не предусмотрен договором. Условия договора, полностью освобождающие товарища от участия в

покрытии расходов и убытков или от участия в прибыли, ничтожны.

**5. Ответственность товарищей.**

Товарищи отвечают по общим обязательствам:

• солидарно - по договорам, заключенным при ведении предпринима­тельской деятельности, и по общим внедоговорным обязательствам;

• в долевом порядке - по договорам, не связанным с ведением предпри­нимательской деятельности.

В случае нехватки личного имущества товарища для ответственности по обязательству, не связанному с ведением общих дел товарищей, взыска­ние может быть возложено на его долю в общем имуществе товарищей. В этом случае кредитор по такому обязательству вправе потребовать выдела доли этого товарища из общего имущества. Если выделение доли в натуре невозможно или против ее выделения возражают другие товарищи, креди­тор вправе требовать продажи должником своей доли в общем имуществе другим товарищам по рыночной цене. В случае отказа других товарищей от выкупа доли кредитор вправе потребовать ее продажи с публичных торгов.

**6. Основания прекращения договора простого товарищества:**

• достижение предусмотренной договором цели;

• истечение срока действия договора, если он предусмотрен;

• объявление кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно деес­пособным, безвестно отсутствующим или несостоятельным (банкротом);

• смерть товарища, ликвидация или реорганизация участвующего в до­говоре юридического лица, если договором не предусмотрена возмож­ность замещения товарища правопреемником;

• отказ товарища от участил в бессрочном договоре с уведомлением об этом других товарищей не менее чем за три месяца;

• расторжение иного договора простого товарищества по требованию то­варища по уважительной причине с возмещением другим товарищам причиненного этим реального ущерба;

• выдел доли товарища по требованию кредитора.

В случае выбытия по каким-либо причинам одного из товарищей из до­говора, в котором участвовало более двух товарищей, договор может быть оставлен в силе между оставшимися товарищами по их соглашению.

С момента прекращения договора простого товарищества его участни­ки продолжают нести солидарную ответственность перед третьими лицами по своим общим обязательствам.

В случае выбытия одного из товарищей из договора без прекращения договора он продолжает нести ответственность перед третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре, в том же порядке (солидарном или долевом), что и во время его участия в договоре.

После прекращения договора общее имущество подлежит разделу меж­ду товарищами. При этом товарищ, внесший в качестве вклада индивиду­ально-определенную вещь, вправе истребовать ее обратно.