1. Понятие гражданского и торгового права как комплексной отрасли права. Предмет и метод гражданского права

**1. *Гражданское право* как отрасль права -** это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

**2. *Предмет гражданского права* -** это те общественные отношения, которые оно регулирует. Эти отношения делятся на:

**1. *Имущественные отношения,*** то есть отношения между людьми по поводу материальных благ, которые включают в себя:

1. *отношения статики,* то есть отношения, связанные с нахождением материальных благ у определенного лица (право собственности, ограниченные вещные права);
2. *отношения динамики,* то есть связанные с переходом материальных благ

от одного лица к другому (обязательственное право, наследование).

Термин **"имущество"** имеет в гражданском праве три значения:

- совокупность вещей;

- совокупность не только вещей, но и имущественных прав требования

(например, денежных вкладов в банке);

- совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей.

***2. Личные неимущественные отношения -*** отношения, возникающие между людьми по поводу нематериальных благ и не имеющие экономического содержания, независимо от степени связанности с имущественными отношениями:

• личные неимущественные отношения, *связанные* с имущественными (например, возникающие по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства). В этом случае имущественные отношения производны от неимущественных (например, право автора на вознаграждение);

• личные неимущественные отношения, *не связанные* с имущественными (например, защита чести, достоинства и деловой репутации).

**3. *Метод гражданского права***

**Метод правового регулирования -** это совокупность приемов, средств, способов, посредством которых право воздействует на общественные отношения, упорядочивая, регулируя и защищая их.

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

***1. Юридическое равенство сторон,*** то есть равенство их правового положения, которое проявляется в признании равенства всех форм собственности, самостоятельном создании хозяйственных связей, в идентичных мерах гражданско-правовой ответственности.

***2. Автономия воли сторон.*** В большинстве случаев гражданские права и обязанности возникают в силу двустороннего волевого акта (договора). Сторонам представлена возможность полностью (или в известной мере) самостоятельно регулировать свои отношения. Часто закон устанавливает только общие рамки таких отношений либо предоставляет сторонам несколько способов регулирования их отношений на выбор. Постороннее вмешательство в частную жизнь допускается только в случаях, определенных законом.

***3. Имущественная самостоятельность сторон.*** Участники гражданского оборота выступают в качестве обладателей обособленного имущества, которым они участвуют в обороте и отвечают по обязательствам.

***4. Защита гражданских прав*** преимущественно в судебном порядке, если стороны самостоятельно не смогли разрешить спорные вопросы; в установленных законом случаях защита гражданских прав производится и в административном порядке.

***5. Имущественный характер гражданско-правовой ответственности.*** Объектом взыскания в этом случае является имущество, а не личность должника. Гражданско-правовая ответственность носит по общему правилу компенсационный характер.

Вопрос 2. Принципы, функции и источники гражданского права.

**1. *Принципы гражданского права*** - это закрепленные в правовых актах общеобязательные положения, идеи, начала, которые пронизывают все гражданское право, выражают тенденции развития и потребности общества и характеризуют гражданское право в целом.

Выделяют следующие принципы гражданского права:

\* юридическое равенство участников;

\* неприкосновенность собственности, принудительное отчуждение которой допускается только в установленных законом случаях;

\* недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; этот принцип в основном ориентирован на защиту от действий публичной власти;

\* свобода договора: лицо самостоятельно выбирает партнера по договору, стороны свободны при заключении договора и определенииегоусловий;

\* принцип диспозитивности (то есть самостоятельности и инициативы) в реализации своих прав и несении риска от участия в гражданском обороте;

\* принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, их восстановления и защиты;

\* недопустимость злоупотребления правом, в частности действий, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу.

**2. *Функция гражданского права*:**

1. *регулятивная функция,* направленная на создание нормальных условии для функционирования и развития экономики;
2. *охранительная функция,* направленная на защиту гражданских прав от нарушений. Охранительная функция гражданского права носит преимущественно компенсационный (восстановительный) характер.

Вопрос 5. Источники гражданского права

**1. *Источники гражданского права* -** это формы выражения гражданско-пра­вовых норм.

Гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации.

**2. Виды источников гражданского права:**

• Конституция Российской Федерации и гражданское законодательство:

Гражданский кодекс Российской Федерации и иные принятые в соот­ветствии с ним федеральные законы;

• иные нормативные акты: указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации;

• ведомственные нормативные акты;

• нормативные акты СССР и Российской Федерации (РСФСР), приня­тые до введения в действие Гражданского кодекса Российской Федера­ции;

• обычаи делового оборота, то есть сложившиеся и широко применяе­мые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством;

• нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

**3. Принятие и вступление в силу** гражданского законодательства и подза­конных актов.

*Дата принятия* ***федерального закона -*** день принятия его Государствен­ной Думой Федерального Собрания Российской Федерации.

Федеральные законы подлежат официальному опубликованию в "Российской газете" и "Собрании законодательства Российской Федера­ции" в течение 7 дней после их подписания Президентом Российской Фе­дерации. Они *вступают в действие* по истечении 10 дней после их офици­ального опубликования, если иное не установлено самим законом.

*Указы* ***Президента*** Российской Федерации и ***постановления Правитель­ства*** Российской Федерации подлежат опубликованию в тех же изданиях в течение 10 дней после их подписания. По общему правилу указанные акты *вступают в действие* по истечении 7 дней после их официального опубли­кования.

***Ведомственные*** правовые акты, затрагивающие права, свободы и обя­занности человека, подлежат государственной регистрации в Министер­стве юстиции Российской Федерации. Они *вступают в действие* по истече­нии 10 дней со дня их официального опубликования в газете "Российские вести" и в "Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполни­тельной власти".

**4. Действие** гражданского законодательства.

По общему правилу акты гражданского законодательства ***не имеют об­ратной силы*** и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. По отношениям, возникшим до введения в действие акта граж­данского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, воз­никшим после введения его в действие.

Если иное не предусмотрено самим актом, то его действие распростра­няется на всю территорию Российской Федерации.

По общему правилу российское гражданское законодательство приме­няется ко всем лицам, находящимся на территории Российской Федерации.

**5. Применение источников гражданского права.**

***По юридической силе*** источники гражданского права можно располо­жить так:

• Конституция Российской Федерации;

• нормы международного права и международные договоры Российской Федерации;

• Гражданский кодекс Российской Федерации;

• федеральные законы;

• подзаконные акты;

• нормативные акты СССР и Российской Федерации (РСФСР), приня­тые до введения в действие ГК Российской Федерации;

• обычаи делового оборота.

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

Применению источников гражданского права предшествует **их *толко­вание,*** то есть уяснение их действительного содержания.

В гражданском праве применяется аналогия закона и аналогия права. ***Аналогия закона*** *-* это применение к отношениям, прямо не урегулирован­ным законодательством, соглашением сторон или обычаями делового обо­рота, норм, регулирующих сходные отношения.

При отсутствии таких норм права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства ***(аналогия нрава).***

Вопрос 3. Понятие, особенности, структура гражданского правоотношения

**1. *Гражданское правоотношение* -** это урегулированное нормами гражданско­го права фактическое общественное отношение, участники которого явля­ются юридически равными носителями гражданских прав и обязанностей.

В гражданском правоотношении получают свое конкретное выражение абстрактные нормы гражданского права.

**2. *Особенности гражданского правоотношения*:**

• самостоятельность, имущественная обособленность и юридическое ра­венство субъектов гражданского правоотношения;

• основные юридические факты, ведущие к возникновению гражданс­кого правоотношения, - это *сделки,* то есть акты свободного волеизъ­явления участников правоотношения;

• возможность самостоятельного определения содержания правоотноше­ния его участниками (свобода договора);

• имущественный характер правовых гарантий и мер ответственности за нарушение гражданских прав и неисполнение гражданских обязаннос­тей;

• преимущественно судебный порядок защиты нарушенных гражданских прав.

**3. *Структура гражданского правоотношения*:**

- субъекты правоотношения;

- объекты правоотношения;

- содержание правоотношения.

**4. Субъекты гражданского правоотношения -** это лица, обладающие граж­данскими правами и несущие гражданские обязанности в связи с участием в конкретном гражданском правоотношении. Ими могут быть любые субъек­ты гражданского права:

- физические лица;

- юридические лица;

- Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муници­пальные образования.

Участник гражданского правоотношения, наделенный правом, называется ***управомоченным лицом*** (кредитором), а участник, несущий обязанности, **- *обязанным лицом*** (должником).

Обычно каждый участник гражданского правоотношения является од­новременно и должником и кредитором (например, продавец по договору купли-продажи несет обязанность по передаче веши и в то же время имеет право на получение платы за нее).

**5. Объект гражданского правоотношения -** то благо (материальное или не­материальное), по поводу которого возникает правоотношение и в отно­шении которого участники правоотношения обладают правами и обязан­ностями. К объектам гражданских правоотношений относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной дея­тельности, в том числе исключительные права на **них** (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

**6. Содержание гражданского правоотношения -** это субъективные граждан­ские права и обязанности субъектов гражданского правоотношения. Субъек­тивные права и обязанности тесно связаны между собой, и каждому субъек­тивному праву одного лица соответствует определенная субъективная обязанность другого лица. Так, в договоре займа праву заимодавца полу­чить назад данные в заем деньги соответствует обязанность заемщика вер­нуть долг.

**7. Субъективное право** - это предусмотренная правовыми нормами мера возможного поведения управомоченного лица. Эта возможность обычно включает в себя три правомочия:

• возможность собственного поведения (например, использование вещи лицом, в собственности которого она находится);

• право требовать определенного поведения от других (обязанных) лиц (например, право собственника требовать от третьих лиц не мешать ему использовать вещь по собственному усмотрению);

• право на защиту субъективного права путем:

- самозащиты (например, установка сигнализации);

- применения мер оперативного воздействия (то есть применение определенных мер к обязанному лицу без обращения в компетентные государственные органы: удержание веши за неуплату долга, отключение электроэнергии и т. п.);

- применение мер государственного принуждения, в том числе и мер юридической ответственности (неустойка, возмещение убытков, компен­сация морального вреда и т. п.).

**8. Субъективная обязанность -** установленная правовыми нормами мера должного поведения обязанного лица, которая, как и субъективное пра­во, состоит из трех элементов:

• непрепятствие законным действиям управомоченного лица;

• обязанность выполнять законные требования управомоченного лица;

• обязанность претерпевать меры, которые законно применяет управомоченное лицо.

Вопрос 4. Граждане как субъекты гражданского права. Гражданская правоспособность и дееспособность

1. Для полноценного участия в гражданском обороте физическое лицо дол­жно обладать **гражданской правосубьектиостью,** которая состоит из:

- гражданской правоспособности;

- гражданской дееспособности.

**2. Гражданская правоспособность -** это признаваемая правом возможность граждан иметь гражданские права и нести гражданские обязанности.

Гражданская правоспособность возникает с момента рождения и пре­кращается вместе со смертью гражданина.

***Содержание*** гражданской правоспособности состоит в возможности иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; за­ниматься предпринимательской и иной, не запрещенной законом, дея­тельностью; создавать юридические лица; заключать любые, не противоре­чащие закону, сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь авторские права на произведения науки, литературы и искусства; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

***Ограничение правоспособности*** гражданина возможно только на осно­вании закона и только в строго определенных случаях (например, лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определен­ную должность как санкция за совершение преступления). Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности не влечет никаких юри­дических последствий, за исключением случаев, когда такие сделки разре­шаются законом.

3. Отличия правоспособности от субъективного права:

* правоспособность - это общая предпосылка возникновения субъектив­ных прав, которые появляются только при наличии определенных юри­дических фактов;
* правоспособность - это абстрактная возможность иметь права, тогда как каждому субъективному праву корреспондируется определенная субъективная обязанность;
* правоспособность - это неотъемлемое свойство гражданина, а субъек­тивное право - это элемент правоотношений.

**4. Гражданская дееспособность -** это способность гражданина своими дей­ствиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Дееспособность возникает в полном объеме:

• с наступлением совершеннолетия, то есть с достижением восемнадца­тилетнего возраста;

• с момента вступления в брак в случаях, когда это допустимо до дости­жения совершеннолетия;

• с момента объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, деес­пособным, если он работает по трудовому договору или с согласия законных представителей занимается предпринимательской деятельно­стью (эмансипация).

**5. Полностью недееспособными** являются:

1. дети до 6 лет;
2. признанные судом недееспособными граждане, которые вследствие пси­хического расстройства не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Над такими гражданами устанавливается ***опека.*** При отпадении оснований, в силу которых гражданин был признан недеес­пособным, суд признает его дееспособным. От имени недееспособных граждан все сделки совершают их законные
3. представители (родители, усыновители, опекуны).

**6. Несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет (малолетние)** самостоя­тельно могут совершать:

1. мелкие бытовые сделки;
2. сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требу ющие нотариального удостоверения или государственной регистрации;
3. сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с их разрешения третьими лицами для опреде­ленной цели или для свободного использования. Остальные сделки от их имени совершают их законные представители.

**7. Частично дееспособные граждане в возрасте от 14 до 18 лет** самостоя­тельно могут:

1. совершать сделки малолетних;
2. распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами;
3. осуществлять права авторов интеллектуальной собственности;
4. по достижении 16 лет быть членами кооперативов;
5. вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Иные сделки они совершают с письменного согласия законных пред­ставителей. Они самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. Законные представители в этом случае несут субсидиарную ответствен­ность, если у совершеннолетнего нет достаточных средств для возмещения причиненного вреда.

**8. *Дееспособность -*** неотчуждаемое свойство гражданина, которое может быть ограничено только в установленных законом случаях. **Ограничение де­еспособности** возможно в двух случаях:

• при наличии достаточных оснований несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может быть лишен или ограничен в праве распоряжаться доходами, если ранее он не приобрел полной дееспособности путем снижения брачного возраста или эмансипации;

• дееспособный гражданин может быть ограничен судом в дееспособнос­ти, если он вследствие злоупотребления спиртными напитками **или** наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материаль­ное положение.

Такой гражданин самостоятельно совершает мелкие бытовые сделки и несет имущественную ответственность по своим обязательствам. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и рас­поряжаться ими ограниченно дееспособный гражданин может только с согласия попечителя.

При отпадении обстоятельств, послуживших основанием ограничения дееспособности гражданина, суд отменяет решение о признании его огра­ниченно дееспособным.

Вопрос 5. Опека и попечительство. Патронаж

1. ***Опека и попечительство*** устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опекуны и по­печители являются законными представителями подопечных.

**Различия между опекой и попечительством:**

*опека* устанавливается над малолетними и над гражданами, признан­ными судом недееспособными, а *попечительство -* над несовершенно­летними, ограниченными судом в дееспособности;

1. *опекуны* совершают все необходимые сделки от имени подопечных и в их интересах, тогда как *попечители* лишь дают согласие на совершение подопечными сделок, которые те не вправе совершать самостоятельно.

**2.** Органы опеки и попечительства назначают **опекуна** или **попечителя** с его согласия, а также осуществляют надзор за их действиями. Опекуном или попечителем может быть только совершеннолетнее дееспособное лицо, не лишенное родительских прав.

*Доходы подопечного,* которыми он не вправе самостоятельно распоря­жаться, расходуются опекуном или попечителем в интересах подопечного с предварительного согласия органа опеки и попечительства. Без такого согласия можно производить только необходимые для содержания подо­печного расходы.

Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не могут со­вершать с подопечным сделки, за исключением сделок, направленных исключительно к выгоде подопечного. При необходимости постоянного управления недвижимым или ценным имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с выбранным им лицом договор доверитель­ного управления имуществом подопечного.

**3. Прекращение опеки и попечительства** происходит в случае:

смерти подопечного или объявления его умершим;

• признания судом гражданина дееспособным или отмены ограничений его дееспособности;

• по достижении подопечным 14 лет опека над ним прекращается, а его опекун автоматически становится его попечителем;

• попечительство над несовершеннолетним прекращается по достиже­нии им 18 лет либо приобретении дееспособности путем снижения брач­ного возраста или эмансипации.

Значительную часть норм об опеке и попечительстве содержит Семей­ный кодекс Российской Федерации.

**4. *Патронаж*.** По просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, орган опеки и попечитель­ства устанавливает над ним попечительство в форме патронажа. В этом слу­чае распоряжение имуществом подопечного осуществляется попечителем (помощником) только на основании дозаключаемого с подопечным дого­вора. Установление патронажа не ведет к ограничению дееспособности по­допечного.

Вопрос 6. Место жительства. Акты гражданского состояния

**1.** ***Место жительства*** гражданина - это место, где он постоянно или пре­имущественно проживает.

Место жительства, наряду с именем гражданина, является средством его индивидуализации и имеет значение, в частности при определении места исполнения обязательства или места открытия наследства.

Местом жительства *несовершеннолетних, не достигших 14 лет,* а также *граждан, находящихся под опекой,* признается место жительства их законных представителей: родителей, усыновителей или опекунов.

1. Законом Российской Федерации от 25 июня 1993 года "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребыва­ния и жительства в пределах Российской Федерации" вместо прописки введен режим заявительной **регистрации** при изменении места жительства гражданина. Право на свободный выбор места пребывания и жительства в случае нарушения подлежит судебной защите.

**1. *Акты гражданского состояния*** - это юридические факты, которые на ос­новании закона подлежат государственной регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

**2. Регистрации подлежат:**

рождение;

заключение брака;

расторжение брака;

усыновление (удочерение);

установление отцовства;

перемена фамилии (имени);

смерть гражданина (ст. 47 ГК).

3. Актовые записи являются бесспорным доказательством удостоверенных **ими** фактов. **Порядок и условия регистрации актов гражданского состояния, их** исправления, изменения или аннулирования, а также организация ор­ганов ЗАГС определяются Федеральным законом "Об актах гражданского состояния" от 20 ноября 1997 года. Споры, возникающие по поводу регис­трации актов гражданского состояния, исправления или изменения запи­сей, разрешаются в судебном порядке.

Вопрос 7. Признание гражданина безвестно

отсутствующим. Объявление гражданина умершим.

**1. *Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умер­шим*** возможно только при наличии следующей совокупности юридических фактов:

1. длительное отсутствие гражданина в месте его постоянного жительства;
2. отсутствие сведений о его местонахождении и невозможности их полу­чения;
3. истечение установленных сроков со дня получения последних известий о месте нахождения гражданина.

**2.** Гражданин может быть по заявлению заинтересованного лица ***признан судом безвестно отсутствующим*,** если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

При необходимости постоянного управления имуществом безвестно от­сутствующего орган опеки и попечительства заключает с выбранным им лицом договор доверительного управления этим имуществом. Из имуще­ства безвестно отсутствующего выдается содержание лицам, которых он обязан содержать, а также погашается задолженность по другим обязатель­ствам безвестно отсутствующего.

*Суд отменяет решение о признании гражданина безвестно отсутствую­щим* в случае его явки или получения сведении о месте его нахождения. На основании такого судебного решения отменяется и доверительное управ­ление имуществом гражданина.

**3. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если:**

• в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет;

• в месте его жительства нет сведении о нем в течение шести месяцев после его исчезновения при обстоятельствах, угрожавших смертью **или** дающих основание предполагать его смерть от определенного несчаст­ного случая (в этом случае днем смерти гражданина может быть при­знан не день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим, а день его предполагаемой гибели);

• в течение двух лет после окончания военных действий нет сведений о месте пребывания лица, пропавшего при их проведении.

**4. Объявление гражданина умершим ведет к возникновению тех же право­вых последствий, что я реальная смерть:**

1. открытию наследства;
2. прекращению обязательств личного характера;
3. прекращению брака с лицом, объявленным умершим;
4. возникновению у иждивенцев права на получение пенсии и пособии по случаю потери кормильца.

**5.** **Суд отменяет решение об объявлении гражданина умершим** в случае его явки или обнаружения места его пребывания. В этом случае гражданин вправе потребовать от любого лица возвратить сохранившееся имущество, пере­шедшее к этому лицу безвозмездно (за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя).

Лицо, к которому имущество перешло на безвозмездном основании, обязано возвратить все перешедшее имущество (а при невозможности воз­врата в натуре возместить его стоимость) только в том случае, если оно знало, что лицо, объявленное умершим, находится в живых.

Вопрос 8. Юридическое лицо как субъект гражданского права. Понятие, признаки и цели создания юридического лица.

**1. *Юридическое лицо*** - это организация, которая обладает обособленным имуществом, отвечает им по своим обязательствам, от своего имени при­обретает гражданские права, несет обязанности и выступает в суде, арбит­ражном или третейском суде.

**2. *Цели создания юридического лица*:**

1. централизация и обособление имущества для участия им в гражданс­ком обороте;
2. уменьшение предпринимательского риска учредителей за счет само­стоятельной ответственности юридического лица по своим обязатель­ствам;
3. обеспечение интересов кредиторов за счет установления минимального размера уставного капитала юридического лица.

**3. *Признаки юридического лица*:**

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

Организационное единство выражается в закрепленной в учредитель­ных документах системе органов юридического лица, их компетенции, вза­имоотношениях, целях деятельности юридического лица;

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

**• *самостоятельная имущественная ответственность.*** По общему прави­лу юридическое лицо отвечает по обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (за исключением учреждений, финансируемых соб­ственником, - ст. 120 ГК). В некоторых случаях *субсидиарную ответ­ственность* по обязательствам юридического лица несут его учредители и участники;

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

**4. Учредители (участники) юридического лица могут иметь в отношении его**

**имущества следующие права:**

• вещные права (государственные и муниципальные унитарные предпри­ятия и финансируемые собственником учреждения);

• обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, про­изводственные и потребительские кооперативы);

• вообще не иметь никаких прав (общественные объединения и фонды).

Вопрос 9. Правоспособность и дееспособность юридического лица. Понятие и виды.

**1. *Правоспособность* -** это способность иметь права и нести обязанности. Правоспособность юридического лица совпадает с его дееспособнос­тью. Она возникает с момента регистрации юридического лица и пре­кращается в момент регистрации его прекращения.

**2. *Виды правоспособности* юридических лиц:**

**• *специальная правоспособность.*** Юридическое лицо может иметь граж­данские права, соответствующие целям его деятельности, предусмот­ренным в учредительных документах, и нести связанные с этой дея­тельностью обязанности (некоммерческие организации и унитарные предприятия);

**• *общая правоспособность,*** предполагающая возможность иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов дея­тельности, не запрещенных законом (хозяйственные товарищества и

общества, производственные кооперативы).

Отдельными видами деятельности, перечень которых определен Зако­ном РФ, "О лицензировании отдельных видов деятельности" № 158-ФЗ от 25 сентября 1998 года (с изм. на 12 мая 2000 года), юридические лица могут заниматься только при наличии специального разрешения *(лицензии).*

**3.** Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает граж­данские обязанности через свои органы, структура и компетенция которых определены в учредительных документах.

Юридическое лицо вправе создавать вне места своего нахождения пред­ставительства и филиалы.

**Представительство -** это находящееся вне места нахождения юридичес­кого лица обособленное подразделение, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

**Филиал** кроме представительских осуществляет также все иные функ­ции юридического лица или их часть.

Все филиалы и представительства должны быть указаны в учредитель­ных документах юридического лица. Филиалы и представительства не явля­ются самостоятельными юридическими лицами (а следовательно, и субъек­тами гражданского права). Их руководители осуществляют свои полномочия на основании ***доверенности.*** Филиалы и представительства действуют на основании положений, принятых учредившим их юридическим лицом, а переданное им имущество является имуществом этого юридического лица.

Юридическое лицо может быть ограничено в своих правах лишь в слу­чаях и в порядке, предусмотренных законом. Такое ограничение может быть обжаловано в суде (п. 2 ст. 49 ГК).

Вопрос 10. Средства индивидуализации юридического лица

**1. *Средства индивидуализации юридического лица* -** это способы, позволяю­щие выделить конкретное юридическое лицо из множества других. К этим средствам относятся:

наименование юридического лица;

место нахождения юридического лица;

средства индивидуализации товаров и услуг юридического лица: товарный знак, знаки обслуживания, наименование места происхождения товара (они рассмотрены в отдельном параграфе данного учебного пособия). Со средствами индивидуализации юридического лица тесно связаны отношения по защите деловой репутации, рекламе, охране коммерческой и служебной тайны.

**2. Наименование юридического лица** должно содержать:

1. указание на организационно-правовую форму юридического лица;
2. для некоммерческих организаций, унитарных предприятии и в иных случаях, предусмотренных законом, -указание на характер деятельно­сти юридического лица.

*Коммерческие организации* также должны иметь фирменное наименование, которое должно быть зарегистрировано в установленном законом порядке.

Юридическое лицо имеет исключительное право на использование сво­его фирменного наименования. Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на это фирменное наименование обязано прекратить его использо­вание и возместить причиненные убытки.

**3. Местом нахождения юридического лит** признается место его государ­ственной регистрации, если в соответствии с законом в его учредительных документах не установлено иное.

Не допускается незаконное использование чужого зарегистрированно­го места нахождения в целях недобросовестной конкуренции.

Учредители юридического лица несут ответственность за ущерб, при­чиненный третьим лицам ввиду недостоверного указания в учредительных документах места нахождения юридического лица.

**4. Деловая репутация** юридического лица - это сложившееся в обществе и предпринимательских кругах представление о юридическом лице, произ­водимых им товарах или оказываемых услугах. Зашита деловой репутации происходит в судебном порядке. Посягательство на деловую репутацию может быть выражено, в частности, в распространении ложных или искаженных сведений о юридическом лице, что является одной их форм недобросове­стной конкуренции.

Отношения, складывающиеся в процессе рекламы, регулируются Фе­деральным законом "О рекламе" от 18 июля 1995 года.

**5. Коммерческая или служебная тайна** - это информация, которая:

1. имеет действительную или потенциальную экономическую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
2. закрыта от свободного доступа;
3. по отношению к которой ее обладатель принимает меры по сохране­нию ее конфиденциальности.

В случае распространения такой информации без согласия правообладателя последний вправе требовать возмещения убытков, вызванных таким распространением (ст. 139 ГК).

Вопрос 11. Возникновение и прекращение юридических лиц

**1. *Возникновение юридического лица*** состоит из двух стадий:

1. создание юридического лица (в узком смысле слова);
2. государственная регистрация юридического лица, с момента которой юридическое лицо считается созданным.

Наиболее распространен *явочно-нормативный порядок* создания юриди­ческих лиц: юридическое лицо создается по инициативе учредителей, а компетентный государственный орган при регистрации проверяет только соблюдение установленного порядка представления документов и их соот­ветствие закону.

**2. Основания прекращения юридических лиц:**

**• *добровольные,*** то есть прекращение по решению органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами (в опреде­ленных случаях с разрешения компетентного государственного органа);

**• *распорядительные:***

*-* по решению учредителей (участников) юридического лица;

- по решению компетентного государственного органа;

- по решению суда.

**3. *Виды прекращения юридического лица*:**

1. ***реорганизация -*** прекращение юридического лица с переходом его прав

и обязанностей в порядке правопреемства к другому юридическому лицу

(ранее существовавшему или вновь созданному);

1. ***ликвидация*** *-* полное прекращение юридического лица **без** перехода к

кому-либо его прав и обязанностей.

Юридическое лицо *считается прекращенным* с момента государствен­ной регистрации его реорганизации или ликвидации. Этому предшествует длительный подготовительный период, который обязательно включает учет имущества юридического лица, уведомление кредиторов и удовлетворение их интересов.

**4. Виды ликвидации юридического лица:**

1. с *распределением оставшегося имущества между учредителями* (участни­ками) юридического лица (ликвидация хозяйственных обществ и това­риществ, кооперативов);
2. с *передачей оставшегося имущества собственнику* (унитарные предприя­тия и финансируемые собственником учреждения);
3. с *передачей оставшегося имущества на цели, определенные в учредитель­ных документах юридического лица* (общественные и религиозные объе­динения, фонды).

**5. Виды реорганизации** юридических лиц:

**• *слияние -*** возникновение вместо нескольких старых юридических лиц одного нового;

**• *присоединение -*** вливание одного юридического лица в другое;

**• *разделение -*** возникновение вместо одного старого юридического лица нескольких новых;

**• *выделение*** *-* выделение из юридического лица нового юридического лица без прекращения старого;

**• *преобразование -*** изменение организационно-правовой формы юриди­ческого лица.

**6. Гарантии прав кредиторов** при прекращении юридического лица:

1. обязательное уведомление кредиторов;
2. право кредиторов требовать прекращения или досрочного исполнения обязательств с возмещением вызванных этим убытков;
3. солидарная ответственность вновь образованных юридических лиц по обязательствам реорганизованного юридического лица, если раздели­тельный баланс не дает возможности определить правопреемника.

**7.** Если юридическое лицо не в состоянии удовлетворить требования всех кредиторов, то оно может быть объявлено **банкротом,** что влечет его лик­видацию. *Решение о* признании банкротом может быть принято судом или самим юридическим лицом совместно с его кредиторами.

Банкротом может быть объявлена любая коммерческая организация (кро­ме казенного предприятия), а также потребительский кооператив и благо­творительный или иной фонд (ст. 65 ГК). Отношения, связанные с банк­ротством юридического лица, урегулированы Законом Российской Федерации "О несостоятельности (банкротстве)" от 8 января 1998 года № 6-ФЗ (с изм. на б июня 2000 года).

К неисправному должнику могут быть применены следующие меры:

**• *реорганизационные*** (направленные на оздоровление предприятия) про­цедуры:

- *внешнее управление,* осуществляемое арбитражным управляющим, ко­торый назначается арбитражным судом;

- *санация,* то есть оказание предприятию финансовой помощи его соб­ственником, кредиторами или иными лицами;

**• *мировое соглашение;***

**• *ликвидационные процедуры.***

Особенности ликвидации юридического лица по причине банкротства:

невозможность полного удовлетворения требований всех кредиторов бан­крота;

установленная очередность удовлетворения требований кредиторов бан­крота (см. ст. 46 ГК);

пропорциональное удовлетворение требований кредиторов одной оче­реди.

Вопрос 12. Классификация юридических лиц

1. *По целям* деятельности юридические лица делятся на:

**коммерческие**

**некоммерческие** (ст. 50 ГК).

*Различия между ними:*

***• основная цель*** *коммерческих* организаций - извлечение прибыли, тогда как *некоммерческие* могут заниматься предпринимательской деятельно­стью лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует им;

***• прибыль*** *коммерческих* организаций делится между их участниками, а прибыль *некоммерческих* организаций идет на достижение тех целей, для исполнения которых они созданы;

*• коммерческие* организации обладают ***общей*** правоспособностью, а *не­коммерческие -* ***специальной,***

*• коммерческие* организации могут создаваться только в ***форме*** хозяйствен­ных товариществ и обществ, производственных кооперативов, госу­дарственных и муниципальных унитарных предприятий; а *некоммерчес­кие -* в формах, предусмотренных ГК Российской Федерации и другими законами.

**2. В зависимости от характера прав учредителей (участников) юридического лица на его имущество** юридические лица делятся на те, в отношении кото­рых их учредители (участники) имеют:

1. вещные права (унитарные предприятия и учреждения);
2. обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, ко­оперативы);
3. не имеют никаких прав (фонды, общественные объединения).

3. *По субъектному составу учредителей* юридические лица делятся на:

**корпорации,** создаваемые несколькими лицами и имеющие членство;

**учреждения -** организации, не имеющие членства.

Вопрос 13. 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.

Вопрос 14. Иные виды коммерческих организаций

**1. *Унитарные 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.

**3. *Производственный кооператив*** *(артель) -* добровольное объединение граж­дан по принципу членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами имущественных паевых взносов. Под­робная регламентация статуса производственных кооперативов содержится в Федеральных законах "О производственных кооперативах" от 8 мая 1996 года и "О сельскохозяйственной кооперации" от 8 декабря 1995 года (с изм. на 18 февраля 1999 года).

При управлении кооперативом каждый член имеет один голос, вне зависимости от размера паевого взноса. Прибыль и оставшееся после ликвидации кооператива имущество делится между участниками обычно в за­висимости от трудового участия.

Члены кооператива несут дополнительную ответственность по долгам кооператива.

Возможно участие в производственном кооперативе только капиталом (без трудового участия). Однако такое участие не может быть более 25% паевого фонда кооператива. Члены производственного кооператива имеют право преимущественной покупки пая в имуществе кооператива.

*Высший орган* кооператива - общее собрание членов, орган *текущего* управления - правление и (или) председатель. В кооперативах с числом членов больше 50 создается наблюдательный совет.

Производственный кооператив может быть преобразован по единоглас­ному решению его членов в хозяйственное товарищество или общество.

Вопрос 15. Некоммерческие юридические лица (понятие и виды).

В Гражданском кодексе регламентируется статус не всех некоммерчес­ких организаций, так как организационно-правовые формы некоммерчес­ких организаций могут устанавливаться и другими законами.

**1. *Потребительский кооператив*** - добровольное объединение граждан и юри­дических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК). В случае образова­ния у кооператива убытков, его члены обязаны их покрыть путем допол­нительных взносов. Члены кооператива несут дополнительную ответствен­ность по долгам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса.

**2. *Фонд*** - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежден­ная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

**3. *Учреждение* -** организация, созданная собственником для осуществле­ния управленческих, социально-культурных или иных функций неком­мерческого характера и финансируемая им полностью или частично. Уч­реждение обладает закрепленным за ним имуществом на праве оперативного управления. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соот­ветствующего имущества.

**4. *Общественные и религиозные организации (объединения*) -** доброволь­ные объединения граждан, в установленном законом порядке объединив­шихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

**5. *Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)* -** некоммерческие организации, создаваемые юридическими лицами для координации их де­ятельности. Коммерческие и некоммерческие организации не могут совме­стно друг с другом создавать ассоциации или союзы.

Вопрос 16. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования как субъекты гражданского права.

1. Государственные и муниципальные образования участвуют в гражданс­ких правоотношениях наравне с другими субъектами гражданского права.

**Особенности участия Российской Федерации, субъектов федерации, му­ниципальных образований в гражданском обороте:**

• они не используют свои публично-властные полномочия;

• к отношениям с их участием применяются нормы, относящиеся к юри­дическим лицам, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов;

• от имени данных субъектов права и обязанности приобретают **их** орга­ны либо специально уполномоченные на то граждане и юридические лица;

• указанные субъекты участвуют в таких специфичных гражданско-правовых отношениях, как изъятие в доход Российской Федерации всего полученного по некоторым недействительным сделкам, принудитель­ным сделкам, от принудительного выкупа памятников истории и куль­туры, от приватизации;

• по своим обязательствам они отвечают всем своим имуществом, кроме имущества, закрепленного за унитарными предприятиями или изъято­го из оборота;

• указанные субъекты несут субсидиарную ответственность по обязатель­ствам казенных предприятий, финансируемых ими учреждений и в иных случаях, предусмотренных законом;

• по общему правилу указанные субъекты не несут ответственности по обязательствам друг друга;

• они несут ответственность за незаконные действия их органов и долж­ностных лиц.

**2.**В имуществе Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований выделяют **казну,** то есть имущество, не рас­пределенное между государственными и муниципальными унитарными предприятиями и учреждениями.

Вопрос 17. Понятие и виды объектов гражданских прав

**1. *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.

Вопрос 18. Вещи как объекты гражданского права.

**1. *Вещи* -** это материальные объекты окружающего мира, по поводу кото­рых возникают гражданские права и обязанности.

**2. *Классификация вещей*:**

1. ***недвижимые вещи****:* земельные участки, участки недр, обособленные вод­ные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их хозяйственному назначению невозможно, а также иное имущество, отнесенное зако­ном к недвижимости (например, морские и воздушные суда, суда внут­реннего плавания, космические объекты); права на недвижимое иму­щество, ограничения этих прав, их переход, а в определенных случаях и сделки с таким имуществом подлежат государственной регистрации. Условия, порядок и органы, осуществляющие регистрацию, определе­ны Федеральным законом "О государственной регистрации прав на недви­жимое имущество и сделок с ним" от 17 июня 1997 года.

*Особый вид недвижимости* ***- предприятие,*** то есть имущественный ком­плекс, используемый для осуществления предпринимательской деятель­ности. В состав предприятия входят не только вещи, но и обязательствен­ные права, долги, права на средства индивидуализации юридического лица, его продукцию и иные исключительные права;

***движимое имущество,*** то есть вещи, не отнесенные законом к разряду недвижимости:

1. ***делимые*** вещи;

***неделимые*** вещи, раздел которых невозможен без изменения их назна­чения (например, произведения искусства);

1. ***простые*** вещи;

***сложные*** вещи, состоящие из разнородных предметов, образующих еди­ное целое, предполагающее его использование по единому назначению (например, автомобиль);

1. ***главная*** вещь;

***принадлежность,*** которая предназначена для обслуживания главной вещи и следует ее судьбе (например, весла от лодки);

1. ***индивидуально-определенная*** вещь, характеризуемая индивидуальными признаками, позволяющими выделить ее из ряда других;
2. вещи, ***определяемые родовыми признаками:*** весом, числом, мерой;
3. ***потребляемые*** вещи, которые уничтожаются в процессе их одноразово­го использования (топливо, продукты питания и пр.);
4. ***непотребляемые*** вещи, которые не уничтожаются в процессе их одно­разового использования (станки, автомобили и т. п.).

Особо выделяются ***плоды, продукция* и *доходы*** от имущества, которые по общему правилу принадлежат лицу, использующему имущество на за­конном основании.

**3.** Специфический вид вешен **- деньги,** которые являются законным пла­тежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости. В Российской Федерации таким средством является рубль. Случаи, порядок и условия обращения в Российской Федерации иностранной валюты уста­навливаются Законом Российской Федерации "О валютном регулировании и валютном контроле" от 9 октября 1992 года (с изм. на 5 июля 1999 гола).

Вопрос 19. Ценные бумаги (понятие, признаки, виды)

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

1. Все ценные бумаги, за исключением выпушенных в бездокументарной форме, являются с точки зрения гражданского права особой группой вещей.

***Признаки ценных бумаг***:

**• *тесная связь бумаги и воплощенного в ней права.*** Ценная бумага - вещь и на нее есть право собственности; а право, вытекающее из ценой бума­ги, имеет обязательственный или корпоративный характер. Обычно право следует судьбе самой ценной бумаги, следовательно, тот, кто обладает правом собственности на бумагу, тот обладает и вытекающим из нее обязательственным или корпоративным правом;

**• *литеральность.*** Ценная бумага должна быть письменно оформлена (это право не распространяется на бездокументарные ценные бумаги);

**• *строго формальный характер.*** Ценная бумага должна содержать опреде­ленные формальные реквизиты, отсутствие которых или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность (п.2ст. 144 ГК);"

**• *легитимация (обозначение) субъекта права,*** вытекающего из ценной бумаги, то есть ценная бумага должна содержать определенное указа­ние на лицо, уполномоченное получить по ней исполнение;

**• *необходимость предъявления ценной бумаги*** обязательному лицу для ре­ализации удостоверенного ею права;

**• *абстрактный характер.*** Право, вытекающее из ценной бумаги, не за­висит от причины его возникновения, поэтому даже недействитель­ность сделки, по которой выдана ценная бумага, не влечет недействи­тельность самой ценной бумаги;

**• *автономность выраженного в ценной бумаге права -*** оно не зависит от права предыдущего владельца и переходит к приобретателю ценной бумаги таким, как оно в ней обозначено. Против держателя ценной бумаги не могут быть выдвинуты возражения, основанные на отноше­ниях с предыдущим ее владельцем.

Виды ценных бумаг могут устанавливаться только федеральными зако­нами (см., например. Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22 апреля 1996 года, с изм. на 31 декабря 1999 года).

**3. Классификация ценных бумаг** по *способу легитимации субъекта права,* вытекающего из ценной бумаги:

**• *предъявительские*** ценные бумаги - требовать реализации права по та­кой ценной бумаге может любой ее держатель. Переход заключенного в ценной бумаге на предъявителя права осуществляется путем простой передачи бумаги;

**• *именные*** ценные бумаги - обладателем заключенного в такой ценной бумаге права является указанное в ней лицо. Именные ценные бумаги передаются путем *уступки права требования (цессии).* В этом случае от-чуждатель отвечает за недействительность права, но не за неисполне­ние должником своей обязанности. В определенных случаях требуется также внесение соответствующей записи в специальный реестр (напри­мер, реестр акционеров акционерного общества);

**• *ордерные*** ценные бумаги, право по которым принадлежит названному в них лицу. Такое лицо может само осуществить это право или назна­чить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо;

право по ордерной ценной бумаге передается путем совершения на этой бумаге *передаточной надписи* ***- индоссамента.*** *Индоссант* (лицо, совершившее индоссамент) несет ответственность не только за суще­ствование права, но и за его осуществление.

*Виды индоссаментов:*

***- ордерный,*** в котором указывается имя *индоссата* (лица, которому пере­дается право);

***- бланковый -*** без указания имени индоссата, который может либо впи­сать свое имя, либо передать ценную бумагу путем простой передачи (то есть бумага становится предъявительской);

***- препоручительный*** *-* индоссат не становится обладателем права, а выс­тупает в качестве представителя индоссанта и действует от его имени и в его интересах.

*Отдельные виды ценных бумаг*

**1. Акция** - ценная бумага, удостоверяющая право акционера на участие в управлении акционерным обществом (за исключением привилегирован­ных акций), на получение части прибыли общества (дивиденда) и соот­ветствующей части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Правом выпускать акции обладают только акционерные общества. Ак­ции могут эмитироваться как в документарной, так и бездокументарной форме. Закон "Об акционерных обществах" разрешает выпуск только имен­ных акций.

Наряду с *простыми* существуют *привилегированные* акции, которые не дают их владельцу права на участие в управлении обществом, однако пре­доставляют возможность преимущественного перед другими акционерами получения фиксированного дивиденда и части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

**2. Облигация -** ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на по­лучение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквива­лента, а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимос­ти, либо иные имущественные права (ст. 816 ГК).

Облигации могут быть:

1. именными или предъявительскими;
2. государственными или негосударственными;
3. краткосрочными или долгосрочными.

**3. Вексель** удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселеда­теля либо иного указанного в качестве плательщика лица выплатить вексе­ледержателю по наступлении определенного срока обусловленную сумму денег.

Виды векселей:

1. ***простои вексель,*** удостоверяющий обязательства самого векселедателя;
2. ***переводной вексель*** (тратта), по которому плательщиком выступает не векселедатель, а третье лицо. Обязательство третьего лица возникает с момента совершения *акцепта векселя* (отметки на векселе о согласии уплатить, подписанном этим лицом).

Обращение векселей, а также предъявляемые к ним требования регулиру­ются Законом РФ "О переводном и простом векселе" от 11 марта 1997 года.

Вексель - строго формальный документ, и отсутствие хотя бы одного обязательного реквизита, указанного в п. 1 Положения, влечет недействи­тельность векселя (п. 2 ст. 144 ГК).

Вексель может быть как ***именным,*** так и ***предъявительским*** или ордерным.

Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или частично посредством *вексельного поручительства* ***(аваля).***

**4. Чек -** ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произве­сти платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Обращение чеков регу­лируется § 5 главы 46 ГК Российской Федерации.

Чек также является строго формальным документом, и несоблюдение любого из указанных в ст. 878 ГК реквизитов лишает его силы чека.

Выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение ко­торого он выдан, следовательно, например, в случае отказа банка опла­тить чек чекодержатель не лишается права требовать уплаты долга от чеко­дателя.

Чек может быть ***именным,*** ордерным или ***предъявительским.*** Именной чек не может быть передан другому лицу.

Существуют ***расчетные чеки,*** оплата по которым производится только в безналичной форме.

**5. *Коносамент -*** товарораспорядительный документ, оформляющий дого­вор морской перевозки груза и удостоверяющий право его держателя полу­чить у морского перевозчика указанный в коносаменте груз и распоря­жаться им. Статьи 142-148 Кодекса торгового мореплавания определяют порядок выдачи коносамента, сведения, которые содержатся в этом доку­менте, виды коносаментов.

Существуют и другие виды ценных бумаг: депозитные и сберегательные сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя и др.

Вопрос 20. Юридические факты в гражданском праве (понятия, виды). Юридические составы.

**1.** Основаниями возникновения, изменения или прекращения гражданс­ких правоотношении служат ***юридические факты* -** явления реальной дей­ствительности, с которыми нормы права связывают возникновение, изме­нение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**2.** Существуют следующие ***виды юридических фактов*:**

1. договоры и иные сделки;
2. акты государственных органов и органов местного самоуправления (на­пример, ордер на жилое помещение);
3. судебные решения;
4. основанные на законе способы приобретения имущества;
5. создание результатов интеллектуальной деятельности (произведений науки, искусства, изобретений и т. п.);
6. причинение вреда;
7. неосновательное обогащение;
8. события, с которыми закон или иной правовой акт связывает возникно­вение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей;
9. иные действия граждан и юридических лиц, которые хотя и не предус­мотрены законом или иными правовыми актами, но в силу общих на­чал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности (ст. 8 ГК Российской Федерации).

Классификация юридических фактов.

В зависимости от влияния воли людей на течение юридических фактов выделяют события и действия.

**1. События -** это явления окружающего мира, которые протекают незави­симо от воли людей.

События бывают ***абсолютные,*** когда не только их течение, но и воз­никновение не зависит от воли людей (например, различные природные явления: землетрясения, ураганы и т. д.), **и *относительные,*** возникнове­ние которых обусловлено волевой деятельностью людей (например, по­жар, возникший вследствие умышленного поджога).

**2. Действия -** это явления окружающего мира, возникающие и протекаю­щие по воле людей.

В зависимости от того, соответствуют ли действия нормам права, их подразделяют на ***правомерные*** (например, законное приобретение имуще­ства) **и *неправомерные*** (например, причинение вреда или неосновательное обогащение).

Правомерные действия делятся на *юридические акты* и *юридические по­ступки.*

***Юридические поступки*** влекут за собой возникновение гражданских прав и обязанностей независимо от воли лиц, их совершивших (например, со­здание произведения искусства автоматически влечет возникновение у ав­тора набора авторских прав).

***Совершение юридических актов,*** напротив, непосредственно преследу­ет целью возникновение гражданских прав. При совершении юридических актов отдельно выделяют *сделки* как наиболее распространенный в граж­данском праве вид юридических актов.

*Юридические составы*

**1. Юридический состав -** это набор юридических фактов, влекущий воз­никновение гражданских прав и обязанностей. Так, неисполнение обяза­тельства в срок будет таковым только при наличии двух обязательных усло­вий: наступление срока исполнения обязательства и несовершение должником действий, предусмотренных обязательством.

**2. Юридические составы** бывают ***простыми* и *сложными.* В** последнем слу­чае имеет значение не только наличие всех требуемых фактов, но и их последовательность (например, для перехода имущества по наследству не­обходимо, чтобы сначала наступила смерть наследодателя, а затем наслед­ник совершил действия по принятию наследства).

Вопрос 21. Понятие, признаки и виды сделок.

**1. *Сделки* -** это действия граждан и юридических лиц, направленные на уста­новление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**2. *Основные черты сделок*** следующие:

1. сделка - это ***правомерное действие;***
2. сделка **- *волевое действие,*** то есть направленное на достижение опреде­ленной правовой цели.

Внешнее выражение воли в форме, доступной восприятию, называет­ся *волеизъявлением.*

Воля может быть выражена устно, письменно, с помощью *конклюден-тных* действий (компостирование абонементного талона для оплаты проез­да в общественном транспорте), при помощи молчания (например, про­дление договора аренды при продолжении пользования арендованным имуществом арендатором по истечении срока договора, если нет возраже­ний арендодателя);

1. сделка ***всегда направлена на достижение правовой цели*** в виде возникно­вения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей. Типичная для данного вида сделок правовая цель называется ***основанием сделки*** (например, основанием договора купли-продажи всегда является переход за плату права собственности на имущество к другому лицу). От основания сделки следует отличать ее ***правовой результат -*** те пра­вовые последствия, которые реально наступили в результате совершения сделки. Для действительных сделок характерно совпадение основания и правового результата сделки.

*Виды сделок*

1. *В зависимости от числа сторон* сделки выделяют **односторонние** (завещание,, **двусторонние** (договор аренды, займа и т. д.) и **многосторонние** сделки (напри­мер, договор о совместной деятельности между тремя лицами). Число сторон сделки нельзя путать с множественностью лиц, выступающих на одной сторо­не, когда, например, несколько сособственников продают общее имущество, являясь одной стороной (продавцом) по договору купли-продажи.

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

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

4. Если для заключения сделки достаточно лишь соглашения сторон, то это - **коисенсуальная сделка.** Если же требуется еще и передача имущества, являющегося предметом сделки, то это **- реальная сделка** (договор займа, дарения и т. д.).

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

Вопрос 22. Условия действительности сделок

**1. *Действительность сделки*** означает ее соответствие правовым требовани­ям и как следствие - возможность породить именно те правовые послед­ствия, к которым стремились стороны при ее совершении.

***Условия действительности сделок*** делятся на 4 группы:

- наличие надлежащего субъектного состава сделки;

- соответствие волеизъявления действительной воле сторон;

- соблюдение формы сделки;

- законность содержания сделки.

1. **Наличие надлежащего субъектного состава** означает, во-первых, *дееспо­собность физических* лиц, во-вторых, *правоспособность юридических* лиц - участников сделки.

В ст. 26, 28, 30 ГК Российской Федерации определены те сделки, кото­рые могут совершать частично и ограниченно дееспособные граждане. Юридические лица могут совершать только те сделки, которые соответ­ствуют определенным в их уставных документах целям деятельности и пря­мо не запрещены уставными документами.

Кроме того, отдельные виды сделок могут совершаться только при на­личии специального разрешения *(лицензии),* выданного компетентным ор­ганом (ст. 43 ГК Российской Федерации). Перечень видов деятельности, подлежащих лицензированию, утвержден Законом РФ "О лицензировании отдельных видов деятельности" № 158-ФЗ от 2? сентября 1998 года (с пос­ледующими изменениями).

1. **Несоответствие волеизъявления действительной воле сторон** может быть либо при несвободном формировании воли (под влиянием обмана, суще­ственного заблуждения и др.), либо вообще при отсутствии у лица намере­ния заключить сделку, когда волеизъявление делается под влиянием наси­лия, угрозы, стечения тяжелых обстоятельств и т. п.
2. **Соблюдение формы сделки.** Существуют три формы сделки: *устная, пись­менная* и *нотариальная.*

***Устно*** могут совершаться все сделки, для которых не установлена иная форма (ст. 153ГК).

***Письменная*** форма сделки обязательна, если хотя бы одной из сторон является юридическое лицо либо сделка заключается на сумму свыше пяти минимальных размеров оплаты труда (ст. 161 ГК).

Необходимость ***нотариального*** удостоверения сделки может быть уста­новлена либо законом, либо соглашением сторон (ст. 163 ГК). Для отдель­ных сделок (в частности для сделок с недвижимостью) установлена обяза­тельная ***государственная регистрация.*** *С* 30 января 1998 года вступил в действие ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имуще­ство и сделок с ним" от 17 июня 1997 года, который устанавливает поря­док и условия регистрации сделок с определенными видами недвижимого имущества.

1. **Законность содержания** сделки. Данное условие следует отличать от за­конности самой сделки, которая в широком смысле означает ее действи­тельность.

Вопрос 23. Недействительные (оспоримые и ничтожные) сделки. Последствия недействительности сделок.

**1. *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).

Вопрос 35. Понятие, принципы и пределы осуществления гражданских нрав и исполнения гражданских обязанностей

**1. Осуществление субъективного гражданского права -** это реализация упра-вомоченным лицом возможностей, составляющих содержание этого права.

2. По общему правилу **отказ** субъекта **от осуществления** принадлежащего ему **права** не влечет прекращения этого права (например, собственник может фактически не использовать принадлежащее ему имущество, что не влечет прекращения самого права собственности).

В определенных случаях даже **отказ от права** не влечет наступления юри­дических последствий (например, ничтожно соглашение участников пол­ного товарищества об отказе от права выхода из товарищества).

**3. Способы осуществления гражданских прав:**

**• *фактический -*** не влечет никакого правового результата (например, простое пользование вещью);

**• *юридический -*** ведет к наступлению определенных правовых послед­ствий (переход права собственности на вещь и пр.);

• осуществление права ***собственными*** действиями;

• осуществление права ***через представителя.***

**4. Принципы осуществления гражданских прав:**

• принцип ***диспозитивности,*** то есть самостоятельного осуществления лицом принадлежащего ему права, вплоть до отказа от осуществления права (п. 1 ст. 9 ГК);

• принцип ***беспрепятственного осуществления*** права - никто не вправе произвольно вмешиваться в осуществление управомоченным лицом своего права;

• принцип ***разумности и добросовестности,*** которые презюмируются," пока не будет доказано обратное (п. 3 ст. 10 ГК);

• принцип ***законности,*** то есть использование только допускаемых зако­ном способов и порядка осуществления права.

**5. Исполнение гражданской обязанности -** это действие или бездействие, направленное на выполнение заложенных в обязанности требований.

Способы исполнения обязанностей сходны со способами осуществле­ния прав. На исполнение обязанностей распространяются принципы осу­ществления гражданских прав с подчинением этих принципов принципу ***надлежащего исполнения обязательств,* то** есть их исполнения в полном соответствии с условиями, установленными в законе или договоре.

**6. Пределы осуществления гражданских прав.**

Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляе­мые исключительно с намерением причинить вред другому лицу **(шикана), а** также злоупотребление правом в иных. формах.

Гражданские права *могут быть ограничены* только на основании феде­рального закона в строго определенных случаях (см. п. 2 ст. 1 ГК).

Пределы осуществления гражданских прав:

**• *субъективные границы*** (например, установленное законом ограничение дееспособности граждан);

**• *временные границы*** (пресекательные сроки, сроки существования граж­данских прав, исковая давность);

**• *экономические границы*** (установленные Законом РСФСР "О конкурен­ции и ограничении монополистической деятельности" от 22 марта 1991 года (с изменениями на 2 января 2000 года) запреты на использо­вание гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также на злоупотребление доминирующим положением на рынке и пр.);

**• *социальные границы -*** запрет на злоупотребление правом. *Злоупотребле­ние правом -* это такой способ осуществления субъективного права, когда управомоченное лицо сознательно идет на причинение вреда дру­гому лицу. В случае нарушения пределов осуществления права суд может отказать

управомоченному лицу в защите принадлежащего ему права (п. 2 ст. 10 ГК).

Вопрос 24. Гражданско-правовая ответственность (понятие, признаки и виды).

**1. *Гражданско-правовая ответственность* -** одна из форм государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного харак­тера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирова­ние нормальных экономических отношений юридически равных участни­ков гражданского оборота (Гражданское право. Т. 1. / Отв. ред. Е.А. Суханов. М., 1993, с. 172).

**2. *Особенности гражданско-правовой ответственности*:**

**• *имущественный характер,*** то есть нарушитель отвечает своим имуще­ством, а не личностью;

**• *ответственность одного контрагента перед другим*** (нарушителя перед потерпевшим) - санкции, налагаемые на нарушителя, как правило, взыскиваются в пользу потерпевшего;

**• *компенсационный характер;*** основная цель гражданско-правовой ответ­ственности - восстановление имущественной сферы потерпевшей сто­роны;

**• *соответствие размера гражданско-правовой ответственности размеру причиненного вреда или убытков',***

**• *равенство участников гражданского оборота*** при наложении мер граж-даиско-правовой ответственности. Недопустимо установление каких-либо льгот и преимуществ для отдельных субъектов гражданского права при применении к ним гражданско-правовых санаций.

**3. *Виды гражданско-правовой ответственности***:

1. *По основаниям возникновения'.*

***- договорная ответственность,*** которая наступает в случае неисполне­ния или ненадлежащего исполнения обязательств, возникших из договора. Договором могут быть установлены дополнительные основания наступле­ния гражданско-правовой ответственности, которые не предусмотрены

законом;

**- в*недоговорная ответственность,*** которая наступает в случае причи­нения вреда или убытков потерпевшему лицом, не состоящим с ним в договорных отношениях (например, причинение вреда имуществу потер­певшего путем совершения преступления);

1. *Если на обязанной стороне выступают несколько лиц,* то ответственность

может быть:

**- *долевой,*** когда каждый должник несет ответственность в определен­ной установленной законом или договором доле; ответственность призна­ется долевой, если иное не установлено законом или договором (ст. 321 ГК);

**- *солидарной -*** она наступает только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором (например, при совместном причинении вреда несколькими лицами).

Сущность солидарной ответственности в том, что кредитор вправе тре­бовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (п. 1 ст. 323 ГК);

- ***субсидиарной*** *-* дополнительная ответственность субсидиарного долж­ника по обязательству основного. К субсидиарному должнику можно предъя­вить требование только тогда, когда основной должник отказался удовлет­ворить требования кредитора или кредитор не получил от него в разумные сроки ответа на предъявленное требование.

Субсидиарная ответственность наступает только в соответствии с зако­ном, иными правовыми актами или условиями обязательства (например, субсидиарная ответственность родителей за вред, причиненный несовер­шеннолетними, достигшими 14 лет).

1. ***Смешанная ответственность*** *-* вред или убытки наступают по вине обеих сторон (ст. 404 ГК).
2. ***Ответственность в порядке регресса.*** Регрессное требование к непос­редственному причинителю вреда или убытков предъявляет лицо, ис­полнившее за него обязанности по их возмещению (например, долж­ник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях, за вычетом доли, падающей на него самого, - п. 2 ст. 325 ГК).

Вопрос 25. Понятие, виды и особенности исчисления сроков в гражданском праве. Исчисление сроков

**1. *Срок* -** это момент или период времени, наступление или истечение которого влечет возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

**2.** *По степени определенности сроки* делятся на:

1. ***императивные,*** которые не могут быть изменены по соглашению сто­рон (например, исковая давность), и
2. ***диспозитивные,*** которые устанавливаются по соглашению сторон (на­пример, срок исполнения обязательства).

*По правовым последствиям,* которые порождает наступление или исте­чение сроков, последние делятся на:

**- *правоустановительные;***

***- правоизменяющие,***

***- правопрекращающие.***

Выделяют сроки *абсолютно* определенные, *относительно* определен­ные и *неопределенные.*

***Абсолютно определенные сроки*** устанавливаются указанием на какой-либо период времени либо календарную дату.

***Относительно определенные сроки*** устанавливаются менее точно (на­пример, указанием на примерный период времени, событие, которое дол­жно произойти, либо определение срока оценочными понятиями "немед­ленно", "в разумный срок" и т. п.).

***Неопределенные сроки*** имеют место тогда, когда, несмотря на предпо­лагаемую срочность обязательства, срок вообще не устанавливается (на­пример, бессрочная аренда имущества).

**3. Исчисление сроков.**

***Началом*** течения срока является следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

***Срок, исчисляемый годами,*** истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока.

***Срок, исчисляемый месяцами,*** истекает в соответствующее число после­днего месяца срока. При этом, если последний месяц срока не имеет соот­ветствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца. Эти правила применяются и к срокам, исчисляемым в полугодиях или кварталах.

***Срок, определяемый в полмесяца,*** исчисляется в днях и равен 15 дням.

***Срок, исчисляемый в неделях,*** истекает в соответствующий день после­дней недели срока.

Если *последний день срока* выпадает на нерабочий день, то днем окон­чания срока считается первый следующий за ним рабочий день. Действие, для выполнения которого установлен срок, может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока, за исключением случаев выполнения таких действий в определенных организациях - срок исполнения в этом случае истекает в тот час, когда в организации в соответствии с установленными правилами прекращаются соответствующие операции. Письменные заяв­ления и извещения, сданные в *организациях связи* до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Вопрос 26. Понятие и значение исковой давности, ее течение

**1. *Исковая давность* -** это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 135 ГК).

**2.** Институт исковой давности обеспечивает стабильность гражданского обо­рота, исключает неуверенность и неопределенность для участников граж­данского оборота. Исковая давность сильно уменьшает возможности лиц

по злоупотреблению своими правами путем предъявления давних, часто необоснованных требований.

Она облегчает процесс доказывания в суде, так как со временем предо­ставление доказательств становится все более затруднительным.

**3. Общий срок исковой давности - три года.** В отдельных случаях он может быть увеличен или уменьшен правовым актом (например, годичный срок для оспаривания действительности сделки).

Истечение исковой давности не прекращает субъективного права (сле­довательно, не лишает лицо возможности обратиться в суд), однако лиша­ет управомоченное лицо возможности осуществить это право в принуди­тельном порядке вопреки воле обязанного лица.

**4. Суд вправе применить исковую давность** только по заявлению стороны.

Сроки исковой давности, порядок их исчисления и течения не могут быть изменены соглашением сторон.

*Течение срока исковой давности* ***начинается*** со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Законом из этого пра­вила могут быть установлены определенные исключения.

Приостановление и перерыв течения исковой давности, восстановление срока исковой давности. Требования, на которые исковая давность не распространяется.

1. При возникновении в последние шесть месяцев течения срока исковой давности обстоятельств, указанных в ст. 202 ГК, **течение срока исковой дав­ности приостанавливается.**

При прекращении указанных обстоятельств течение срока исковой дав­ности возобновляется, а оставшаяся часть срока удлиняется до шести ме­сяцев (если срок исковой давности меньше шести месяцев, то оставшаяся часть срока удлиняется до срока исковой давности). К ***обстоятельствам, приостанавливающим течение срока исковой давности,*** относятся:

1. непреодолимая сила;
2. нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переве­денных на военное положение;
3. установленная Правительством Российской Федерации на основании закона отсрочка исполненная обязательства (мораторий);
4. приостановление действия закона или иного правового акта, регулиру­ющего соответствующее отношение.

**2. Течение срока исковой давности прерывается** предъявлением иска в уста­новленном порядке или совершением обязанным лицом действий, свиде­тельствующих о признании долга (например, просьба об отсрочке испол­нения обязательства или частичная уплата долга). После перерыва течение срока исковой давности начинается заново, а время, истекшее до переры­ва, в новый срок не засчитывается.

**3.** В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с лич­ностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), **срок исковой давности восстанавливается,** а нарушенное право под­лежит защите. Указанные обстоятельства должны иметь место в последние шесть месяцев течения срока исковой давности.

**4. Исковая давность не распространяется на:**

1. требования о защите личных неимущественных прав и других немате­риальных благ (например, требования о защите чести, достоинства и деловой репутации), кроме случаев, предусмотренных законом;
2. требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
3. требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью граждан;
4. требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, не соединенных с лишением владения *(негаторные иски),* другие требования в случаях, установленных законом.

Течение срока приобретательной давности в отношении вещей, которые могут быть истребованы из чужого незаконного владе­ния, начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям.

Вопрос 27. Понятие и формы права собственности

1. В праве собственности находят свое выражение экономические отноше­ния собственности.

**Отношения собственности в экономическом смысле** - это отношения между людьми по поводу определенных материальных благ, выражающие­ся в принадлежности (присвоенности) этих благ одним лицам и отчужден­ности их от других лиц.

***Собственник*** обладает полным хозяйственным господством над вещью, использует ее по своему усмотрению и устраняет от пользования ею других лиц (либо допускает их к использованию вещи, но тоже по своему усмот­рению).

*Юридическое оформление* экономические отношения собственности на­ходят в различных отраслях права. В гражданском праве *статика отношений* собственности ***оформляется правом собственности и иными (ограниченны­ми) вещными правами,*** а *динамика -* ***обязательственным правом.***

***2.* *Понятие права собственности*:**

**• *в объективном смысле -*** совокупность гражданско-правовых норм, ре­гулирующих и охраняющих состояние принадлежности материальных благ конкретным лицам (институт права собственности):

- нормы, устанавливающие принадлежность вещей определенным лицам;

- нормы, определяющие полномочия собственника по использованию принадлежащего ему имущества;

- нормы, устанавливающие средства зашиты прав собственника;

**• *в субъективном смысле*** *-* мера возможного поведения собственника.

*Собственник вправе по своему усмотрению:*

***- владеть*** вещью, то есть фактически иметь ее в своем хозяйстве. Владе­ние вещью на законном основании называется *титульным (законным);*

***- пользоваться*** вещью, то есть эксплуатировать (использовать) вещь путем извлечения из нее присущих полезных свойств;

**- *распоряжаться*** вещью, то есть определять ее юридическую судьбу (отчуждать ее, сдавать во временное пользование и т. п.).

Наряду с этим собственник, по общему правилу, несет бремя содержа­ния имущества (ст. 210 ГК) и риск его случайной гибели, или поврежде­ния (ст. 211 ГК).

Право собственности бессрочно и опирается непосредственно на закон. Право собственности защищено от нарушений со стороны любых третьих лиц (абсолютная защита).

**3. По субъекту права** право собственности делится на следующие ***формы собственности***:

\* право собственности **г*раждан;***

\* право собственности ***юридических лиц;***

\* право собственности Российской Федерации и субъектов Российской

Федерации **(г*осударственная*** собственность);

\*право собственности муниципальных образований **(*муниципальная*** соб­ственность).

Все перечисленные формы собственности одинаково защищаются за­коном (п. 4 ст. 212 ГК), однако обладают определенными особенностями в области объектов, оснований возникновения и прекращения, и пр.

Вопрос 28. Приобретение и прекращение права собственности

**1. *Способы приобретения права собственности*** - это юридические факты, которые влекут возникновение у лица права собственности.

2. Существуют **общегражданские и специальные** способы приобретения права собственности. Первые (например, сделки) могут быть использованы лю­быми субъектами гражданского права, тогда как вторые могут привести к возникновению права собственности у строго определенных субъектов права (конфискация, реквизиция и т. п.).

*Способы приобретения права собственности делятся* на:

**• *первоначальные,*** когда право собственности на вещь возникает впервые либо помимо воли предыдущего собственника;

**• *производные,*** когда право собственности возникает по воле предыдуще­го собственника и с согласия нового. В этом случае объем прав нового собственника зависит от объема прав, принадлежавшего бывшему соб­ственнику. Соответственно, на нового собственника переходят все су­ществовавшие обременения права собственности (сервитута, другие вещные и иные права третьих лиц на перешедшее к новому собствен­нику имущество).

**3. Первоначальные способы:**

**• *создание новой вещи*** (ст. 218 ГК); определенными особенностями обла­дает приобретение права собственности на вновь созданное недвижи­мое имущество (ст. 219 ГК);

• приобретение права собственности на ***плоды, продукцию и доходы*** от имущества лицом, использующим это имущество на законном основа­нии (ст. 136, 218 ГК);

**• *переработка вещи*** (ст. 220 ГК);

• приобретение права собственности ***на бесхозяйное имущество*** (вещи, от которых собственник отказался, находка, безнадзорные животные, клад - ст. 225, 226, 228, 230, 233 ГК);

• обращение в собственность ***общедоступных для сбора вещей*** (сбор гри­бов, лов рыбы и пр. - ст. 221 ГК);

**• *приобретательная давность:*** лицо, не являющееся собственником, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собствен­ным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество.

**4. Производные способы:**

• приобретение права собственности по договору купли-продажи, мены, дарения или иной ***сделке об отчуждении имущества;***

**• *наследование*** по закону или завещанию (п. 2 ст. 218 ГК);

• приобретение права на имущество юридического лица при его ***реорга­низации;***

• приобретение членом жилищного, дачного, гаражного или иного по­требительского кооператива права собственности на соответствующее помещение *после полного внесения своего паевого взноса* (п. 4 ст. 218 ГК).

**5. *Основания прекращения права собственности*** - это юридические факты, влекущие прекращение права собственности лица на определенное иму­щество.

Обычно прекращение права собственности одного лица ведет к воз­никновению права собственности другого лица на это же имущество (за исключением гибели или уничтожения имущества).

**6. Виды оснований прекращения права собственности:**

**• г*ибель или уничтожение*** имущества;

• прекращение права собственности по воле собственника:

**- *отчуждение своего имущества другим лицам*** по договору купли-про­дажи, мены, дарения и т. п.;

**- *отказ от права собственности*** (ст. 236 ГК), который не влечет его прекращения до приобретения права собственности на это имущество дру­гим лицом;

• принудительное прекращение права собственности:

*а) безвозмездное:*

***- конфискация -*** безвозмездное изъятие имущества у собственника, про­изводимое в административном или судебном порядке в установленных законом случаях как санкция за совершение преступления или иного пра­вонарушения (ст. 243 ГК);

**- *обращение взыскания на имущество*** по обязательствам собственника .(ст. 237 ГК);

*б) возмездные:*

***- отчуждение имущества,*** которое в силу закона не может принадле­жать данному лицу (ст. 238 ГК);

**- *выкуп домашних животных*** при ненадлежащем обращении с **ними** (ст. 241 ГК);

**- *выкуп*** бесхозяйно содержимых культурных ценностей (ст. 240 ГК);

**- *принудительная продажа*** жилых помещении (ст. 293 ГК);

**- *реквизиция*** (ст. 242 ГК) - принудительное изъятие имущества собствен­ника в интересах государства по решению государственных органов в поряд­ке и на условиях, установленных законом, в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрез­вычайных характер, с выплатой собственнику стоимости имущества;

**- *национализация -*** изъятие имущества в собственность государства на основании специально принятых нормативно-правовых актов.

**Вопрос 29. Понятие, признаки и виды ограниченных вещных прав. Права хозяйственного ведения и оперативного управления.**

**1. *Ограниченное вещное право* -** это право несобственника в том или ином ограниченном законом отношении использовать чужое, обычно недвижи­мое, имущество в собственных интересах без участия собственника имуще­ства (а иногда даже помимо его воли).

**2. *Признаки*** ограниченного вещного права:

• это право на вещь, находящуюся в собственности другого лица;

• более узкий по сравнению с правом собственности характер;

• собственник вещи сохраняет все свои правомочия в отношении вещи, однако в ограниченном виде;

• ограниченное вещное право может включать как одно, так и все право­мочия собственника (владение, пользование, распоряжение), но в бо­лее ограниченном виде;

• право следования ограниченного вещного права за вещью независимо от смены собственника веши (оно обременяет вещь и не прекращается при изменении ее собственника);

• объектом ограниченного вещного права обычно является недвижимость;

• исчерпывающий перечень ограниченных вещных прав и их содержания установлен законом, поэтому стороны не вправе самостоятельно ме­нять содержание ограниченного вещного права.

**3. *Виды ограниченных вещных прав*.**

1. Ограниченные вещные права, связанные с использованием чужих зе­мельных участков:

***\*право пожизненного наследуемого владения -*** право граждан на владение и целевое пользование земельным участком, передаваемое по наследству;

***\*право постоянного (бессрочного) пользования*** земельным участком, ос­новным отличием которого является то, что им может обладатькак физическое, так и юридическое лицо;

***\*сервитуты*** *-* закрепленные за гражданами и юридическими лицами возможности пользования чужими земельными участками и иным не­движимым имуществом; ***публичные сервитуты*** устанавливаются в ин­тересах неограниченного круга лиц (например, право пользования зе­мельными участками, открытыми для общего пользования: улицами, парками и пр.); ***частные сервитуты*** устанавливаются в интересах кон­кретного лица по соглашению с собственником имущества или в су­дебном порядке (например, право прогона скота через чужой земель­ный участок);

2. Ограниченные вещные права по пользованию чужим жилым помеще­нием:

\*право члена семьи собственника жилого помещения на проживание в нем;

\*право пожизненного пользования жилым помещением, установленное в силу договора пожизненного содержания с иждивением (§ 4 главы 33 ГК) либо завещательного отказа.

3.***Право залога*** (§ 3 главы 23 ГК). Объектом права залога может быть и движимое имущество. В случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства возможно прекращение права собственности на заложен­ное имущество и продажа его с публичных торгов;

***право удержания -*** удержание кредитором у себя вещи должника в слу­чае неисполнения последним своего обязательства. Объектом права удер­жания могут быть и движимые вещи.

\*Права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственни­ка (самые сильные из ограниченных вещных прав):

***\*право хозяйственного ведения;***

***\*право оперативного управления.***

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления - это пра­ва определенных юридических лиц на имущество создавшего их собственника.

**1. Субъекты *права хозяйственного ведения*:**

\* государственные и муниципальные унитарные предприятия (кроме ка­зенных предприятий);

\* учреждения в отношении доходов, полученных от занятия предприни­мательской деятельностью;

\* созданные до официального опубликования ГК Российской Федера­ции государственные и муниципальные предприятия, основанные на праве полного хозяйственного веления.

**2. Объект права хозяйственного ведения -** предприятие как имуществен­ный комплекс (см. ст. 132 ГК).

**3. Субъект права хозяйственного ведения** владеет, пользуется и распоряжа­ется принадлежащим ему имуществом в пределах, установленных ГК:

\* он не вправе распоряжаться переданным ему недвижимым имуществом без согласия собственника;

\*остальным имуществом он вправе распоряжаться самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

**4. Правомочия собственника на имущество, находящееся в хозяйственном ведении:**

• создание предприятия, определение предмета и цели его деятельнос­ти, назначение руководителя предприятия;

• реорганизация и ликвидация предприятия;

• контроль за сохранностью и использованием данного имущества;

• получение части прибыли от использования имущества.

**5.** Право хозяйственного ведения **прекращается:**

\* по основаниям прекращения права собственности;

\* в случае правомерного изъятия имущества по решению собственника.

**6. Субъекты *права оперативного управления*:**

казенные предприятия;

учреждения.

**Объект права оперативного управления -** по своей сути аналогичен объекту права хозяйственного ведения.

Субъект права оперативного управления в отношении закрепленного за ним имущества осуществляет в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения.

*Казенное предприятие* вправе распоряжаться закрепленным за ним иму­ществом лишь с согласия собственника этого имущества, а *учреждение* вообще не вправе распоряжаться переданным ему имуществом.

**7. Собственник имущества,** находящегося на праве оперативного управле­ния, **вправе:**

\* осуществлять все полномочия собственника имущества, находящегося

в хозяйственном ведении;

\* изъять излишнее неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

**ВОПРОС 30. Защита права собственности и других вещных прав.**

**1. *Зашита права собственности* -** это применение к лицу, нарушающему пра­во собственности или препятствующему его осуществлению, установленных законом неблагоприятных мер (способов гражданско-правовой зашиты).

Зашита права собственности является составной частью *более широкого* понятия ***"охрана права собственности",*** которое включает в себя также нормы, закрепляющие принадлежность материальных благ определенным субъектам реализации права собственности.

**2. Система защиты права собственности.**

Указанные группы гражданско-правовых способов защиты права соб­ственности отличаются характером нарушения права собственности и со­держанием применяемых к нарушителю неблагоприятных мер.

***Вещно-правовые*** способы применяются для зашиты права собственности от посягательства со стороны любого третьего лица (абсолютная защита).

***Обязательственно-правовые*** способы применяются в случаях, когда меж­ду сторонами существует договорное или внедоговорное (например, из при­чинения вреда) обязательство.

***Российское гражданское право не допускает конкуренции исков,* и** если есть возможность применить и вещноправовые, и обязательственно-пра­вовые способы защиты права собственности одновременно, то *всегда при­меняются обязательственно-правовые способы.*

Вещно-правовые способы защиты права собственности

**1. Виндикационныи иск -** иск невлалеюшего собственника к незаконно вла­деющему несобственнику об истребовании в натуре индивидуально-опре­деленной вещи.

Винликационныи иск ***защищает*** правомочие владения собственника.

***Предметом иска*** может быть только индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Для удовлетворения иска собственник должен до­казать наличие у него права собственности на истребуемую вещь. В случае удовлетворения виндикационного иска спорная вещь изымается у незаконного владельца и передается собственнику.

Если имущество *возмездно* приобретено у лица, которое не имело пра­ва его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать *(добросовес­тный приобретатель),* то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Если имущество приобретено *безвозмездно* от лица, которое не имело пра­ва его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

***Деньги* и *ценные бумаги на предьявителя*** не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

Добросовестный приобретатель вправе оставить у себя произведенные им отделимые улучшения имущества, а также получить компенсацию за произведенные им неотделимые улучшения.

**2. Негаторный иск -** иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения.

***Объект*** негаторного иска - устранение длящегося правонарушения, про­должающегося к моменту подачи иска *(исковая давность на указанные тре­бования не распространяется).* Примером такого правонарушения может служить возведение строения, которое препятствует свободному доступу собственника к принадлежащему ему земельному участку.

В случае удовлетворения иска суд обязывает нарушителя прекратить дей­ствия, препятствующие собственнику осуществлять свои права по исполь­зованию принадлежащего ему на праве собственности имущества.

***Условия удовлетворения негаторного иска:***

бесспорность прав собственника;

незаконность действий, нарушающих права собственника.

**3. Иск о признании права собственности** используется как для устранения существующего оспаривания права собственности, так и для предотвраще­ния возможного в будущем оспаривания.

**4. Иск об исключении имущества из описи** подается собственником, иму­щество которого ошибочно включено в опись (например, в опись имуще­ства несостоятельного должника включена вешь, принадлежащая другому лицу, в отношении которого несостоятельный должник исполняет обязан­ности хранителя по договору ответственного хранения).

1. Особенности исков к государственным и муниципальным органам:

• они подаются к указанным органам не как к субъектам гражданского права, а как к ***органам публичной власти,*** наделенным определенными властными полномочиями;

• указанные иски направлены на стабилизацию гражданско-правовых от­ношений и ***недопущение произвольного вмешательства публичной влас­ти в частные дела.***

***2.* Виды исков к государственным и муниципальным органам:**

**• *иск о признании недействительным акта, нарушающего право собственно­сти.*** Основанием для признания нормативного или ненормативного акта государственного или муниципального органа или должностного лица не­действительным является его противоречие закону или иным правовым актам; обжалование указанных актов производится в соответствии с Зако­ном Российской Федерации от 27 апреля 1993 года "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан";

**• *иск о неправомерном прекращении права собственности*** на основании ненормативного акта государственного или муниципального органа (на­пример, в случае незаконного изъятия земельного участка для государ­ственных нужд);

**• *иск о возмещении ущерба, причиненного изъятием имущества у собственника.***

*Гражданско-нравовая защита ограниченных вещных прав*

***Субъект ограниченного вещного права может защищать свое право теми же способами, что и собственник.*** Согласно ст. 305 ГК он обладает правом на подачу винликационного и негаторного исков. Для защиты своего права несобственник обязан доказать наличие у него законного основания (титу­ла) на владение имуществом.

Ст. 234 ГК устанавливает защиту прав ***фактического добросовестного владельца*** от притязаний со стороны третьих лиц, не являющихся соб­ственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного (предусмотренного законом или договором) основания.

Вопрос 31. Авторское право.

**1. *Авторское право* -** гражданско-правовой институт, регулирующий иму­щественные и личные неимущественные отношения, связанные с созда­нием и использованием произведении литературы, науки и искусства.

**2. Принципы авторского права:**

\*свобода творчества;

\*сочетание личных интересов автора и общественных интересов; воз­можность использования авторских произведений для удовлетворения личных потребностей других лиц;

\*моральное и материальное стимулирование авторов, выраженное в при­знании за ними определенного комплекса личных неимущественных и имущественных прав;

\*защита прав авторов.

Вопросы авторского права урегулированы рядом международных кон­венций, а также Законом Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" от 9 июня 1993 года, с изменениями.

Основные категории авторского права.

**1. Объекты** авторского права - это произведения науки, литературы и ис­кусства, которые:

являются результатом творческой деятельности, то есть интеллектуаль­ной деятельности, направленной на создание нового (оригинального) произведения;

имеют объективную форму выражения, то есть могут быть воспроизве­дены без участия автора (рукопись, фонограмма и т. п.). В ст. 6 Закона "Об авторском праве и смежных правах" приведен при­мерный перечень объектов авторского прав.

**2. Субъекты авторского права - *авторы,* то есть *физические лица, творчес­ким трудом которых созданы произведения.***

***Иностранный гражданин*** может быть субъектом авторского права в РФ, если его произведение выпущено в свет на территории РФ либо находится на ней в какой-либо объективной форме. Во всех остальных случаях инос­транный гражданин признается автором по российскому праву только в силу специально заключенных РФ международных соглашений. *Авторы -* это ***первоначальные*** *субъекты авторского права.* В определенных случаях появляются и *иные субъекты авторского права,* которые ***непосредственно не участвовали*** в создании произведения ***(право­преемники):*** наследники, государство, определенные юридические лица. К ним по договору или в порядке наследования переходят определенные права по использованию произведений (право на опубликование, распростране­ние и т. п.). Однако автором все равно признается то лицо, творческим трудом которого создано произведение.

**3. Соавторство -** создание произведения совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторов). Авторское право на такое произведение принадлежят соавторам ***совместно.***

***Признаки*** соавторства:

\*совместный творческий труд;

\*создание общего произведения;

\*принадлежность авторского права на произведение соавторам совместно.

Если совместно созданное произведение образует неразрывное целое, то это ***нераздельное соавторство.***

Если общее произведение состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение, то это ***раздельное соавторство*** (например, слова и музыка к песне, написанные разными авторами). В этом случае каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

**4.** Субъектами авторского права на **зависимые произведения** (сборники, пе­реводы) являются физические лица, творческим трудом которых они со­зданы (составители сборников, переводчики). Для использования при со­здании сборников и переводов произведений, являющихся объектами авторского права, необходимо получение согласия их авторов.

**5.** Закон выделяет также четыре группы **смежных прав,** которые охраняют­ся наряду с авторскими:

***\*исполнительские права*** (права исполнителей на их исполнение и поста­новки);

***\*фонограммные права*** (права производителей на их фонограммы);

\*права организаций ***эфирного вещания на их передачи в эфир;***

\*права организаций ***кабельного вещания на их передачи для всеобщего сведения.***

Права авторов и их защита

**1. Личные неимущественные права авторов:**

• право признаваться автором произведения ***(право авторства);***

• право на указание своего имени и использование псевдонима ***(право на*** *имя);*

• право обнародовать или разрешать обнародование произведения ***(право на обнародование);***

• право на защиту произведения, включая его название, от всякого ис­кажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора ***(право на защиту репутации автора);***

• право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании про­изведения (право на отзыв).

**2. Имущественные права авторов -** права на исключительное использова­ние произведения:

\*право на воспроизведение;

\*право на распространение;

\*право на импорт;

\*право на публичный показ и публичное исполнение;

\*право переводить или давать согласие на перевод (право на перевод);

\*право на переработку произведения;

\*право на получение авторского вознаграждения.

**3. Защита авторских и смежных прав.**

За нарушение авторских и смежных прав установлена гражданская, уго­ловная и административная ответственность. Экземпляры произведения и фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав, называются ***контрафактными.***

***Меры защиты авторских и смежных прав'.***

• признание прав;

• восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

• возмещение убытков, включая упущенную выгоду;

• взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;

• выплата компенсации в сумме от 10 до 50000 минимальных размеров оплаты труда вместо возмещения убытков или взыскания дохода;

• штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца, взыскиваемый в соответствующий бюджет;

• конфискация и уничтожение либо передача обладателю авторских или смежных прав контрафактных экземпляров произведений или фоног­раммы;

• иные предусмотренные законодательством меры.

Вопрос 32. Понятие патентного нрава

**1. *Патентное право* -** институт гражданского права, регулирующий личные неимущественные и имущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства на изобретения, полезные модели и промышлен­ные образцы, установлением режима их использования и охраной, заши­той прав авторов и патентообладателей.

2. Изобретения, полезные модели и промышленные образцы, в отличие от объектов авторского права, ***пмторимы и могут быть одновременно со­зданы двумя разными людьми.*** Поэтому возникает необходимость формали­зации в законе признаков объектов **патентного права, установление особого порядка определения приоритета, новизны, режима их использования.**

Основными источниками патентного права являются Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 года и ряд международных конвенций (Парижская конвенция по охране промышленной собственно­сти от 20 марта 1983 года. Евразийская патентная конвенция от 17 февраля 1994 года и др.).

Объекты и субъекты патентного прав

**1. Объектами** патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

**2. Изобретение** как объект патентного права обладает следующими при­знаками *(условия патентоспособности изобретения):*

**• *новизна изобретения,*** то есть оно неизвестно с точки зрения мирового уровня развития техники (мировая новизна); по дате поступления за­явки на изобретение в Патентное ведомство РФ устанавливается ***при­оритет*** изобретения; приоритет также может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве- участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности ***(конвенционный приоритет),*** если заявка на изобретение поступила в Патентное ведомство РФ в течение 12 месяцев с момента указанной даты;

**• *изобретательский уровень,*** то есть изобретение для специалиста не сле­дует явным образом из уровня техники;

**• *промышленная применимость,*** то есть изобретение может быть исполь­зовано в промышленности, сельском хозяйстве, медицине или иных

сферах деятельности.

***Объектам*** изобретения может быть устройство, способ, вещество, штамм микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также приме­нение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.

***Не признаются изобретениями:***

\*научные теории и математические методы;

\*методы организации и управления хозяйством;

\*условные обозначения, расписания, правила;

\*алгоритмы и программы для вычислительных машин;

\*сорта растений и породы животных;

\*некоторые другие достижения.

**3. Полезная модель** - это конструктивное выполнение средств производ­ства и предметов потребления, а также их составных частей.

***Условия патентоспособности полезной модели:***

новизна;

промышленная применимость.

**4. Промышленный образец -** художественно-конструкторское решение из­делия, определяющее его внешний вид (например, дизайн автомобиля).

Условия патентоспособности промышленного образца:

\*новизна;

*\*оригинальность,* то есть его существенные признаки не просто новы, а обусловлены функциями изделия и облегчают его использование;

\*промышленная применимость.

***Не признаются промышленными образцами:***

\*решения, обусловленные исключительно технической функцией изде­лия (гайки, болты и пр.);

\*объекты архитектуры;

\*промышленные, гидротехнические и иные стационарные сооружения;

\*печатная продукция;

\*объекты неустойчивых форм из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;

\*изделия, противоречащие общественным интересам, принципам гу­манности и морали.

**5. Субъекты патентного права:**

\*авторы (соавторы) изобретении, полезных моделей и промышленных образцов;

\*патентообладатели;

\*иные лица, приобретающие определенные патентные права на основа­нии закона или договора (наследники и иные правопреемники авторов и патентообладателей).

***Право на получение патента*** на изобретение, промышленный образец или полезную модель, *созданные работником в связи с выполнением им слу­жебных обязанностей или получением от работодателя конкретного задания,* принадлежит работодателю, если договором между ними не предусмотре­но иное. В этом случае автор имеет право на получение вознаграждения.

Вопрос 33. Товарный знак

Отношения, возникающие по поводу охраны и использования товар­ных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров, урегулированы Законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 года "О товарных знаках, знаках обслуживания и наи­менованиях мест происхождения товаров".

**1. *Товарный знак и знак обслуживания* -** это обозначения, способные отличать соответствующие товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических или физических лиц.

Товарные знаки и знаки обслуживания могут быть ***словесными, изобра­зительными, объемными* и т. д.**

***Не разрешается*** использование в качестве товарных знаков и знаков обслуживания обозначений:

\*не обладающих различительной способностью;

\*представляющих собой государственные гербы, флаги, эмблемы;

\*являющихся общеупотребительными обозначениями товаров опреде­ленного вида;

\*являющихся общепринятыми символами или терминами;

\*представляющих собой ложные обозначения либо способных ввести по­требителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Товарные знаки и знаки обслуживания ***регистрируются*** в Патентном ведомстве и вносятся в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации.

***Владелец товарного знака или знака обслуживания вправе в течение 10 лет:***

\*пользоваться и распоряжаться им;

\*устранять других лиц от использования товарного знака или знака об­служивания.

Регистрация товарного знака или знака обслуживания может быть про­длена по заявлению его владельца, подаваемому в последний год действия регистрации, каждый раз на 10 лет.

**2. Наименование места происхождения товара -** это название страны, насе­ленного пункта, местности или другого географического объекта, исполь­зуемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географи­ческого объекта природными условиями или людскими факторами, либо теми и другими одновременно, а также историческое название географи­ческого объекта (например, гжельский фарфор).

Наименование места происхождения товара ***регистрируется*** в Патент­ном ведомстве, а заявителю выдается свидетельство о регистрации сроком Действия десять лет с правом продления каждый раз на десять лет. Право на использование этого же наименования места происхождения товара может быть предоставлено любому другому юридическому или физическому лицу, производящему в тон же местности товар с теми же свойствами.

Вопрос 34. Доверенность

***1. Доверенность*** - это письменное уполномочие, выдаваемое одним липом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность - это способ оформления отношений представительства.

***По-иному оформляется:***

*\*коммерческое представительство -* договор коммерческого представи­тельства;

*\*агентирование -* агентский договор (см. главу 52 ГК).

Выдача и принятие доверенности - две односторонние сделки. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной фор­мы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев пре­дусмотренных законом. В ст. 185 ГК перечислены доверенности, которые приравниваются к нотариально удостоверенным.

**2.** *В зависимости от характера и объема полномочий представителя* выделяют:

**• *разовые доверенности,*** то есть доверенности на совершение одной кон­кретной сделки;

**• *специальные доверенности* -** доверенности на совершение юридически значимых действий в определенной области, либо на совершение ряда однородных сделок (например, доверенность на представительство ин­тересов в суде);

**• г*енеральные доверенности -*** доверенности на совершение с имуществом доверителя всех возможных сделок.

**3. Срок действия** доверенности может быть не более трех лет. *Если срок не указан,* то он считается равным одному году (кроме доверенностей на со­вершение действий за рубежом - в этом случае такая доверенность действу­ет до отзыва ее доверителем). Доверенность, в которой *не указана дата ее* ***выдачи,*** ничтожна.

**4**. Отношения представительства носят **фидуциарный (доверительный) ха­рактер,** поэтому по общему правилу представитель обязан лично совер­шать предусмотренные доверенностью действия.

**Передоверие,** то есть передача представителем полномочий другому лицу, допускается только тогда, если представитель уполномочен на это дове­ренностью, либо принужден к этому силой для охраны интересов довери­теля. Передоверие теряет силу с прекращением доверенности.

**5. Действие доверенности прекращается** вследствие:

\*истечения срока доверенности;

\*отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

\*отказа лица, которому выдана доверенность;

\*прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность;

\*смерти гражданина, выдавшего доверенность (или которому выдана до­веренность), признания его недееспособным, ограниченно дееспособ­ным или безвестно отсутствующим..

По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность. Права и обя­занности, возникшие в результате действий лица, которому выдана доверенность, до того, как это лицо узнало или должно было узнать о ее прекра­щении, сохраняют силу для выдавшего доверенность и его правопреемни­ков в отношении третьих лиц (кроме случаев, когда третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось).

Вопрос 35. Понятие и виды представительства

**1. *Представительств*о -** сложное гражданско-правовое отношение, в кото­ром одно лицо (представитель) в силу имеющихся у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки и иные юридически значимые действия в отношениях с третьими лицами.

**2. Признаки представительства:**

• представитель ***действует*** не от своего имени, а ***от имени представляе­мого',***

• действия представителя в пределах его полномочий считаются действи­ями представляемого, следовательно, ***права и обязанности по сделке,***

заключенной представителем, возникают, минуя его, ***непосредственно у представляемого;***

• представитель действует строго в рамках предоставленных ему полно­мочий. *Сделка, совершенная представителем* ***с превышением своих полно­мочий,*** создает ***права и обязанности для него самого,* а** не для представ­ляемого, если последний впоследствии прямо не одобрит указанную сделку;

• представитель действует от имени представляемого осмысленно и ра­зумно. Следовательно, ***представителем по общему правилу может быть либо юридическое лицо, либо полностью дееспособный гражданин.***

**Нельзя** осуществлять через представителя:

права строго личного характера (вступление в брак и пр.);

иные сделки, прямо указанные в законе (например, составление заве­щания). Представитель ***не может:***

совершать от имени представляемого сделки в отношении себя лично;

представлять обе стороны сделки одновременно (кроме коммерческого представительства).

**3. Виды представительства:**

**• *законное представительство,*** возникающее в силу прямого указания закона вне зависимости от воли представляемого. Законными предста­вителями являются, например, родители, усыновители, опекуны;

**• *договорное представительство,*** осуществляемое на основании догово­ра. Оно отличается тем, что всегда требует специального оформления. Объем переданных представителю полномочий определяется представ­ляемым самостоятельно.

Особо выделяется ***коммерческое представительство.*** Коммерческим пред­ставителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительству­ющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 184 ГК). Коммерческий пред­ставитель может одновременно представлять разные стороны в сделке с их согласия.

Вопрос 36. Понятие, принципы и пределы осуществления гражданских нрав и исполнения гражданских обязанностей

**1. Осуществление субъективного гражданского права -** это реализация упра-вомоченным лицом возможностей, составляющих содержание этого права.

2. По общему правилу **отказ** субъекта **от осуществления** принадлежащего ему **права** не влечет прекращения этого права (например, собственник может фактически не использовать принадлежащее ему имущество, что не влечет прекращения самого права собственности).

В определенных случаях даже **отказ от права** не влечет наступления юри­дических последствий (например, ничтожно соглашение участников пол­ного товарищества об отказе от права выхода из товарищества).

**3. Способы осуществления гражданских прав:**

**• *фактический -*** не влечет никакого правового результата (например, простое пользование вещью);

**• *юридический -*** ведет к наступлению определенных правовых послед­ствий (переход права собственности на вещь и пр.);

• осуществление права ***собственными*** действиями;

• осуществление права ***через представителя.***

**4. Принципы осуществления гражданских прав:**

• принцип ***диспозитивности,*** то есть самостоятельного осуществления лицом принадлежащего ему права, вплоть до отказа от осуществления права (п. 1 ст. 9 ГК);

• принцип ***беспрепятственного осуществления*** права - никто не вправе произвольно вмешиваться в осуществление управомоченным лицом своего права;

• принцип ***разумности и добросовестности,*** которые презюмируются," пока не будет доказано обратное (п. 3 ст. 10 ГК);

• принцип ***законности,*** то есть использование только допускаемых зако­ном способов и порядка осуществления права.

**5. Исполнение гражданской обязанности -** это действие или бездействие, направленное на выполнение заложенных в обязанности требований.

Способы исполнения обязанностей сходны со способами осуществле­ния прав. На исполнение обязанностей распространяются принципы осу­ществления гражданских прав с подчинением этих принципов принципу ***надлежащего исполнения обязательств,* то** есть их исполнения в полном соответствии с условиями, установленными в законе или договоре.

**6. Пределы осуществления гражданских прав.**

Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляе­мые исключительно с намерением причинить вред другому лицу **(шикана), а** также злоупотребление правом в иных. формах.

Гражданские права *могут быть ограничены* только на основании феде­рального закона в строго определенных случаях (см. п. 2 ст. 1 ГК).

Пределы осуществления гражданских прав:

**• *субъективные границы*** (например, установленное законом ограничение дееспособности граждан);

**• *временные границы*** (пресекательные сроки, сроки существования граж­данских прав, исковая давность);

**• *экономические границы*** (установленные Законом РСФСР "О конкурен­ции и ограничении монополистической деятельности" от 22 марта 1991 года (с изменениями на 2 января 2000 года) запреты на использо­вание гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также на злоупотребление доминирующим положением на рынке и пр.);

**• *социальные границы -*** запрет на злоупотребление правом. *Злоупотребле­ние правом -* это такой способ осуществления субъективного права, когда управомоченное лицо сознательно идет на причинение вреда дру­гому лицу. В случае нарушения пределов осуществления права суд может отказать

управомоченному лицу в защите принадлежащего ему права (п. 2 ст. 10 ГК).

**Вопрос 37. Понятие обязательственного права и обязательства. Виды обязательств.**

**1. *Обязательство*** - правоотношение, в силу которого одно лицо *(должник)* обязано совершить в пользу другого лица *(кредитора}* определенное дей­ствие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

**2. Отличительные черты** обязательственного правоотношения **(обязатель­ства):**

**• *его сторонами*** являются строго определенные лица: должник и креди­тор (относительное правоотношение).

**• *содержание обязательства -*** права и обязанности сторон (как имуще­ственные, так и неимущественные);

**• *объект обязательства*** *-* определенные действия обязанного лица по передаче имущества, уплате денег и т. п.;

• обязательство ***опосредует динамику граждански-правовых отношении*** (пе­редачу вещей, выполнение работ и пр.), следовательно, необходимо уре­гулировать все стадии существования обязательства (возникновение, из­менение, исполнение, прекращение, ответственность за неисполнение);

**• *реализация кредитором своего права возможна только через выполнение должником своей обязанности*** (например, покупатель вещи не сможет ее получить, если продавец ее не передаст);

**• *применение* к** должнику в случае неисполнения или ненадлежащего ис­полнения своей обязанности ***мер гражданско-правовой ответственности.***

***3.* Обязательственное право -** это совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих отношения, связанные с передачей имущества в собствен­ность или во временное пользование, выполнением работ, оказанием услуг, причинением вреда или неосновательным обогащением, посредством установления между конкретными лицами правоотношения, в силу которого одно лицо *(должник)* обязано совершить в пользу другого лица *(кредитора}* определенное действие либо воздержаться от его совершения, а кредитор вправе требовать от должника исполнения указанной обязанности.

**4. Система обязательственного права:**

***\*общая часть*** (общие положения об обязательствах и общие положения о договоре);

***\*особенная часть,*** регулирующая отдельные разновидности обязательств:

- обязательства по *отчуждению имущества* (купля, продажа, мена и пр.);

- обязательства по *передаче имущества в пользование* (аренда, жилищ­ный найм и пр.);

- обязательства *по выполнению работ* (подряд и др.);

- обязательства *по оказанию услуг;*

*-*обязательства, связанные *с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности* (авторский договор, лицензионный дого­вор и пр.);

-обязательства *из причинения вреда и неосновательного обогащения* и др.

Виды обязательств

1. *По соотношению прав и обязанностей сторон* выделяют:

**- односторонние** обязательства, когда у одной стороны только право, а у другой только обязанность (например, обязательства из договора займа);

**- взаимные** обязательства, когда каждая сторона наделена одновременно и правами и обязанностями.

2. *По степени определенности обязанности должника* выделяют:

- обязательства **со строго определенной обязанностью должника;**

**- альтернативные обязательства,** исполнение которых возможно путем совершения одного из перечисленных в условиях обязательства дей­ствий (обычно по выбору должника);

**- факультативные** обязательства, когда должник обязан совершить опре­деленное действие, а в случае невозможности его совершения - другое, предусмотренное обязательством.

**3. Обязательства строго личного характера,** в которых не допускается заме­на стороны (например, авторский договор на написание книги определен­ным лицом).

**4.** *По основанию возникновения* обязательства делят на:

**- договорные,** возникшие из договоров;

**- внедоговорные,** возникшие из причинения вреда или неосновательного обогащения;

**- обязательства из односторонних волевых актов** (например, публичные торги).

**5.** *По степени самостоятельности* обязательства делят на:

**- главные (основные)** обязательства;

**- дополнительные** (акцессорные), заключенные для обеспечения испол­нения основных обязательств (неустойка, залог, задаток и пр.).

Вопрос 38. Основания возникновения обязательств

**1. Основания возникновения обязательства** - юридические факты, с кото­рыми правовые нормы связывают установление обязательственных право­отношении.

**2. Виды оснований возникновения обязательств:**

**• *договоры и иные сделки,*** не противоречащие закону;

**• *акты*** государственных органов и органов местного самоуправления (на­пример, ордер на жилое помещение предоставляет его держателю пра­во на заключение договора найма жилого помещения);

**• *судебные решения;***

**• *причинение вреда*** гражданину или юридическому лицу (деликатные обя­зательства);

**• *неосновательное обогащение,*** то есть приобретение или сбережение иму­щества за счет другого лица без установленных законом, иными право­выми актами или сделкой оснований;

**• *иные действия*** граждан и юридических лиц (например, действие в чу­жом интересе без поручения);

**• *событие,*** *с которым закон или иной правовой акт связывает* ***наступле­ние гражданско-правовых последствий*** (например, наступление страхо­вого случая влечет возникновение у страховщика обязанности выпла­тить страховое возмещение).

Вопрос 39. Субъекты обязательства. Множественность лиц в обязательстве

**1. Субъекты обязательства:**

***должник*** *-* лицо, несущее обязанность;

***кредитор -*** лицо, обладающее правом.

**2. Обязательство со множественностью лиц** - это обязательство, в котором на стороне должника или кредитора выступает несколько лиц.

**3. Виды множественности** лиц в обязательстве:

***активная*** (несколько лиц на стороне кредитора);

***пассивная*** (несколько лиц на стороне должника);

***смешанная.***

**4. Виды обязательств со множественностью лиц:**

долевые;

солидарные;

субсидиарные.

5. Любое обязательство со множественностью лиц считается **долевым,** если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не уста­новлено иное.

В долевом обязательстве каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый должник обязан исполнить обязательство в падаю­щей на него доле. Если не установлено иное, все доли признаются равными.

6. Законом или договором могут быть установлены **солидарные** обязанности или требования (например, в случае неделимости предмета обязательства). В случае ***солидарной обязанности должников*** кредитор вправе требовать:

исполнения обязательства от всех должников совместно;

исполнения обязательства от любого из них в отдельности (как полно­стью, так и в части долга);

возмещения недополученного у одного из должников от остальных со­лидарных должников.

Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных от исполнения обязательства кредитору. Должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет *право регрессного требова­ния* к остальным должникам в равных долях за вычетом своей доли. Отличительные черты ***солидарного требования кредиторов:***

любой кредитор вправе предъявить должнику требование в полном объеме;

до предъявления такого требования должник вправе исполнить обяза­тельство любому из кредиторов по своему усмотрению;

исполнение обязательства полностью одному из кредиторов освобож­дает должника от исполнения остальным;

кредитор, получивший исполнение обязательства, обязан возместить причитающееся другим кредитором в равных долях, если иное не вы­текает из отношений между ними (например, из соглашения об ином распределении долей).

**7. В силу субсиднарного обязательства** дополнительный должник обязан исполнить обязательство в случае, если основной должник отказался вы­полнить требование кредитора или кредитор не получил от него в разум­ный срок ответ на предъявленное требование (ст. 199 ГК). Субсидиарная ответственность может быть установлена законом, иными правовыми акта­ми или соглашением сторон.

Вопрос 40. Перемена лиц в обязательстве

1. Случаи **перемены кредитора** в обязательстве (вступление нового кредито­ра вместо первоначального):

**• *универсальное правопреемство*** (реорганизация юридического лица, на­следование):

**• *частное (сингулярное) правопреемство,*** то есть переход от одного лица к другому какого-то одного конкретного права:

**- по решению** суда;

- вследствие исполнения обязательства должника его поручителем **или** залогодателем, к которому и переходит право требования;

- при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответствен­ному за наступление страхового случая ***(суброгация -*** это переход к страхов­щику, выплатившему страховое возмещение в связи с наступлением стра­хового случая, права требования, которое страхователь имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования);

- в результате уступки требования;

- в иных предусмотренных законом случаях. ***Не переходят на другое лицо*** права строго личного характера (напри­мер, право на получение алиментов или возмещение вреда здоровью).

***2..* Уступка права требования -** соглашение между первоначальным и новым кредитором о переходе к последнему права требования по конкретному обязательству. Она совершается в той же форме, что и сделка, права по которой уступаются.

***Особенности*** уступки права требования:

• право переходит к новому кредитору в том же объеме и на тех же усло­виях. если иное не установлено законом или договором;

• по общему правилу требуется не согласие должника, а его простое уве­домление;

• первоначальный кредитор отвечает только за действительность требо­вания, а не за неисполнение его должником (например, он не несет ответственности за неисполнение должником своей обязанности вслед­ствие несостоятельности);

• не допускается уступка требования без согласия должника, если лич­ность кредитора имеет для него существенное значение;

• не допускается уступка права требования, если она противоречит зако­ну, иным правовым актам или договору.

**3. Перемена должника** в обязательстве, не носящем строго личный харак­тер, происходит в случае:

***универсального правопреемства*** (в этом случае кредитор обычно имеет право требовать досрочного исполнения обязательства, расторжения обязательства и возмещения убытков);

***перевода долга,*** то сеть соглашения между должником и третьим лицом о переходе на последнего долга по конкретному обязательству; перевод долга допускается только с согласия кредитора.

Перевод долга совершается в той же форме, что и сделка, обязанности по которой переводятся. Обязанности должника переходят без каких-либо изменений, поэтому новый должник вправе выдвинуть возражения против требований кредитора, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

**Регрессное обязательство -** это обязательство, в силу которого кредитор вправе требовать от должника передачи денежной суммы (или иного иму­щества), уплаченной (переданного) кредитором третьему лицу за (или по вине) должника.

Примером регрессного обязательства может служить обязанность дол­жника выплатить поручителю долг, уплаченный последним кредитору вместо несостоятельного в тот момент должника.

Вопрос 41. Понятие, содержание и виды договора

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

Договор - это ***двусторонняя*** или ***многосторонняя сделка,*** поэтому к до­говорам применяются все нормы, касающиеся таких сделок.

2. Значение договоров:

• договор - одно из ***оснований*** возникновения гражданских прав и обя­занностей;

• часто под договором понимается не просто юридический факт, а ***само правоотношение,*** возникающее из соглашения сторон;

• договор **- *основной способ оформления отношений*** участников граждан­ского оборота;

• договоры ***опосредуют движение объектов гражданских прав*** от одних субъектов к другим (передача имущества, уплата денег, выполнение работ и пр.);

• договором ***определяется объем прав и обязанностей*** участников право­отношения, ***порядок и условия исполнения обязательства, ответствен­ность*** за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;

• договоры позволяют ***выявить истинные потребности*** участников граж­данского оборота в определенных товарах, работах, услугах.

3. Основной принцип заключения договоров - **свобода договора,** который состоит из следующих ***элементов:***

• субъекты гражданского права ***свободны в заключении*** договора, за *ис­ключением* случаев, когда обязанность заключить договор предусмотре­на законом или добровольно принятым обязательством;

• стороны вправе заключить договор, как ***предусмотренный,*** так и ***не предусмотренный*** законом или иными правовыми актами, но им не противоречащий;

• стороны вправе заключить договор, содержащий элементы различных договоров ***(смешанный договор);***

стороны свободны ***в выборе условий*** договора, *кроме* случаев, когда со­держание соответствующего условия предписано законом или иным правовым актом.

**4. Содержание договора** составляют его условия, закрепляющие права и обязанности сторон.

Выделяют следующие ***условия*** договора:

существенные;

обычные;

случайные.

5. Для заключения договора необходимо достижение соглашения сторон по всем **существенным условиям** договора. Существенными признаются условия:

**о *предмете договора*** (например, о вещи, подлежащей передаче по до­говору купли-продажи);

***прямо названные в законе*** или иных ***правовых актах*** как существенные для данного вида договоров (например, условие о цене в договоре куп­ли-продажи недвижимости);

условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто ***соглашение.***

По общему правилу ***не считается существенным*** условие договора о *цене.* В случае, когда договором оно не предусмотрено, исполнение обяза­тельства оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (ст. 424 ГК).

**6. Обычные условия** договора устанавливаются *диапозитивными нормами* гражданского права и вступают в действие, если стороны своим соглаше­нием не устранили их применение или не установили иных условий. Обыч­ными являются *условия о цене* (ст. 424 ГК), *сроке исполнения обязательства* (ст.314ГК)идр.

**7. Случайные условия** изменяют или дополняют обычные условия и приоб­ретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

**8. При толковании условий** договора принимается во внимание ***буквальное значение*** содержащихся в нем слов и выражении. Если буквальное содержа­ние условий договора не проясняется даже при сопоставлении с другими условиями и смыслом договора в целом, то необходимо выяснение дей­ствительной воли сторон.

***Действительная воля*** сторон выясняется с учетом цели договора, пред­шествовавшей заключению договора переписки сторон, практики, уста­новившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и иных обстоятельств.

***Виды договоров***

1. *По времени возникновения правоотношения'.*

**консенсуальные -** для заключения договора достаточно соглашения сто­рон по всем существенным условиям (купля-продажа, подряд, поруче­ние и др.);

**реальные** - для заключения договора, кроме соглашения сторон, необ­ходима еще и передача предмета договора (заем, хранение и др.).

**2. *По*** *соотношению прав и обязанностей сторон:*

**односторонние** (односторонне обязывающие) - у одной стороны только права, а у другой только обязанности (например, договор займа);

**двусторонние** (двусторонне обязывающие) - каждая сторона обладает и правами и обязанностями (купля-продажа, мена, аренда и др.).

**3. Возмездные** договоры, когда сторона получает плату или иное встречное представление за исполнение своих обязанностей.

**Безвозмездные,** по которым одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного представления.

4. *По субъекту, в пользу которого совершен договор:*

договоры **в пользу их участников;**

**договоры в пользу третьих лиц,** по которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу;

от договора в пользу третьего лица следует ***отличать*** *договор об исполне­нии третьему лицу,* в этом случае третье лицо не имеет самостоятель­ного права требовать от должника исполнения обязательства.

5. *В зависимости от юридической направленности'.* **основные;**

**предварительные,** в силу которых стороны обязуются заключить в буду­щем договор на условиях, предусмотренных предварительным догово­ром; предварительный договор должен быть заключен в форме, уста­новленной для основного договора, а если она не установлена, то в письменной форме; прелдоговор должен содержать существенные ус­ловия основного договора и срок, в который стороны обязуются зак­лючить основной договор.

**6. Публичный договор -** договор, заключенный коммерческой организаци­ей и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обра­тится (розничная торговля, услуги связи, гостиничное обслуживание и т. п.); по общему правилу коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении условий публично­го договора.

7. *По особенностям заключения* выделяют **договор присоединения,** условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присо­единения к предложенному договору в целом (например, договоры пользо­вания электрической или тепловой энергией).

Классификация договоров *по их предмету* приведена в особенной части обязательственного права (см. часть II ГК Российской Федерации).

Вопрос 42. 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.*

Вопрос 43. 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.

Вопрос 44. Понятие и принципы исполнения обязательств

**1. Исполнение обязательства -** это совершение должником действий, со­ставляющих его обязанность (передача имущества, оказание услуг и др.), либо предусмотренное условиями обязательства воздержание от соверше­ния определенных действий.

**2. Принципы** исполнения обязательств:

**• *принцип надлежащего исполнения обязательства,*** то есть исполнение его в полном соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требо­ваний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными, обычно предъявляемыми требованиями (подробнее см. § 2 настоящей главы);

**• *принцип исполнения обязательства в натуре,*** то есть совершение долж­ником именно тех действий, которые предусмотрены условиями обяза­тельства без замены их возмещением убытков или уплатой денежной суммы;

*уплата неустойки и возмещение убытков,* причиненных ***ненадлежащим*** исполнением обязательства, *не освобождают* должника от исполнения обя­зательства в натуре, тогда как уплата неустойки и возмещение убытков, причиненных ***неисполнением*** обязательств, наоборот, *освобождают* долж­ника от исполнения обязательства в натуре;

**• *недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательстве или одностороннего изменения его условий,*** за исключением случаев, предусмотренных законом.

**1. Принцип надлежащего исполнения** обязательства предусматривает его ис­полнение в полном соответствии с условиями о предмете, способе, месте, сроке его исполнения.

**2. Предмет обязательства** - это подлежащая передаче вещь, выполнение работы, оказание услуги и т. п. В определенных случаях к предмету обяза­тельства предъявляются ***специальные требования:***

валюта денежных обязательств должна быть выражена в рублях, иност­ранной валюте или условных денежных единицах; однако расчеты дол жны быть произведены в рублях, кроме случаев, предусмотренных за­коном;

по альтернативным обязательствам, в которых существует несколько пред­метов, передача любого из них считается надлежащим исполнением.

**3. Субъекты исполнения обязательства.** Обязательство должно быть испол­нено надлежащему лицу: кредитору или указанному им третьему лицу. При исполнении обязательства ***должник*** вправе потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или управомоченным им лицом.

***Кредитор*** вправе требовать исполнения обязательства от строго опреде­ленного лица (должника). Исполнение обязательства может быть возложе­но должником на третье лицо, если иное не предусмотрено законом, **ины­ми** правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из существа правоотношения. В этом случае кредитор не вправе отказаться от принятия исполнения.

***Третье*** *лицо,* подвергающееся опасности утратить свое право на иму­щество должника (право аренды, залога и т. п.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетво­рить требования кредитора без согласия должника. В этом случае к третьему лицу переходят права кредитора по обязательству.

**4. Способ исполнения обязательства** - порядок совершения должником дей­ствий по исполнению обязательства.

По общему правилу обязательство должно быть исполнено ***полностью,*** поэтому кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по час­тям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

***Передачей*** вещи, отчужденной без обязательства доставки, признается сдача веши перевозчику для отправки приобретателю или сдача вещи в организацию связи для пересылки приобретателю.

Сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денеж­ного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погаша­ет прежде всего издержки кредитора по получению исполнения, затем -проценты, а в оставшейся части - основную сумму долга.

*Должник вправе исполнить обязательство* путем внесения денег или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда, если обязательство не может быть исполнено непосредственно кредитору вследствие:

отсутствия кредитора в месте исполнения обязательства;

недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;

отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором (в

частности, в связи со спором по этому поводу между кредитором и

третьими лицами);

уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с

его стороны.

Исполнение обязательства одной стороной, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной, называется ***встречным (встречным представлением).***

*В* случае непредставления обязанной стороной обусловленного догово­ром исполнения обязательства сторона, на которой лежит встречное ис­полнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков (например, продавец товара вправе отказаться от исполнения своей обязанности по передаче вещи в случае неисполнения покупателем пре­дусмотренного договором условия о ее предварительной оплате).

**5. Место исполнения обязательства** обычно определяется в договоре. Если же оно не явствует из условий договора или существа обязательства, то применяются правила ст. 316 ГК. В этом случае исполнение должно быть произведено:

по обязательству ***передать недвижимое имущество -*** в месте нахожде­ния имущества;

по обязательству ***передать товар, предусматривающему его перевозку,*** *-* **в** месте сдачи товара первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя ***передать товар -*** в месте изготовления или хранения товара;

**по *денежным*** обязательствам - в месте жительства кредитора - физи­ческого лица либо в месте нахождения кредитора - юридического лица;

***по всем другим*** обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения.

6. Обязательство должно быть исполнено в **установленный срок.**

Обязательство с определенным сроком исполнения должно быть ис­полнено в установленный день исполнения или в любой момент времени в пределах периода, установленного для его исполнения.

Если обязательство не предусматривает срок его исполнения и не со­держит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в *разумный срок* после возникновения обязательства.

*Досрочное исполнение обязательства* возможно:

если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или

условиями обязательства либо не вытекает из его существа;

для обязательства, связанного с осуществлением его сторонами пред­принимательской деятельности только в случаях, когда это предусмот­рено законом, иными правовыми актами, договором либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Неисполнение обязательства в установленный срок называется ***просроч­кой исполнения.***

Вопрос 45. Понятие и система способов обеспечения исполнения обязательства

**1. Способы обеспечения исполнения обязательств -** это предусмотренные законом или договором специальные меры, стимулирующие должника к надлежащему исполнению обязательства под угрозой наступления опреде­ленных неблагоприятных последствий путем наделения кредитора допол­нительными правами по предупреждению или устранению неблагоприят­ных для него последствий на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

**2. Признаки** способов обеспечения исполнения обязательств:

• имущественный характер;

• обеспечивают интерес кредитора и направлены на исполнение обяза­тельства;

• устанавливаются либо на основании закона, либо по соглашению сто­рон;

• дополнительный *{акцессорный)* характер, то есть они обеспечивают ис­полнение основного обязательства, поэтому прекращение или недей­ствительность основного обязательства влечет прекращение или недей­ствительность его обеспечения (за исключением банковской гарантии);

• они применяются вне зависимости от того, причинены ли неисполне­нием или ненадлежащим исполнением обязательства убытки кредито­ру или нет;

• возможность их применения обычно не зависит от наличия у должника имущества, на которое может быть обращено взыскание.

**3. Виды** способов обеспечения исполнения обязательств:

неустойка; залог; удержание; поручительство; банковская гарантия; задаток; другие способы, предусмотренные законом или договором.

Вопрос 46. Понятие и виды прекращения обязательств

**1. Прекращение обязательства -** это прекращение прав и обязанностей сто­рон, которые составляют содержание обязательства и связывают должника с кредитором.

**2. Основания прекращения обязательств:**

прекращение обязательства надлежащим исполнением (ст. 408 ГК);

• зачет (ст. 410 ГК);

расторжение договора (ст. 450 ГК);

отступное (ст. 409 ГК);

прошение долга (ст. 4)5 ГК);

невозможность исполнения (ст. 416 ГК);

новация (ст. 414 ГК);

совпадение кредитора и должника в одном лице (ст. 413 ГК);

смерть гражданина или ликвидация юридического лица (ст. 418, 419 ГК);

издание акта государственного органа (ст. 417 ГК).

Прекращение обязательств по воле сторон

Основания прекращения обязательств ***по воле сторон (стороны):*** над­лежащее исполнение, зачет, отступное, новации, прощение долга, рас­торжение договора.

1. Обязательство прекращается его **надлежащим исполнением,** то есть ис­полнением обязательства в соответствии с законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и обычаями делового оборота.

Исполнение обязательства - *односторонняя сделка.* Исполнение основ­ного обязательства влечет прекращение как основного обязательства, так и обязательства, его обеспечивающего.

***Должник*** при исполнении обязательства вправе требовать от кредитора *расписку,* удостоверяющую факт исполнения. Вместо выдачи расписки мо­жет быть сделана соответствующая *запись в долговом документе* при его возврате должнику. В случае невозможности возврата долгового документа (например, его потеря) в расписке должна быть сделана соответствующая запись. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства.

**2. Отступное -** это прекращение обязательства, когда по соглашению сто­рон исполнение обязательства заменяется передачей определенного мате­риального эквивалента (передачей вещи, уплатой денежной суммы).

3. Обязательство прекращается полностью или в части **зачетом** встречного однородного требования, срок которого наступил, либо не указан, или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления од­ной стороны.

***Могут быть зачтены только:***

встречные требования, то есть кредитор по одному из которых одно­временно является должником по другому;

однородные требования, то есть требования об исполнении однород­ных обязанностей (например, требование об уплате денег);

требования, срок которых наступил либо не указан или определен мо­ментом востребования.

***Не допускается зачет требования:***

если по заявлению другой стороны и требованию подлежит примене­нию срок исковой давности и этот срок истек;

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

о взыскании алиментов;

о пожизненном содержании;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

**4. Новация -** это соглашение сторон о замене первоначального обязатель­ства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения.

Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с пер­воначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон. ***Новация не допускается*** в отношении обязательств:

по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью;

по уплате алиментов.

Примером новации может служить замена любого долга, возникшего из гражданско-правовых обязательств, заемным обязательством.

**5. Прощение** долга - это освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей. Прекращение обязательства прощением долга допус­кается, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

Расторжение договора как основание прекращения обязательства рас­смотрено в общих положениях о договоре.

Прекращение обязательств по основаниям, не зависящим от воли сторон

1. Основания прекращения обязательств вне зависимости от воли сторон:

невозможность исполнения обязательства;

издание государственным органом акта, делающего невозможным ис­полнение обязательства полностью или в части;

совпадение должника и кредитора в одном лице;

смерть гражданина;

ликвидация юридического лица.

2. Обязательство прекращается **невозможностью исполнения,** если она выз­вана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает.

В предпринимательских отношениях такими обстоятельствами могут быть признаны только чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства *(непреодолимая сила): стихийное бедствие, военные действия* и т. п. (п. 3 ст. 401 ГК). В случае невозможности исполнения должником обязательства, вызванной виновными действиями кредитора (просрочка кредита и пр.), последний не вправе требовать возращения исполненного им по обязательству.

3. Особо выделяется невозможность исполнения обязательства полностью или в части, наступившая **в результате издания акта государственного орга-ва.** Стороны, понесшие убытки из-за издания такого акта, вправе требо­вать их возмещения (ст. 13, 16 ГК). В случае признания акта государственно­го органа в установленном порядке недействительным обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон и испол­нение не утратило интерес для кредитора.

4. Обязательство прекращается **совпадением должника и кредитора в одном лице** (например, должник по договору займа унаследовал после смерти заимодателя право требования, вытекающее из этого же договора займа, то есть стал одновременно и должником, и кредитором по одному и тому же обязательству).

5. Обязательства строго личного характера прекращаются **смертью гражда­нина** (например, алиментные обязательства или обязательства по возмеще­нию вреда, причиненного жизни или здоровью).

6. Обязательство прекращается **ликвидацией юридического лица** (должника или кредитора), кроме случаев, когда законом или иными правовыми ак­тами исполнение обязательств ликвидируемого юридического лица возла­гается на другое лицо (например, обязательства по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина).

ВОПРОС 47. 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.

ВОПРОС 48. 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

**ВОПРОС 49. Понятие, форма и существенные условия договора купли-продажи недвижимости**

**По договору купли-продажи недвижимости** продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение или иное недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять имущество и уп­латить за него определенную сумму денег (цену).

Договор купли-продажи недвижимости - это разновидность договора купли-продажи, поэтому отношения по купле-продаже недвижимого иму­щества в субсидиарном порядке регулируются «Общими положениями о купле-продаже».

Закон относит к **недвижимости** земельные участки, участки недр, обо­собленные важные объекты и иные объекты, прочно связанные с землей, то есть объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их хозяйственному назначению, а также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты, подлежащие государ­ственной регистрации.

**2. Существенные условия договора купли-продажи недвижимости:**

• предмет договора. В договоре должны быть указаны данные, позволяю­щие определенно установить, какое недвижимое имущество подлежит передаче, в том числе данные, определяющие расположение недвижи­мости на соответствующем земельном участке или в составе другого недвижимого имущества;

• цена договора.

3. Договор купли-продажи недвижимости заключается *в простой письмен­ной форме* путем составления единого документа, содержащего все суще­ственные условия договора и подписанного обеими сторонами.Передача недвижимости

**1. Переход права собственности** на недвижимое имущество подлежит **госу­дарственной регистрации.** Именно с момента такой регистрации у покупа­теля возникает право собственности на купленную недвижимость.

2. По общему правилу договор купли-продажи недвижимости считается исполненным с момента составления **передаточного акта** или иного доку­мента о передаче имущества, подписанного обеими сторонами. Отказ от подписанного передаточного акта рассматривается как отказ от исполне­ния договора и влечет соответствующие последствия (возмещение убыт­ков, неустойка и т. п.). В случае передачи продавцом недвижимого имуще­ства ненадлежащего качества покупатель вправе требовать возмещения причиненных ему убытков, даже если недостатки имущества были зафик­сированы в передаточном акте и покупатель принял имущество.

3. При продаже здания, сооружения или иного необходимую для его использования.

недвижимого имущества к Покупателю одновременно переходит определенное *право на часть земельно­го участка,* занятую недвижимостью и Если продавец имеет право собственности на соответствующий земель­ный участок, то и покупателю переходит либо указанное право собствен­ности, либо право аренды, пользования и т. п. Если же продавец владеет участком на ином праве, то и покупателю переходит при продаже находя шегося на этом участке недвижимого имущества такое же право на учас­ток, как то, которым обладал продавец.

В случае продажи земельного участка без находящейся на нем недвижи­мости при отсутствии в договоре иных условий у продавца остается огра­ниченное вещное право (сервитут) на ту часть проданного земельного уча­стка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования

**Особенности купли-продажи жилых помещений.**

**1.Жилое помещение -** это жилой дом, его часть, квартира в многоквартир­ном доме или ее часть, то есть помещение, предназначенное для постоян­ного проживания в нем гражданина и зарегистрированное в этом качестве в соответствующих государственных или муниципальных органах.

**2. Существенные условия договора купли-продажи жилого помещения:**

• предмет договора;

• цена договора;

• перечень лиц, которые после продажи жилого дома сохраняют право проживания в нем.

3. Кроме государственной регистрации перехода права собственности при про­даже жилого помещения необходима **государственная регистрация самого дого­вора купли-продажи,** без которой договор считается незаключенным.

ВОПРОС 50. Понятие, предмет и стороны договора мены

**1. По договору мены** каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороне определенное имущество в обмен на другое.

**2. Предметом договора мены** являются вещи, которые не изъяты из оборота и оборот которых не ограничен.

**3. Каждая из сторон** по договору мены признается **продавцом** в отношении передаваемого товара **и покупателем** в отношении получаемого товара, поэтому к отношениям по передаче товаров применяются нормы «Общих положений о купле-продаже».

По общему правилу обмениваемые товары признаются равноценными. Если же в соответствии с договором товары признаются неравноценными, то раз­ницу в ценах должна оплатить сторона, стоимость товаров которой ниже.

Право собственности к сторонам переходит одновременно после ис­полнения обеими сторонами обязательств по передаче товара.

ВОПРОС 51. Понятие, стороны, предмет и форма договора дарения

1. По договору **дарения** одна сторона *(даритель)* безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне *(одаряемому)* вещь в собственность, иму­щественное право (требование) к себе или и третьему лицу либо освобожда­ет или обязуется освободить одаряемого от имущественной обязанности.

*Договор дарения -* это двусторонняя сделка, что предполагает согласие не только дарителя, но и одаряемого (это отличает дарение от прошения долга).

Договор дарения является односторонним и безвозмездным. Он может быть как реальным, так и консенсуальным.

Закон запрещает дарение на случай смерти, поэтому единственной фор­мой распоряжения своим имуществом на случай смерти является завещание.

**2. Сторонами договора дарения являются:**

• даритель, то есть лицо, которое добровольно лишает себя определен­ного имущества;

• одаряемый, то есть лицо, которое принимает дар.

Закон ограничивает размеры дара, а в некоторых случаях вообще зап­рещает дарение определенным категориям лиц: государственным служа­щим, служащим местного самоуправления и т. п. Не допускается дарение между коммерческими организациями. Закон разрешает дарение «обычных подарков» (стоимостью не выше пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда) от имени лиц, признанных недееспособными, их законными представителями.

Закон не ограничивает возможность дарения в отношениях между супругами.

**Предметом договора дарения** могут быть:

вещи (в том числе деньги и ценные бумаги);

•имущественные права (требования) дарителя к себе или к третьему лицу;

•освобождение одаряемого от имущественной обязанности.

Не могут быть предметом дарения веши, изъятые из оборота, и исклю­чительные права (право авторства и пр.).

4. Договор дарения, обязывающий дарителя передать вещь в будущем (кон-сенсуальный договор дарения), должен быть заключен *в письменной форме*

Реальный договор дарения, сопровождаемый передачей дара, может быть заключен в *устной форме,* за исключением случаев:

• дарения имущества юридическим лицом, если стоимость дара превы­шает пять установленных законом размеров оплаты труда;

• дарения недвижимого имущества. В этом случае необходима государ­ственная регистрация.

Права и обязанности сторон по договору дарения

1. Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара односторонне расторгнуть договор и **отказаться от принятия дара.** При этом даритель вправе потребовать причиненного ему такими действиями одаряемого реального ущерба.

Даритель вправе отказаться от исполнения договора дарения в случае:

• изменения его имущественного или семейного положения либо состо­яния здоровья после заключения договора настолько, что исполнение договора в этих условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни;

• злостной неблагодарности одаряемого, которая может выражаться в умышленном преступлении против жизни или здоровья дарителя, чле­нов его семьи или близких родственников. В этих случаях одаряемый не вправе требовать возмещения убытков.

2. Даритель обязан возместить убытки одаряемого, возникшие вследствие недостатков подаренной вещи, если недостатки возникли до передачи вещи и даритель знал или должен был знать о них и о возможности причинения вреда одаряемому и не предупредил последнего. За явные недостатки, оче­видные в момент передачи дара, даритель ответственности не несет.

Даритель несет ответственность за убытки, причиненные одаряемому. если он знал или должен был знать о том, что вещь ему не принадлежит или он был не вправе распорядиться подаренным имуществом.

**3. Отмена дарения** и возврат подаренного имущества возможны в случае:

• очевидной неблагодарности одаряемого, которая выразилась в поку­шении на жизнь дарителя или его близких, в причинении вреда здоро­вью дарителя, лишении его жизни. В случае смерти дарителя, отмены дарения и возврата подаренной вещи могут требовать его наследники;

• если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее без­возвратной утраты;

• неплатежеспособности дарителя и совершения договора дарения в те­чение шести месяцев, предшествовавших объявлению дарителя несос­тоятельным (банкротом);

• право на отмену дарения может быть предусмотрено в договоре на слу­чай, если даритель переживет одаряемого.

В случае, если подаренная вещь не сохранилась к моменту отмены даре­ния, даритель не вправе требовать возмещения ее стоимости в деньгах, за исключением случаев наличия вины одаряемого в несохранении вещи.

4. Если иное не предусмотрено договором, **права одаряемого,** которому обещан дар, не переходят по наследству или в порядке иного правопреем­ства к другим лицам.

В случае смерти дарителя, обещавшего дарение, его обязательства пе­реходят к его наследникам.

**5. Пожертвование** - это дарение вещи или права в общеполезных целях, то есть использования для определенной общеполезной цели.

вопрос 52. Общие положения о ренте

**По договору ренты** одна сторона *(получатель ренты)* передает другой сто­роне *(плательщику ренты)* в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо обеспечить представление средств на его содержание в иной форме.

**Разновидности договора ренты:**

*у* постоянная рента;

• пожизненная рента;

• пожизненное содержание с иждивением как особый случай пожизнен­ ной ренты.

**3. Существенное условие любого договора ренты -** срок рентных платежей. Именно по сроку рентных платежей постоянная рента (то есть рента бес­срочная) отличается от пожизненной ренты (ренты, установленной на срок жизни одного или нескольких получателей ренты).

Имущество, которое перелается по договору ренты, может быть **как** движимым, так и недвижимым.

Рентные платежи могут осуществляться в следующих формах:

• предоставление вещей;

• выплата денег;

• выполнение работ или оказание услуг;

• удовлетворение потребностей получателя ренты в жилище, питании и

одежде, уход за ним, оплата ритуальных услуг.

Обязательно установление в договоре *денежного эквивалента* рентных платежей.

Право требовать выплаты рентных платежей у получателя ренты возни­кает только после передачи оговоренного имущества в собственность пла­тельщика ренты.

Рентные платежи обременяют переданное недвижимое имущество, по­этому в случае отчуждения плательщиком ренты полученного по договору ренты имущества обязательства по уплате рентных платежей переходят на приобретателя имущества. Такое отчуждение недвижимости возможно только с согласия получателя ренты.

Способы обеспечения рентных платежей:

• право залога переданного по договору недвижимого имущества, при­надлежащего получателю ренты;

• в случае передачи по договору ренты движимого имущества - либо лю­бой предусмотренный законом или договором способ обеспечения обя­зательств, либо страхование в пользу получателя ренты риска ответ­ственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств плательщика. *Условие о способе обеспечения обязательства* по уплате ренты является

**существенным условием договора.** Договор ренты подлежит обязательному

нотариальному удостоверению

**Разновидности ренты**

**1. Договор постоянной ренты** является разновидностью договора ренты, от­личающейся сроком рентных платежей: постоянная рента — это бессроч­ная рента.

Лица, которые могут быть *получателями постоянной ренты'.*

• граждане;

• некоммерческие организации.

Если в договоре не предусмотрено иное, получатель постоянной ренты может уступить свое право другому гражданину или некоммерческой орга­низации.

Постоянная рента переходит в порядке универсального правопреем­ства по наследству или при реорганизации юридического лица.

**Существенным условием договора постоянной ренты** является *размер рен­тных платежей.*

Размер рентных платежей индексируется пропорционально изменению минимального размера оплаты труда, если иное не предусмотрено в дого­воре.

Если иное не предусмотрено договором, рентные платежи выплачива­ются ежеквартально.

Договор постоянной ренты прекращается путем выкупа ренты плательщи­ком ренты. По общему правилу выкуп осуществляется внесением всей суммы выкупа с предупреждением получателя ренты о ее выкупе за три месяца.

Выкуп ренты может осуществляться как по инициативе ее плательщи­ка, так и по инициативе ее получателя.

Получатель ренты вправе требовать выкупа ренты в случае:

• задержки выплаты рентных платежей более чем на один год, если иной не установлен в договоре;

• неплатежеспособности плательщика ренты;

• нарушения плательщиком своего обязательства, обеспечивающего вып­лату ренты;

• перехода недвижимости, переданной по договору ренты в общую соб­ственность нескольких новых приобретателей, или раздела ее между

**несколькими** лицами.

Если иное не предусмотрено договором ренты, выкупная цена равна сумме годовых рентных платежей при возмездной передаче имущества под выплату или сумме годовых рентных платежей плюс цена переданного имущества при безвозмездной передаче имущества под выплату ренты.

Риск случайной гибели имущества несет получатель ренты, но в случае безвозмездной передачи имущества под выплату ренты стороны могут догово риться о другом распределении риска случайной гибели имущества.

**Вопрос 53. Договор пожизненной ренты** является разновидностью договора ренты, отличаюшейся сроком рентных платежей: пожизненная рента - это рента, установленная на срок жизни одного или нескольких получателей ренты.

*Получателем пожизненной ренты* может быть только физическое лицо находящееся в живых к моменту заключения договора.

В случае смерти одного из получателей ренты его доля переводится и:

других получателей пропорционально долям оставшихся в живых.

Договор пожизненной ренты прекращается со смертью последнего получателя ренты.

Рентные платежи выплачиваются ежемесячно и только в денежной форме

Сумма месячных рентных платежей не может быть меньше одного установленного законом минимального размера оплаты труда и подлежит обя зательной индексации.

В случае существенного нарушения плательщиком ренты своих обязательств по выплате ренты получатель ренты вправе требовать:

• выкупа ренты ее плательщиком (на тех же условиях, что и при выкупе постоянной ренты);

• расторжения договора и возмещения убытков;

• возвращения переданного под выплату ренты имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты.

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет плательщик пожизненной ренты

ВОПРОС 54. 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.

ВОПРОС 55. Аренда транспортных средств

**1. По договору аренды транспортного средства** арендодатель обязуется пре­доставить арендатору транспортное средство во временное владение и пользо­вание.

**Виды аренды транспортных средств:**

• аренда транспортного средства с экипажем предполагает предоставле­ние арендодателем арендатору за плату во временное владение, а также пользование транспортного средства и оказание услуг по управлению им и технической эксплуатации; -.

• аренда транспортного средства без экипажа, то есть без предоставления услуг по управлению им и технической эксплуатации.

**2. Особенности аренды транспортных средств:**

• обязательная письменная форма договора;

• здесь не применяются правила о продлении арендных отношений на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на зак­лючение нового арендного договора;

• арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать арендованное транс­портное средство в субаренду, заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры;

• особенности аренды отдельных видов транспортных средств устанавли­ваются транспортными уставами и кодексами.

**3. Отличительные черты аренды транспортного средства с экипажем:**

• обязанность по производству как капитального, так и текущего ремон­та лежит на арендодателе;

• арендодатель обязан обеспечить нормальную и безопасную эксплуата­цию транспортного средства в течение срока договора;

• арендодатель обязан обеспечить транспортное средство экипажем, чле­ны которого являются работниками арендодателя;

• расходы по оплате услуг членов экипажа несет арендодатель, а расхо­ды, связанные с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, - арендатор;

• обязанность по страхованию транспортного средства и ответственность за ущерб, причиненный в связи с эксплуатацией транспортного сред­ства, лежат на арендодателе;

• арендатор отвечает за вред, причиненный транспортному средству, толь­ко если вред наступил по его вине или по вине лиц, за действия кото­рых он несет ответственность.

**4. Отличительные черты аренды транспортных средств без экипажа:**

• арендатор обязан производить как текущий, так и капитальный ремонт транспортного средства;

• арендатор своими силами осуществляет управление и техническую эк­сплуатацию транспортного средства;

• арендатор несет обязанности по страхованию транспортного средства и отвечает за вред, причиненный в связи с его эксплуатацией.

ВОПРОС 56. Аренда зданий и сооружений

**1. По договору аренды зданий и сооружений** арендодатель обязуется предос­тавить арендатору здание или сооружение за плату во временное владение и пользование, а арендатор обязуется уплачивать обусловленную догово­ром арендную плату.

2. Закон ограничивает аренду жилых помещений:

• юридические лица вправе арендовать жилые помещения только в целях проживания в них граждан;

граждане могут получить жилое помещение во временное владение и пользование только путем заключения договора найма жилого поме­щения.

До заключения договора аренды здания или сооружения арендодатель обязан информировать арендатора о правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество.

Договор аренды здания или сооружения заключается *в простои пись­менной форме* путем составления единого документа, подписанного сторо­нами. Если срок действия договора больше одного года, то обязательна государственная регистрация договора.

Передача арендованного имущества осуществляется путем составления *передаточного акта* или иного акта о передаче. Отказ стороны от подписа­ния передаточного акта рассматривается как отказ от исполнения договора и влечет соответствующие последствия. Возврат арендованного имущества осуществляется путем составления передаточного акта.

**3. Арендатор** здания или сооружения получает **право** пользования частью земельного участка, на которой находится объект аренды и которая необ­ходима для нормального пользования им.

**Арендатор не вправе** производить никаких капитальных преобразова­ний, затрагивающих несущие конструкции, перепланировку арендован­ного здания или сооружения без согласия арендодателя.

Иные права и обязанности сторон аналогичны обычным правам и обя­занностям сторон по договору аренды

# Аренда предприятий

**1.По договору аренды предприятия** арендодатель обязуется предоставить арен­датору предприятие как единое целое за плату во временное владение и пользо­вание, а арендатор обязуется уплачивать обусловленную арендную плату.

**2. Отличительные черты договора аренды предприятия:**

• предметом аренды является предприятие в целом как имущественный комплекс, предназначенный для использования в предпринимательс­кой деятельности. В состав предприятия могут входить основные фонды (земельные участки, здания, сооружения, оборудование и т. п.), обо­ротные средства (сырье, материалы, продукция), исключительные права (право на фирменное наименование, товарный знак, знак обслужива­ния), права требования и долговые обязательства;

• не могут передаваться по договору аренды права, полученные на осно­вании разрешения (лицензии) на занятие определенным видом дея­тельности;

• обязательно уведомление кредиторов предприятия.

Кредитор, не давший согласия на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления потребовать прекращения или дос­рочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убыт­ков. Кредитор, не уведомленный об аренде предприятия, вправе заявить те же требования в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать об аренде предприятия;

• договор аренды предприятия составляется *в простой письменной форме* путем составления единого документа, подписанного сторонами;

• передача предприятия осуществляется по передаточному акту;

• обязательная государственная регистрация договора;

• арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать предприятие в субарен­ду, передавать его в перенаем, продавать, обменивать материальные ценно­сти и т. п., но с условием, чтобы не уменьшалась стоимость предприятия;

• арендатор вправе без согласия арендодателя вносить в состав предпри­ятия улучшения;

• арендатор имеет право возмещения расходов на производство любых неотделимых улучшений, если иное не предусмотрено договором и не противоречит принципам рациональности и экономичности.

ВОПРОС 57. 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.

Глава 58. Договор найма жилого помещения

Понятие и правовое регулирование договора найма милого помещения

**•• По договору найма жилого помещения** собственник или управомоченное им лицо (наймодатель) обязуется предоставить нанимателю жилое поме­щение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

*Нанимателем* жилого помещения может быть только физическое лицо. Юри­дическое лицо может получить жилое помещение во временное владение и пользование для проживания в нем граждан только на основании договора аренды.*Предметом договора* является жилое помещение, то есть помещение, конструктивно предназначенное и пригодное по санитарному и техничес­кому состоянию для постоянного проживания в нем людей.

**2. Разиовндностя договора найма жилого помещения:**

• договор *социального* найма жилья, который действует в основном в сфере государственного и муниципального жилищного фонда;

• договор *коммерческого* найма жилья.

Различия социального и коммерческого найма жилья:

• договор социального найма бессрочный, а договор коммерческого найма срочный (до пяти лет) с преимущественным правом на заключение договора найма жилого помещения на новый срок;

• различны основания расторжения договоров социального и коммер­ческого найма жилья;

• различен объем прав сторон;

• квартирная плата по договору коммерческого найма жилья устанавли­вается по соглашению сторон, а в отношениях по социальному найму жилья определяется нормативными актами.

**3. Регулирование** жилищных отношений находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

Основными федеральными законами, регулирующими жилищные от­ношения, являются:

• Гражданский кодекс РФ;

• Жилищный кодекс РСФСР 1983 года;

• Закон РФ от 24 декабря 1992 года № 4218-1 «Об основах федеральной жилищной политики» (в ред. Федерального закона от 17 июня 1999 года №113-ФЗ).

**Вопрос 61. Основания расторжения договора** коммерческого найма жилья по ини­циативе наймодателя:

• задолженность по квартирной плате в течение шести месяцев, если более длительный срок не установлен договором;

• разрушение или порча жилья нанимателем (сонанимателем) или дру­гими лицами, за действия которых он отвечает. В этом случае нанимате­лю суд может предоставить льготный не более одного года срок для восстановления нормального состояния жилого помещения с сохране­нием договора найма жилого помещения в силе;

• непригодность жилого помещения для проживания из-за его неудов­летворительного технического или санитарного состояния;

• использование жилого помещения не по назначению. В этом случае суд вправе установить нанимателю испытательный годичный срок для из­менения своего поведения;• нарушение прав и интересов соседей. В этом случае суд также вправе

установить годичный испытательный срок.

В последних двух случаях суд также вправе принять решение о растор­жении договора найма жилого помещения с отсрочкой исполнения судеб­ного решения на срок не более одного года.

ВОПРОС 63. 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.

ВОПРОС 64. Договор строительного подряда

**1. По договору строительного подряда** подрядчик обязуется в установлен­ный договором срок *построить* по заданию заказчика *определенный объем либо выполнить другие строительные работы,* а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять резуль­тат и уплатить обусловленную цену.

К договору строительного подряда применяются общие положения о подряде, если это не противоречит специальным нормам о строительном подряде.

**2. Особенности договора строительного подряда:**

• договором строительного подряда охватываются и отношения по пово­ду капитального ремонта зданий и сооружении, если договором не пре­дусмотрено иное;

• если строительные работы направлены на удовлетворение бытовых или иных личных потребностей гражданина, то к такого рода отношениям применяются нормы о бытовом подряде;

• к источникам правового регулирования строительного подряда поми­мо Гражданского кодекса относятся также некоторые законы (напри­мер, Федеральный закон «Об архитектурной деятельности в Российс­кой Федерации» от 17 ноября 1995 года № 169-ФЗ) и ряд рекомендательных актов;

• отдельные виды строительной деятельности в Российской Федерации подлежат лицензированию;

• в случае гибели или повреждения объекта строительства до его переда­чи заказчику вследствие недоброкачественности переданных заказчи­ком материалов или ошибочности указаний заказчика по способу вы­полнения работ подрядчик, при условии что он исполнил свои обязанности по предупреждению заказчика, вправе требовать оплату работ в полном объеме, предусмотренном сметой;

•• переход права собственности на объект от подрядчика и заказчику про­исходит только после государственной регистрации такого перехода;

• обязательными приложениями к тексту договора строительного подря­да являются смета и техническая документация, определяющая объем, характер и другие характеристики работ;

• при обнаружении необходимости производства не учтенных в техни­ческой документации работ подрядчик обязан приостановить выполне­ние работ и уведомить об этом заказчика. Заказчик обязан в течение десяти дней сообщить подрядчику о принятом решении. При пропуске указанного срока у подрядчика возникает право требовать возмещения убытков, причиненных простоем;

• подрядчик вправе требовать оплаты непредусмотренных работ, кото­рые он выполнил, не дожидаясь согласия заказчика, если докажет, что он действовал в интересах заказчика (в случае, если промедление мог­ло привести к гибели объекта и пр.);

*^* подрядчик вправе отказаться от выполнения необходимых дополни­тельных работ, если только они не входят в сферу его профессиональ­ной деятельности либо он по иным не зависящим от него причинам не может выполнить указанные работы;

•' заказчик вправе в одностороннем порядке изменить техническую до­кументацию, если эти изменения не превышают 10% стоимости работ. Подрядчик вправе требовать оплаты дополнительных работ в пределах 10% общей стоимости работ, если по не зависящим от него причинам пришлось превысить смету;

• возможно установление в договоре условий о страховании различно­го рода рисков (риска случайной гибели объекта, риска причинения вреда имуществу третьих лиц в ходе строительства и т. п.). Выполне­ние стороной обязательств по страхованию не освобождает ее от не­обходимости принятия мер для предотвращения наступления стра­хового случая;

*ч/* если иное не предусмотрено договором, заказчик обязан предоставить земельный участок под строительство;

• подрядчик обязан выполнить все указания заказчика, касающиеся производства работ, если они не противоречат договору и не явля­ются вмешательством в оперативно-хозяйственную деятельность под­рядчика;

• в случае уклонения заказчика от осуществления надзора и контроля за ходом работ подрядчик вправе ссылаться на то, что допущенные недо­статки были бы им устранены, если бы заказчик исполнил свои обяза­тельства по осуществлению надзора и контроля за ходом работ;

• заказчик вправе поручить осуществление функций по надзору и конт­ролю за ходом работ третьему лицу;

• стороны по договору строительного подряда обязаны принимать все необходимые меры по устранению препятствий для выполнения работ;

• подрядчик обязан производить работы с соблюдением требований охраны окружающей среды и обеспечения безопасности строительных работ;

• в случае приостановления работ и консервации объекта по причинам, не зависящим от сторон, заказчик обязан оплатить подрядчику уже выполненные к этому времени работы и возместить иные понесенные им расходы;

• приемка работ возможна **как** после завершения работ, так и по оконча­нии ее отдельных этапов. Приемка работ оформляется актом сдачи и приемки работ, подписываемым обеими сторонами;

• заказчик вправе отказаться от приемки работ, если обнаруженные не­достатки исключают возможность использования результата работ для целей, указанных в договоре;

• к дополнительным основаниям ответственности подрядчика за качество работ относятся отступления от обязательных для сторон строительных норм и правил, а также недостижение указанных в технической доку­ментации определенных показателей объекта строительства, а при ре­конструкции здания или сооружения - снижение или потеря прочности, устойчивости, надежности здания или сооружения либо его части;

• подрядчик обязан за плату устранять и те недостатки, за которые **он** ответственности не несет.

ВОПРОС 65. Транспортное законодательство и правовой статус транспортных организаций

1. Гражданский кодекс РФ регулирует только самые основные вопросы транспортных договоров.

Детальная регламентация транспортных договоров содержится в транс­портных уставах и кодексах:

• Транспортном уставе железных дорог 1998 года (ТУЖД) (в редакции Федерального закона от 8 января 1998 года № 2-ФЗ);

• Уставе внутреннего водного транспорта 1955 года (УВВТ) (в редакции Постановления СМ СССР от 5 января 1988 года № 8);

• Кодексе торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 года № 81-ФЗ;

• Уставе автомобильного транспорта 1969 года (УАТ) (в редакции, утв. Постановлением Совмина РСФСР от 18 февраля 1991 года № 98);

• Воздушном кодексе РФ № 60-ФЗ в ред. Федерального закона от 8 июля

1999 года № 150-ФЗ.

К перевозкам грузов и пассажиров применяются также нормы ряда Других законов:

• Закона РФ «О федеральном железнодорожном транспорте» от 25 авгус­та 1955 года № 153-ФЗ;

• Закона РФ «О защите прав потребителей» (к договорам перевозки пас­сажиров и багажа) и других нормативных актов.

Важное значение для регулирования перевозок грузов и пассажиров имеют также правила перевозок и тарифные руководства.

2. *Перевозка грузов морем и воздухом* в настоящее время осуществляется частными компаниями (в основном акционерными обществами): морски­ми и воздушными акционерными компаниями, портами и аэропортами.

В сфере *автомобильного и речного транспорта* также действует большое число коммерческих организаций.

В настоящее время действует система лицензирования перевозочной деятельности на всех видах транспорта.

В сфере *железнодорожного транспорта* приватизация не допускается, поэтому перевозку железнодорожным транспортом осуществляют около двадцати железных дорог, являющихся государственными унитарными предприятиями и действующих на основе уставов, утвержденных Мини­стерством путей сообщения РФ. В состав железных дорог входят самостоя­тельные юридические лица: отделения железных дорог, крупные железно­дорожные станции и другие предприятия. При осуществлении перевозок стороной в договоре перевозки всегда выступает **сама железная дорога.**

В Российской Федерации существуют перевозчики *транспортом общего пользования.* К перевозкам транспортом общего пользования относятся пе­ревозки, осуществляемые коммерческой организацией, если из закона, иных правовых актов или выданного этой организации разрешения (ли­цензии) вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки по обращению любого гражданина или юридического лица. Перечень пере­возчиков общего пользования должен публиковаться в порядке, установ­ленном законом. В настоящее время такого порядка нет, поэтому перевоз­чиками общего пользования следует считать транспортные организации, обязанные в силу транспортных уставов и кодексов заключать договоры перевозки с любыми обратившимися к ним гражданами или юридически­ми лицами (публичные договоры).

ВОПРОС 66. Особенности и виды договора перевозни грузов

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

**2. Особенности договора перевозки грузов:**

• договор перевозки грузов является двусторонним и возмездным;

• наличие в договоре *третьего лица (получателя груза),* который не уча-ств^ .т в заключении договора, однако наделяется определенными пра­вам (право требовать от перевозчика выдачи груза) и обязанностями (обязанность принять груз и доплатить провозную плату). Грузополуча­телем также может быть грузоотправитель или его экспедитор;

• сам по себе договор перевозки грузов является реальным, то есть он считается заключенным с момента передачи груза перевозчику. Обя­занности же по предоставлению транспорта (у перевозчика) и по пере­даче груза (у грузоотправителя) обычно возникают из договора об орга­низации работ по обеспечению перевозок грузов;

• договор перевозки грузов обычно заключается не путем подписания единого документа, а путем составления квитанций, накладных, коно­саментов, иных документов, предусмотренных транспортным законо­дательством;

• провозная плата часто жестко регулируется тарифами, установленны­ми нормативно-правовыми актами.

3. Виды договора перевозки грузов. По виду транспорта различают:

• договоры перевозки транспортом общего пользования:

а) договоры перевозки железнодорожным транспортом;

б) договоры перевозки внутриводным транспортом;

• договоры перевозки воздушным транспортом;

• договоры перевозки внутриводным транспортом;

• договоры перевозки морским транспортом"

а) международные морские перевозки;

б) перевозки внутри страны (каботажные перевозки), в том числе ма­лый каботаж (перевозки между портами одного моря) и большой каботаж (перевозки между портами разных морей).

По числу транспортных организаций, выступающих на стороне пере­возчика, различают:

• перевозки в местном сообщении, когда на стороне перевозчика высту­пает одна транспортная организация;

перевозки в прямом сообщении, осуществляемые несколькими транс­портными организациями одного вида транспорта по одному транс­портному документу;

перевозки в прямом смешанном сообщении, осуществляемые несколь­кими транспортными организациями разных видов транспорта по од­ному транспортному документу. Согласно Гражданскому кодексу РФ должен быть принят специальный закон о прямых смешанных перевоз­ках. В настоящее время до его принятия прямые смешанные перевозки регулируются Транспортным уставом железных дорог. По договору прямой (в том числе и смешанной) перевозки грузов каждый перевозчик несет ответственность за выполнение всего договора пере-возки в целом, а впоследствии перевозчики производят между собой необходимые взаиморасчеты. Однако по общему правилу требования грузоотп­равителя или грузополучателя могут быть предъявлены лишь перевозчиком пункта отправления и пункта назначения.

На железнодорожном транспорте в зависимости от количества груза различают:

• мелкие перевозки (до десяти тонн);

• повагонные перевозки;

• помаршрутные перевозки (перевозки целыми железнодорожными со­ставами). На морском транспорте различают:

• линейные регулярные перевозки, осуществляемые на определенные на­правления по твердому расписанию;

• трамповые (нерегулярные) перевозки, осуществляемые на основании

свободного соглашения сторон, обычно с составлением чартера.

Договор фрахтования (чартер) особенно широко применяется на мор­ском и воздушном транспорте.

**По договору фрахтования (чартеру)** фрахтовщик обязуется *предоста­вить* фрахтователю за плату *всю или часть вместимости одного или несколь­ких транспортных средств* на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

На морском и внутриводном транспорте применяются договоры бук­сировки и тайм-чартера.

**По договору буксировки** владелец одного судна обязуется за вознаграж­дение буксировать другое судно или иной плавучий объект на определен­ное расстояние или в течение определенного времени либо для выполне­ния маневра.

По договору **тайм-чартера** (фрахтования судна на время) судовладелец обязуется предоставить судно за вознаграждение (арендную плату) другой стороне (фрахтователю, арендатору) на определенный срок для перевозки грузов, пассажиров или иных целей. По своей сути договор фрахтования и:! время является договором не транспортного, а арендного типа.

Договоры об организации работы по обеспечению перевозок груза заключаются между перевозчиками и грузовладельцами при осуществле­нии систематических перевозок грузов или между транспортными органи­зациями для рациональной организации перевозок грузов и являются *ско­рее* договорами организационного, а не транспортного типа.

ВОПРОС 49. Договор займа

**1. По договору займа** заимодавец *передает в собственность заемщику деньги или* другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязу­ется возвратить заимодавцу сумму займа или равное количество получен­ных им вещей того же рода и качества.

Договор займа реальный, поэтому считается заключенным с момента передачи заемщику денег или вещей.

**2. Предметом договора займа** могут быть:

• деньги (в том числе иностранная валюта);

**• вещи,** определяемые родовыми признаками.

3. Договор займа может быть заключен путем выпуска и продажи облигации. *Облигация -* это ценная бумага, удостоверяющая право ее владельца (заимо­давца по договору займа) на получение от эмитента облигации (заемщика по договору займа) с наступлением определенного срока номинальной сто­имости облигации и процентов по ней (либо иного имущественного эквива­лента). Правом эмитировать облигации обладают: Российская Федерация, субъекты федерации, акционерные общества.

Возврат денег по договору займа в соответствии с его условиями может быть осуществлен путем выдачи заемщиком заимодавцу простого или пе­реводного *векселя.*

Договор займа может быть заключен путем новации иного обязатель­ства (например, из договора купли-продажи, аренды и т. п.) в заемное. В этом случае содержание и форма договора займа тем не менее должны соответствовать предъявляемым к данному договору требованиям.

Договор займа должен быть заключен *в письменной форме,* если:

• сумма займа превышает десять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;

• заимодавец - юридическое лицо.

Несоблюдение письменной формы договора займа не влечет его недей­ствительности, а только лишает стороны ссылаться на свидетельские по­казания в подтверждение заключения договора и его условий.

В подтверждение договора займа может быть выдана расписка заемщи­ка или иной документ, удостоверяющий передачу заимодавцем заемщику денежной суммы или вещей.

4. Договор займа предполагается *безвозмездным,* если в нем не предусмот­рено иное, в случае, когда:

• договор займа заключен между гражданами на сумму, не превышаю­щую 50-кратного установленного законом минимального размера оп­латы труда, и не связан с осуществлением одной из сторон предприни­мательской деятельности;

• предметом договора являются вещи, определенные родовыми призна­ками.

В остальных случаях, если иное не предусмотрено законом или догово­ром, **заемщик обязан** уплатить заимодавцу сверх суммы займа проценты на эту сумму в размере и порядке, установленных договором, а если в договоре таких условий нет, то в размере учетной ставки банковского процента в месте жительства (нахождения) заимодавца на день исполнения обязательства.

**Заемщик вправе** оспаривать договор займа по его безденежности, то есть доказывая, что деньги или вещи не были переданы ему заимодавцем или были переданы в меньшем размере, чем обусловлено договором. Оспа-ривание договора займа по его безденежности путем свидетельских показа­ний допускается, только если договор заключен в устной форме либо зак­лючен под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжких обстоятельств

В случае если в действительности было передано меньшее количество денег или вещей, чем предусмотрено договором, то договор считается зак­люченным на переданное количество.

Договором займа может быть предусмотрено предоставление заемщи­ком обеспечения возврата суммы займа (залог, поручительство, банковс­кая гарантия и пр.). В случае непредставления, утраты обеспечения или Ухудшения условий обеспечения заимодавец вправе потребовать досрочно­го возврата суммы займа и уплаты установленных процентов, если иное не предусмотрено договором. Однако в случае гибели или повреждения пред­мета залога либо лишения залогодателя на законных основаниях права соб­ственности (хозяйственного ведения) на предмет залога заимодавец впра­ве воспользоваться указанными правомочиями только после отказа заемщика восстановить предмет залога или заменить его равноценным имуществом, *^сли* иное не предусмотрено договором.

Если договором займа предусмотрено целевое использование заемщи­ком заемных средств, то при нарушении последним этого условия догово­ра либо необеспечения заимодавцу возможности контроля за использова­нием денежных средств заимодавец вправе потребовать досрочного возврата суммы займа и уплаты процентов по ней, если иное не предусмотрено договором.

**Заемщик обязан** возвратить заимодавцу сумму займа и уплатить про­центы по ней в порядке и на условиях, предусмотренных договором займа. При отсутствии в договоре займа указанных условий заемщик обязан воз­вратить всю сумму займа и уплатить проценты по ней не позднее тридцати дней со дня предъявления заимодавцем соответствующих требований.

Обязанность заемщика по возврату суммы займа считается исполнен­ной в момент зачисления денежных средств на счет заимодавца или непос­редственного их вручения заимодавцу.

5. При невозвращении в установленный срок суммы займа **заемщик обязан** сверх суммы займа и установленных процентов уплатить заимодавцу про­центы на сумму займа со дня, когда денежные средства должны были быть возвращены, до дня их реального возврата в размере существующей в ме­сте жительства (нахождения) заимодавца на день исполнения обязатель­ства ставки банковского процента, если иное не предусмотрено договором. Заимодавец также вправе потребовать возмещения причиненных просроч­кой возврата суммы займа убытков в части, не покрытой процентами, начисленными за просрочку.

В случае невозвращения в срок части займа (если договором предусмот­рено возвращение суммы займа по частям) заимодавец вправе потребовать досрочного возврата оставшейся части займа и уплаты соответствующих процентов.

ВОПРОС 50. Кредитный договор

**1. По кредитному договору** банк или иная кредитная организация, получив­шая лицензию Центрального банка России на осуществление кредитных операции (кредитор), *обязуется предоставить денежные средства (кредит)* заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заем­щик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить про­центы по ней.

**2. К кредитному договору применяются правила, регулирующие договор заи­ка,** если это не противоречит специальным нормам о кредитном договоре и существу кредитного договора.

Кредитором может быть только банк или иная кредитная организация. Кредитный договор является консенсуальным, поэтому заемщик впра­ве требовать от кредитора предоставления кредита в соответствии с усло­виями договора.

Кредитный договор должен быть заключен в *письменной форме.* Несоблюде­ние письменной формы кредитного договора влечет его недействительность.

Кредитный договор является возмездным. Заемщик обязан уплатить кре­дитору проценты на сумму кредита в размере, установленном договором, а при отсутствии такого условия в договоре - в размере ставки рефинансиро­вания, установленной Центральным банком России. При предоставлении кредита в иностранной валюте и отсутствии в договоре условий о размере процентов проценты определяются на основании средних ставок банковс­кого процента по краткосрочным валютным кредитам, существующим в месте нахождения кредитора.

**Кредитор вправе** отказаться от предоставления кредита в случае:

• признания заемщика неплатежеспособным;

• наличия доказательств, свидетельствующих о том, что заемщик не в

силах выполнить свои обязательства по возврату денежных средств и

уплате установленных процентов.

**Заемщик вправе** отказаться от получения кредита полностью или в ча­сти, если иное не предусмотрено законом или договором, уведомив об этом кредитора до наступления срока предоставления кредита или в иной срок, предусмотренный договором. Договором может быть установлена обя­занность заемщика возместить кредитору убытки, вызванные отказом от получения кредита полностью или в части.

В случае нарушения заемщиком условий обеспечения возврата кредита (если такие условия предусмотрены договором) кредитор вправе потребо­вать досрочного возврата кредита и уплаты соответствующих процентов.

**Ответственность заемщика** за невозвращение кредита в установленный срок аналогична ответственности по договору займа.

**3. По договору товарного кредита** одна сторона (кредитор) обязуется *предо­ставить другой стороне* (заемщику) *вещи, определенные родовыми признака­ми,* а заемщик обязуется возвратить в установленный срок полученные вещи и заплатить кредитору обусловленное договором вознаграждение.

На договор товарного кредита распространяются нормы о кредитном Договоре, если иное не предусмотрено договором товарного кредита и не Вытекает из существа обязательства.

Договор товарного кредита является консенсуальным, поэтому заем­щик вправе требовать от кредитора передачи обусловленных договором вещей.

Кредитором по договору товарного кредита может быть любая коммер­ческая организация, за исключением банка или иного кредитного учреж­дения.

Договор должен быть заключен *в письменной форме.*

Условия о качестве, комплектности, ассортименте, количестве, таре и упаковке вещей регулируются нормами о купле-продаже, если договором не предусмотрено иное.

***4.* Предоставление коммерческого кредита** может осуществляться путем предо­ставления аванса, предварительной оплаты, отсрочки или рассрочки оплаты товаров, работ, услуг по договорам купли-продажи, подряда и т. д.

Предоставление коммерческого кредита осуществляется *не по отдель­ному договору,* а во исполнение обязательств по предоставлению товаров, выполнению работ или оказанию услуг.

ВОПРОС 51. 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.

ВОПРОС 70. 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.

ВОПРОС 71. 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.

ВОПРОС 73. Страховое правоотношение

**1. В силу страхового обязательства** одна сторона (страхователь) обязуется вносить другой стороне (страховщику) *установленные платежи* (страховую Премию, страховые взносы), а страховщик обязуется при наступлении Предусмотренного события (страхового случая) выплатить при имуществен­ном страховании *страховое возмещение,* а при личном - *страховую сумму.*

**2. Участники страхового правоотношения:**

*</* страхователь - лицо, обязанное платить страховую премию (страховые взносы). При имущественном страховании страхователь должен иметь страховой интерес;

*^* страховщик - лицо, принявшее на себя обязанность уплатить при на­ступлении страхового случая (при имущественном страховании- страховое возмещение, а при личном - страховую сумму). Обычно страхов­щики - это коммерческие организации, получившие лицензию на за­нятие страхованием как предпринимательскую деятельность. Страхо­вые организации не вправе заниматься производственны!'. торгово-посредническои и банковской деятельностью. Особая разновидность страховой организации - общество взаимного. 'о страхования, которое может создаваться только в форме некоммерческиеорганизации. Такие общества страхуют имущественные и неимущественные интересы своих членов непосредственно на основе их членства в обществе без заключения договора страхования. Если же общество страх. интересы не только своих членов, но и третьих лиц, то оно должно б;

создано в форме коммерческой организации, должно получить лицею. на осуществление страховой деятельность и осуществлять такое страхе' ние на основании общих правил о страховании. Закон РФ «О банк банковской деятельности в РСФСР» от 2 декабря 1990 года № 39;

редакции Федерального закона от 8 июля 1999 года № 113-ФЗ) предусматривает обязательное взаимное страхование ответственности банков и клиентами, участником которого является и Центральный банк России.

выгодоприобретатель - лицо, в пользу которого заключен договор страхования, имеющее право на получение страхового возмещения по вещественному страхованию или страховой суммы по личному стра хованию. Страхователь может заключить договор страхования в свою пользу что приводит к отсутствию вытодоприобретателя как самостоятельного участника страхового правоотношения.

При предъявлении выгодоприобретателем требования в выплате страхового возмещения или страховой суммы страховщик вправе потребовать от него выполнения предусмотренных договором страхования :

исполненных страхователем обязанностей (уплата очередного страхе взноса, уведомление страховщика о наступлении страхового случая и :

При этом выгодоприобретатель несет риск последствий неисполнения таких обязанностей (зачет страховщиком суммы неуплаченного взноса выплате страхового возмещения или страховой суммы, отказ в выплате страхового возмещения и т. п.).

На выгодоприобретателя ни при каком условии не может быть возложена обязанность возместить убытки, причиненные страховщику неисполнением своих обязанностей страхователем

Выгодоприобретатель не может быть заменен другим лицом после того, как он выполнил какую-либо обязанность по договору страхования или предъявил страховщику требование о выплате страхового возмещения или страховой суммы:

• застрахованное лицо - физическое лицо, жизнь или здоровье которого застраховано. Договор страхования жизни или здоровья застрахованного лица не в его пользу (то есть когда застрахованное лицо не является выго­доприобретателем) может быть заключен только с согласия этого застра­хованного лица. Кроме того. в таком договоре необходимо согласие заст-рахованного лица на его замену или на замену выгодоприобретателя. Права и обязанности нескольких лиц, совместно выступающих в каче­стве страховщика по одному договору страхования (сострахование), призна­ются солидарными, если доля каждого из них не определена в договоре.

Страховщик вправе перенести принятый им на себя риск полностью или частично на другого страховщика, выступая в договоре с ним в каче­стве страхователя (договор перестрахования).

**3. Страховой риск -** это та угроза, от которой страхуется жизнь, здоровье, имущество, ответственность.

При заключении договора страхования страховщик вправе оценить сте­пень страхового риска (а соответственно и установить размер страховой премии или страховых взносов)'

• при имущественном страховании - произвести осмотр имущества или назначить экспертизу для установления его стоимости;

• при личном страховании - произвести обследование страхуемого лица

Страхователь и выгодоприобретатель обязаны незамедлительно уведо­мить страховщика о ставших им известных в период действия договора обстоятельствах, которые могут существенно увеличить степень страхового

• риска. В этом случае страховщик вправе потребовать (в личном страхова­нии, только если это прямо предусмотрено договором) уплаты дополни­тельной страховой премии или увеличения страховых взносов, а при неис­полнении страхователем и выгодоприобретателем своей обязанности по уведомлению - потребовать расторжения договора страхования. Однако стра­ховщик не вправе требовать расторжения договора, если обстоятельства, влекущие существенное увеличение страхового риска, уже отпали.

**"^. Страховой случай -** это событие, с которым связано возникновение обя­занности страховщика уплатить страховую сумму или страховое возмещение.

Страховым случаем может быть только событие, которое к моменту эаключения договора еще не произошло либо произошло, но страхователь °б этом не знал и знать не мог (если договором предусмотрен такой вари­ант). Страховым случаем может быть и событие, наступление которого не­избежно, но срок наступления которого неизвестен (например, смерть граж­данина).

Страхователь и выгодоприобретатель обязаны немедленно уведоми^ страховщика о наступлении страхового случая (в личном страховании ср| уведомления не может быть менее тридцати дней). В противном случае стр. ховшик вправе отказаться от выплаты страхового возмещения (страховс суммы), если не будет доказано, что страховщик своевременно сам узн.| о наступлении страхового случая или что отсутствие сведений не мог.' сказаться на его обязанности выплатить страховое возмещение (страховую сумму).

В имущественном страховании страхователь обязан принять все разу».' ные и доступные меры для уменьшения убытков от наступления страхово:

случая, а страховщик обязан возместить страхователю понесенные в связи этим расходы. Страховщик освобождается от возмещения убытков, вызвав ных неисполнением страхователем указанной обязанности.

Причины наступления страхового случая, которые влекут возникновение обязанности страховщика уплатить страховое возмещение (страховую сумму! только когда это прямо предусмотрено законом или договором:

• воздействие ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения:

• военные действия, маневры или иные военные мероприятия;

• гражданская война, народные волнения всякого рода или забастовки

• изъятие, конфискация, реквизиция, арест или уничтожение застрп^ ванного имущества по распоряжению государственных органов. В случае если страховой случай наступил вследствие умысла страхов

ля, выгодоприобрегателя или застрахованного лица, то страховщик ос

бождается от выплаты страхового возмещения.

**5. Страховая премия** (страховой взнос) - это плата за страхование, кото| страхователь обязан внести страховщику в размере и порядке, предусу ренных договором. Договор страхования вступает в силу с момента ул." страховой премии или первого страхового взноса, если иное не предус.". рено самим договором.

**6. Страховая сумма** - это сумма, которую страховщик обязан выпл,] при наступлении страхового случая по договору личного страхования. ( ма, которую страховщик обязан выплатить при наступлении страхе случая по договору имущественного страхования, называется **страх< возмещением.** Размер страхового возмещения не может превышать дейс тельной стоимости застрахованного имущества (страховой стоимости '

7. Необходимым условием заключения договора имущественного страхования является наличие у страхователя **страхового интереса.** Это могут '' потери в застрахованном имуществе, неполучение ожидаемой приб возникновение имущественной ответственности, то есть те убытки, кото­рые могут возникнуть у страхователя при наступлении страхового случая и от которых он страхуется. Запрещается страхование:

• противоправных интересов;

• убытков от участия в лотереях и пари;

• расходов, к которым лицо может быть принуждено для освобождения

заложяиков.

Для того чтобы застраховать имущество, страхователь должен иметь в отношении страхуемого имущества какие-либо права или обязанности (пра­во собственности, право залога, обязанности по хранению и т. п.).

Договор имущественного страхования недействителен в той части, в которой страховая сумма превышает страховую стоимость (или, иначе го­воря, *страховой интерес}.*

8. Страховщик **не вправе разглашать** полученные им в результате его дея­тельности сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприоб-ретателе, состоянии их здоровья и имущественном положении.

ВОПРОС 74. Имущественное страхование

**1. По договору имущественного страхования** одна сторона (страховщик) обя зуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступ­лении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возмес­тить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имуще­ственными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) е пределах определенной договором страховой суммы.

**2. Страховое возмещение** не может быть больше *страховой суммы,* которая не может превышать действительную стоимость имущества.

Если установленная договором страховая сумма меньше страховой сто­имости, то понесенные в результате страхового случая убытки страховщик обязан возместить в части, пропорциональной отношению страховой сум­мы и страховой стоимости. Договором страхования может быть предусмот­рен и иной размер возмещения, например система первого риска, когда страховщик обязан возместить все убытки от наступления страхового слу­чая, но в пределах страховой суммы.

3. Систематическое страхование разных партий однородного имущества на сходных условиях может осуществляться на основании **генерального полиса В** этом случае оформления страхования каждой партии имущества отдель­ным договором не требуется, однако страхователь обязан сообщать стра­ховщику о каждой партии товара все предусмотренные генеральным поли­сом сведения.

**4. При переходе права на застрахованное имущество** от лица, в интересах которого заключен договор страхования, к другому лицу права и обязан­ности по договору страхования переходят к лицу, к которому перешли права на имущество.

5. Договор страхования имущества в пользу выголоприобретателя может быть заключен **без указания или имени выгодоприобретателя** (страхование «за счет кого следует»).

Такой договор оформляется выдачей страхователю страхового полиса на предъявителя. При осуществлении страхователем или выгодоприобрета-телем своих прав необходимо предъявление этого полиса страховщику.

**6. По договору страхования риска ответственности** по обязательствам, воз­никшим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других

лиц, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на кого такая ответственность может быть возложена.

Если по договору застрахован риск ответственности иного лица, то страхователь вправе в любое время до наступления страхового случая заме­нить это лицо другим, письменно уведомив об этом страховщика, если договором страхователь не лишен этого права.

Выгодоприобретателем по такому договору всегда являечся потерпев­ший. Тем не менее он вправе предъявить требование о выплате страхового возмещения прямо страховщику только в случае, если:

• данное страхование является обязательным;

• это прямо предусмотрено законом;

• это прямо предусмотрено договором страхования.

Страховщик не освобождается от выплаты страхового возмещения по договору страхования гражданской ответственности за причинение вреда жизни или здоровью, если вред причинен по вине ответственного за него лица. В договоре же страхования ответственности за вред, причиненным имуществу, может быть условие, освобождающее в этом случае страхов щика от выплаты страхового возмещения.

В случае отсутствия в договоре условия о страховой сумме она считаете» равной причиненному в результате наступления страхового случая ущербу.

**7. Страхование ответственности по договору** (договорной ответственности допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом (например обязательное страхование ответственности банков по вкладам граждан).

Страхователь вправе застраховать *только риск своей собственной договор нон ответственности.* Выгодоприобретателем всегда является то лицо, перед которым наступает ответственность страхователя по договору.

Предел страховой суммы может быть определен как реальный размер ответственности должника.

8. Предприниматель вправе заключить **договор страхования собственного предпринимательского риска,** который может состоять в риске неплатежей, убытков, вызванных перерывом производственной или коммерческой дея­тельности, и т. п.

9. Если договором страхования не предусмотрено иное, в имущественном страховании к страховщику, выплатившему страховое возмещение, пере­ходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхова­тель (выгодоприобретатель) имеет к лицу, несущему ответственность за возмещенные страховщиком убытки. Такой переход прав называется **субро­гацией прав страховщику.**

Страховщик вправе осуществить такое право с соблюдением правил. регулирующих отношения между страхователем (Выгодоприобретателем) и лицом, ответственным за убытки.Страховщик освобождается полностью или в соответствующей части от выплаты страхового возмещения, если он по вине страхователя лишился возможности осуществить свое право в отношении ответственного за на­ступление страхового случая лица либо страхователь (выгодоприобретатель) отказался от своего права требования к лицу, ответственному за убытки.

Условие договора страхования, исключающее возможность суброгации страховщику права требования к лицу, умышленно причинившему вред, ничтожно.

ВОПРОС 75. Понятие, стороны и объект договора

доверительного управления имуществом

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

**2. Характерные черты договора доверительного управления имуществом:**

• договор доверительного управления имуществом не влечет перехода права собственности на имущество и доверительному управляющему;

• доверительный управляющий вправе совершать как юридические, так и иные действия по договору;

• доверительный управляющий должен осуществлять управление иму­ществом от своего имени, указывая, что он является доверительным управляющим;

./• договор доверительного управления является консенсуальным, двусто­ронним и, по общему правилу, возмездным;

,/ доверительное управление имуществом может возникнуть не только на основании договора, но и в силу закона (доверительное управление имуществом подопечного, безвестно отсутствующего и пр.).

**3. Объекты доверительного управления:**

^ недвижимое имущество;

*^* ценные бумаги и права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами;

*^* исключительные права;

*^* иное имущество.

Не могут быть объектом доверительного управления нематериальные блага. Передаваемое в доверительное управление имущество должно быть обо­злено от другого имущества учредителя управления и имущества самого >ерительного управляющего. Для этого оно отражается на отдельном ба-[се у доверительного управляющего, а для расчетов по нему открывает-отдельный счет.

Передача в доверительное управление денежных средств допускается, ько если доверительным управляющим является кредитная организа-*\* либо иное юридическое лицо, получившее разрешение (лицензию) на ществление доверительного управления денежными средствами граж-| и юридических лиц.

**Стороны договора доверительного управления имуществом:**

учредитель управления - лицо, передающее соответствующее имуще­ство в доверительное управление. Им может быть обладатель соответ­ствующего права, собственник имущества, а в случаях, предусмотрен­ных законом, и несобственник имущества (орган опеки и попечительства, исполнитель завещания и т. п.);

доверительным управляющим может быть только коммерческая орга­низация или индивидуальный предприниматель. Не может выступать в качестве доверительного управляющего государственное или муници­пальное унитарное предприятие.

Форма и содержание договора

доверительного управления имуществом

1. Договор доверительного **управления имуществом** должен быть заключен в *письменной форме.* Договор доверительного управления недвижимым иму­ществом должен быть заключен в виде единого документа, подписанного сторонами, с обязательной государственной регистрацией.

Передача недвижимого имущества в доверительное управление также требует обязательной государственной регистрации.

**2. Существенными условиями договора доверительного управления имуществом.**

без согласования которых он не считается заключенным, являются:

• состав имущества, передаваемого в доверительное управление;

• наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (учредителя управ­ления **или** выгодоприобретателя);

• размер и форма вознаграждения управляющего, если выплата вознаг­раждения предусмотрена договором;

• срок действия договора, который по общему правилу не может быть

больше пяти лет.

В случае отсутствия заявления сторон о прекращении договора по окон­чании срока его действия договор доверительного управления считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, которые были предус­мотрены договором.

**3. Права и обязанности сторон по договору доверительного управления. Доверительный управляющий обязан:**

• осуществлять доверительное управление лично, кроме случаев, когда он:

а) уполномочен договором поручать управление имуществом друго­му лицу;

б) получил на это письменное согласие учредителя управления;

в) вынужден поручить управление имуществом другому лицу силон обстоятельств для обеспечения интересов учредителя управления **или** вы­годоприобретателя и не имеет возможности получить указания учредителя управления в разумный срок.

Доверительный управляющий отвечает перед учредителем управления за действия избранного им поверенного как за свои собственные;

• проявлять должную заботу об интересах учредителя управления или выгодоприобретателя. **Доверительный управляющий вправе:**

• осуществлять полномочия собственника на переданное **ему** имущество в пределах, установленных законом и договором;

• применять все гражданско-правовые способы для защиты переданного в доверительное управление имущества;

• требовать уплаты ему вознаграждения, если такое условие предусмот­рено договором;

• потребовать от учредителя управления после заключения договора ре­альной передачи ему имущества.

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

**4. Ответственность доверительного управляющего:**

• в случае непроявления должной заботливости об интересах учредителя управления (выгодоприобретателя) доверительный управляющий обя­зан возместить учредителю управления убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, включая упущенную выгоду, а выго-доприобретателю - упущенную выгоду. Доверительный управляющий освобождается от этой ответственности, если докажет, что убытки на­ступили вследствие непреодолимой силы либо действий учредителя уп­равления или выгодоприобретателя;

• по обязательствам перед третьими лицами, возникшим в связи с осу­ществлением доверительного управления имуществом, убытки пога­шаются из имущества, находящегося в доверительном управлении, а при его нехватке - из личного имущества управляющего, и только при его нехватке - из имущества учредителя управления, не переданного в доверительное управление;

*V* если при совершении сделок с третьими лицами доверительный управ­ляющий или назначенный им поверенный выходит за пределы предо­ставленных доверительному управляющему полномочий либо действу­ет с нарушением установленных для него ограничений, то ответственность по возникшим при этом обязательствам несет довери­тельный управляющий своим собственным имуществом, кроме случа­ев, когда такие третьи лица докажут, что они не знали и не могли знать о допущенных доверительным управляющим или назначенным им по­веренным указанных нарушениях.

**5. Основания прекращения договора доверительного управления:**

• смерть гражданина или ликвидация юридического лица, являющегося выгодоприобретателем;

• отказ выгодоприобретателя от получения выгод, если иное не предус­мотрено договором;

• смерть доверительного управляющего, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

•' признание доверительного управляющего, являющегося индивидуаль­ным предпринимателем, несостоятельным (банкротом);

• отказ доверительного управляющего или учредителя управления от осу­ществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять свои полномочия;

• отказ учредителя управления от исполнения договора по иным причи­нам с выплатой доверительному управляющему обусловленного воз­награждения:

• признание учредителя управления, являющегося индивидуальным пред­принимателем, несостоятельным (банкротом).

ВОПРОС 76. Понятие и особенности договора коммерческой концессии

1. 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 *комплекс исключительных прав, принадлежащих правообла-дателю* (право на фирменное наименование, на охраняемую коммерчес­кую информацию, на товарный знак, знак обслуживания и т. п.), а пользователь обязуется использовать полученные права в своей предпри­нимательский деятельности в обусловленном договором объеме и выпла­чивать вознаграждение.

***2..* Отличительные черты договора коммерческой концессии:**

• обязательным объектом договора являются фирменное наименование и охраняемая коммерческая информация;

• сторонами договора коммерческой концессии могут быть только ком­мерческие организации и индивидуальные предприниматели;

• договор коммерческой концессии должен быть заключен *в письменной форме* и зарегистрирован в органе, в котором зарегистрирован правооб­ладатель. Договор, предусматривающий передачу объекта исключитель­ных прав, охраняемого свидетельством или патентом, выданным патен­тным ведомством, подлежит регистрации в этом ведомстве. Несоблюдение этих требований влечет недействительность договора;

• возмездный характер договора.

**3. Права и обязанности сторон по договору коммерческой концессии. Правообладатель обязан:**

*^* предоставить пользователю необходимую для осуществления передан­ных прав информацию и документацию;

*^* выдать предусмотренные договором лицензии, обеспечив их оформле­ние в установленном законом порядке;

*^* обеспечить регистрацию договора, если договором не предусмотрено иное;

• контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых пользо­вателем на основании договора, если договором не предусмотрено иное;

• оказывать пользователю техническое и консультативное воздействие, если договором не предусмотрено иное;

• нести субсидиарную ответственность по предъявленным к пользовате­лю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), про­даваемых (выполняемых, оказываемых) по договору;

• нести солидарную ответственность по требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции правообладателя. **Пользователь обязан:**

• использовать комплекс переданных по договору прав в соответствии с условиями договора;

• обеспечивать соответствие производимых им на основании договора товаров (работ, услуг) качеству аналогичных товаров (работ, услуг), производимых правообладателем;

• соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования исключительных прав тому, как они используются правообладателем;

• оказывать заказчикам все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая товар (работу, услугу) у правооб­ладателя;

• не разглашать секреты производства и другую информацию, составля­ющую коммерческую тайну;

*^* информировать заказчиков об использовании в силу договора комп­лекса исключительных прав наиболее очевидным для них образом;

• уплачивать правообладателю обусловленное вознаграждение за пользо­вание комплексом исключительных прав;

• выдать предусмотренное договором количество субконвенций, если та­кое условие предусмотрено договором. **Пользователь вправе:**

• при надлежащем исполнении своих обязанностей получить преимуще­ственное право на заключение договора на новый срок на тех же усло­виях;

• предоставлять третьим лицам право на использование всего или части комплекса полученных им по договору коммерческой концессии прав (субконцессию), если это прямо предусмотрено договором. В этом слу­чае вторичный пользователь отвечает за причинение вреда правообла-дателю непосредственно перед ним, а пользователь может быть при­влечен к ответственности в субсидиарном порядке. В договоре коммерческой концессии могут быть предусмотрены обяза­тельства сторон не заключать аналогичных договоров с другими лицами, отказ пользователя от ведения самостоятельной (внедоговорной) деятель­ности на территории, указанной в договоре, и т. п. Ничтожными признаются условия, в силу которых:

• правооблалатель вправе определять цену продажи товаров пользовате­лем или цену работ (услуг), выполняемых пользователем;

• ограничивается круг покупателей (заказчиков) пользователя в зависи­мости от принадлежности их и определенной категории или места на­хождения (жительства).

**4. Основания прекращения договора коммерческой концессии:**

• прекращение принадлежащего правообладателю права на фирменное наименование или коммерческое обозначение без замены его новым;

• требование пользователя о расторжении договора в случае, если право-обладатель изменил фирменное наименование без его согласия. В этом случае правообладатель обязан возместить причиненные пользователю расторжением договора убытки;

«> объявление одной из сторон договора банкротом;

• заявление любой из сторон о расторжении бессрочного договора ком­мерческой концессии с предупреждением об этом другой стороны не менее чем за шесть месяцев.

Расторжение договора должно быть оформлено в том же порядке, что и его заключение.

Прекращение прав лравообладателя на иной, кроме фирменного наи­менования, объект, переданный по договору коммерческой концессии, влечет прекращение договора лишь в части этого объекта.

Переход исключительных прав от правообладателя к другому лицу не яв­ляется основанием для прекращения договора коммерческой концессии.

ВОПРОС 77. 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.

ВОПРОС 78. Признаки и основания ответственности

но обязательствам вследствие причинения вреда

**1. Признаки ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда:**

• основанием ответственности является действие лица, причиняющее вред личности или имуществу другого лица;

• причинитель вреда и потерпевший не состоят друг с другом в договорных отношениях либо состоят, но вред причинен в результате действий, не связанных с исполнением договорных обязательств;

• в случаях, предусмотренных законом, по -правилам об обязательствах вследствие причинения вреда возмещается вред, вызванный наруше­нием договорных обязательств (например, возмещается любой вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, даже если он причи­нен в результате нарушения обязательств по договору);

• условия и размер ответственности за причинение вреда определяются толь­ко законом и не могут быть изменены соглашением сторон. Таким соглаше­нием допускается лишь установление обязанности причинителя вреда вып­латить потерпевшему дополнительную компенсацию сверх возмещения вреда.

**2. Общие основания ответственности за причинение вреда,** наличие которых необходимо для возложения на лицо ответственности (в определенных слу­чаях возможно возложение ответственности и при отсутствии противоправ­ности или вины):

1. Возникновение вреда. Вред может быть причинен жизни, здоровью или имуществу лица вследствие нарушения его имущественных или не­имущественных прав. Вред может быть *имущественным* (уменьшение иму­щества, расходы на лечение, протезирование и т. п.) или *неимущественным* (моральным), выражающимся в нравственных или физических страданиях потерпевшего.

Лицо, причинившее имущественный вред, должно возместить его в полной мере. Оно должно возместить его в натуре (отремонтировать вещь, предоставить другую аналогичную вещь) либо возместить причиненные убытки в денежной форме. В этом случае возмещается как реальный ущерб, так и упущенная выгода.

Моральный вред - это нравственные и физические страдания, причи­ненные действиями (бездействиями), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с закона­ми об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права граждан. Моральный вред оценива­ется судом и подлежит компенсации в полной мере. Моральный вред, воз­никший вследствие нарушения имущественных прав граждан, возмещает­ся только в случаях, прямо предусмотренных законом (например: Закон РФ «Озащите прав потребителей», статья 15 «Компенсация морального вреда»). Моральный вред компенсируется только в денежной форме и под­лежит компенсации наряду с возмещением имущественного вреда.

2. Противоправность деяния причинившего вред, что означает наруше­ние этим действием какой-либо правовой нормы.

Вред, причиненный правомерными действиями, по общему правилу возмещению не подлежит. Так, не возмещается вред, причиненный в со­стоянии необходимой обороны, то есть в случае защиты личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов обще­ства или государства от общественно опасного посягательства, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Правомерными являются и действия в состоянии крайней необходи­мости, то есть при причинении вреда другому лицу для устранения опас­ности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена други­ми средствами. Такой вред подлежит возмещению, однако суд с учетом обстоятельств дела может возложить обязанность по возмещению вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично **как** это третье лицо, так и причинителя вреда.

Не признаются противоправными и не влекут обязанности возместить причиненный вред действия лица, выполняющего свои служебные обя­занности, связанные с возможностью причинения вреда (например, дей­ствия пожарника по тушению пожара), а также действия, причиняющие

вред по просьбе или с согласия потерпевшего при условии, что эти дей­ствия не нарушают нравственные принципы общества.

Вред, причиненный в результате бездействия, подлежит возмещению, только если лицо должно было и могло совершить действие по предупреж­дению возникновения вреда.

3. Причинная связь между действиями причинителя вреда и возникно­вением вреда.

4. Вина причинителя вреда, которая может быть умышленной либо нео­сторожной. Причинитель вреда предполагается виновным, пока он не до­кажет свою невиновность. В случаях, предусмотренных законом, причини-тель вреда отвечает и при отсутствии вины.

**3. Учет вины потерпевшего.**

Причинитель вреда освобождается от обязанности его возместить в слу­чае, если умысел потерпевшего содействовал возникновению вреда. При грубой неосторожности потерпевшего, содействовавшей наступлению вреда, размер возмещения должен быть уменьшен либо в возмещении может быть отказано. Однако в случае построения ответственности причинителя вреда на принципе вины либо причинения вреда жизни или здоровью граждани­на грубая неосторожность потерпевшего может повлечь лишь снижение размера возмещения, но не отказ в нем. Кроме того, грубая неосторож­ность потерпевшего вообще не принимается во внимание при определе­нии размера дополнительных расходов, в которых гражданин нуждается вследствие повреждения здоровья, размера возмещения вследствие утраты кормильца, а также размера возмещения расходов на погребение.

**4. Предупреждение причинения вреда.**

Суд вправе обязать лицо, осуществляющее деятельность, которая мо­жет причинить вред в будущем, приостановить или прекратить указанную деятельность, кроме случаев, когда от такого приостановления или пре­кращения деятельности пострадают общественные интересы. Отказ в при­остановлении или прекращении судом такой деятельности не лишает по­терпевшего права на возмещение уже причиненного такой деятельностью вреда.

Вопрос 80. Юридическое лицо или гражданин (работодатель) возмещает вред, причи­ненный его работниками при исполнении трудовых, служебных, должност­ных обязанностей. При этом под работником понимается не только лицо,

выполняющее работу на основании трудового договора (контракта), но и граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соот­ветствующего юридического лица или гражданина (работодателя) и под его контролем за безопасным ведением работ.

Хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возме­щают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

**Вопрос 81. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, лицами, признанными полностью или частично недееспособными, а также лицами, не способными понимать значение своих действий.**

Ответственность за вред, причиненный лицами, не достигшими че­тырнадцати лет (малолетними), несут их родители, усыновители **или** опе­куны, если не докажут, что вред причинен не по их вине.

Родители, лишенные родительских прав, в течение трех лет после это­го несут ответственность за вред, причиненный малолетними, в отноше­нии которых они лишены родительских прав, если будет установлена при­чинная связь между действиями малолетних и ненадлежащим выполнением лицами, лишенными родительских прав, своих обязанностей по воспита­нию малолетних.

Ответственность за действия малолетних, находящихся под надзором воспитательных, образовательных, лечебных и т. п. учреждений, может быть возложена на эти учреждения, если доказано, что вред причинен по их вине в неосушествлении надзора за малолетними.

Обязанности соответствующих лиц по возмещению вреда не прекраща­ются с достижением малолетним совершеннолетия или получения им иму­щества, достаточного для возмещения вреда. Однако суд вправе возложить обязанности по возмещению вреда на малолетнего причинителя вреда, достигшего совершеннолетия и имеющего достаточно средств для возме­щения вреда в случае, если граждане, на которых возложена ответствен­ность за причиненный малолетним вред, умерли или не имеют достаточ­ных средств для возмещения вреда.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред, а если у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостаю­щей части его родителями, усыновителями или попечителями при наличии их вины в ненадлежащем воспитании несовершеннолетнего.

Субсидиарная ответственность указанных лиц прекращается по дости­жении несовершеннолетним совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совер­шеннолетия приобрел полную дееспособность.

Ответственность за вред, причиненный лицами, признанными судом недееспособными в связи с тем, что вследствие психического расстройства они не могут отдавать себе отчет в своих действиях, несут их опекуны или учреждения, осуществляющие над ними надзор, если вред причинен в результате неосуществления надзора над ними, а для соответствующих уч­реждений - также и в результате неустановления надзора, если причини-тель вреда в нем нуждался.

Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, то суд вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет имущества непосредственного причинителя, если опекун умер или не имеет достаточно средств для возмещения вреда, а сам причинитель обладает такими средствами.

Лица, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребле­ния спиртными напитками или наркотическими средствами, самостоя­тельно несут ответственность за причиненный ими вред.

Гражданин, который в момент причинения вреда не отдавал себе отчет в своих действиях, освобождается от обязанности его возместить, кроме случаев, когда он сам привел себя в такое состояние путем употребления спиртных напитков или наркотических веществ либо иным способом.

Кроме того, если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд вправе возложить на причинителя обязанность его возместить полнос­тью или частично.

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

К деятельности, создающей повышенную опасность, относится исполь­зование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высо­кого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодейству­ющих ядов, осуществление строительной и иной (связанной с ней) деятельности и т. д. В каждом конкретном случае суд устанавливает, был ли вред причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для ок­ружающих.

Ответственность в этом случае возлагается на лицо, осуществлявшее соответствующую деятельность (владельца источника повышенной опас­ности). Им может быть:

• лицо, владеющее источником повышенной опасности на каком-либо гражаанско-правовом основании (право собственности, аренды и пр.);

• лицо, использующее источник повышенной опасности не по воле соб­ственника, а на основании распоряжения компетентного органа о вре­менной передаче его другому лицу;

• лицо, владеющее источником повышенной опасности не по воле соб­ственника и без надлежащего правового основания (незаконный владе­лец). В этом случае к ответственности также может быть привлечен и законный владелец источника повышенной опасности, если будет до­казано, что источник выбьы из его обладания не только в результате действий третьих лиц, но и по его вине. Ответственность та вред, причиненный деятельностью, создающей по­вышенную опасность для окружающих, наступает вне зависимости от вины причинителя вреда.

Основанием освобождения от ответственности в этом случае является только непреодолимая сила или умысел потерпевшего. К частичному или полному освобождению от ответственности может привести также и грубая неосторожность потерпевшего.

В случае причинения вреда третьим лицам взаимодействием источни­ков повышенной опасности владельцы этих источников несут перед потер­певшим солидарную ответственность за причинение вреда. Если же в этом случае вред причинен самим владельцам источников повышенной опасно­сти, то ответственность возлагается на виновную сторону.

**Вопрос 82. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина,** всегда производится по правилам об обязательствах по причинению вреда, неза­висимо от того, причинен ли вред в связи с нарушениями договорных обязательств или не связан с ними.

Лицу, здоровью которого причинен вред, возмещаются:

• утраченный заработок или иные доходы, которых он лишился в связи с повреждением здоровья: все виды оплаты труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, доходы от предпринимательской деятельности, ав­торские гонорары и т. п. Если потерпевший до повреждения его здоро­вья не работал, то среднемесячный заработок определяется исходя из обычного размера вознаграждения работника в данной местности, но не менее пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда. Указанные выплаты производятся независимо от того, получает ли потерпевший пенсию, пособие, заработную плату или иные доходы после повреждения его здоровья;

• дополнительные расходы, то есть расходы на лечение, дополнительное питание, уход, протезирование и все иные расходы, которые потер­певший понес в связи с повреждением его здоровья (в том числе и расходы по обучению другой профессии). В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда получают все несовершеннолетние и нетрудоспособные лица, которые состояли на иж­дивении умершего или имели право на получение от него содержания:

ребенок умершего, родившийся после его смерти; один из его родителей, супруг или другой член семьи, который не работает и занят уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего, не достигшими четыр­надцати лет либо достигшими этого возраста, но по состоянию здоровья нуждающимися в постоянном уходе (если такое лицо стало нетрудоспо­собным в период осуществления ухода, то оно сохраняет право на получе­ние возмещения и после окончания ухода), а также лица, которые состо­яли на иждивении умершего, но были трудоспособными к моменту его смерти, если они станут нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Пенсии, назначенные лицам как до, так и после смерти кормильца, заработная плата, получаемая ими после его смерти, не влияют на размер возмещения.

В случае реорганизации юридического лица, выплачивающего суммы на возмещение вреда жизни или здоровью, указанные обязанности пере­ходят к его правопреемнику, а в случае ликвидации юридическое лицо обязано капитализировать соответствующие платежи и внести всю сумму в соответствующие органы в порядке, установленном законом или иными правовыми актами.

Кроме возмещения имущественного ущерба указанные лица имеют право на компенсацию морального вреда.

**Вопрос 53. Особенности пожизненной ренты. Ее разновидности.**

Договор пожизненной ренты является разновидностью договора ренты, отличающейся сроком рентных платежей: пожизненная рента - это рента, установленная на срок жизни одного или нескольких получателей ренты.

*Получателем пожизненной ренты* может быть только физическое лицо находящееся в живых к моменту заключения договора.

В случае смерти одного из получателей ренты его доля переводится и:

других получателей пропорционально долям оставшихся в живых.

Договор пожизненной ренты прекращается со смертью последнего получателя ренты.

Рентные платежи выплачиваются ежемесячно и только в денежной форме

Сумма месячных рентных платежей не может быть меньше одного установленного законом минимального размера оплаты труда и подлежит обязательной индексации.

В случае существенного нарушения плательщиком ренты своих обязательств по выплате ренты получатель ренты вправе требовать:

• выкупа ренты ее плательщиком (на тех же условиях, что и при выкупе постоянной ренты);

• расторжения договора и возмещения убытков;

• возвращения переданного под выплату ренты имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты.

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет плательщик пожизненной ренты

**Договор пожизненного содержания с иждивением** - разновидность договора пожизненной ренты, поэтому к нему применяются в субсидиарном рядке нормы о пожизненной ренте.

Особенности договора пожизненного содержания с иждивением:

• объектом передачи по договору может быть только недвижимость:

• предметом договора является содержание иждивенца (удовлетворение потребностей в жилище, питании, одежде, уход за ним);

• минимальный размер ежемесячного содержания иждивенца не может быть менее двух установленных законом минимальных размеров оплаты труда;

• возможна замена натурального содержания периодическими денежными выплатами; плательщик ренты вправе распоряжаться имуществом, переданным под выплату содержания, только с предварительного согласия получателя содержания;

• плательщик ренты обязан поддерживать переданный ему под выплату ренты объект недвижимости в надлежащем техническом и санитарном состоянии.

Договор пожизненного содержания с иждивением прекращается в случае:

• смерти получателя ренты;

• существенного нарушения плательщиком ренты своих обязательств. В этом случае получатель ренты вправе требовать возврата переданного под выплату содержания недвижимого имущества.

**Вопрос 59. Жилищные фонды. Нормы жилой площади.**

Жилищный фонд на территории Российской Федерации  
1. Находящиеся на территории Российской Федерации жилые единицы образуют жилищный фонд.  
2. В жилищный фонд не входят нежилые помещения в жилых домах, предназначенные для торговых, бытовых и иных нужд, места общего пользования (лестничные клетки, чердаки, подвалы, холлы и т.п.) в многоквартирных жилых домах; не зарегистрированные в установленном порядке жилые дома и строения; гостиницы, дома отдыха, пансионаты и т.п.

Статья 20. Требования, предъявляемые к жилым домам, жилым помещениям  
1. Жилой дом, жилое помещение, предоставляемые гражданам для проживания, должны быть благоустроены применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям.  
2. Требования, предъявляемые к жилым домам, жилым помещениям, обеспечивающие безопасность жизни, здоровья и имущества проживающих в них граждан, а также порядок признания жилых домов, жилых помещений аварийными устанавливаются Правительством Российской Федерации.  
3. Иные требования к жилым домам, жилым помещениям устанавливаются собственником жилищного фонда.  
       Статья 21. Виды жилищного фонда по формам собственности  
1. Жилищный фонд включает:  
Частный жилищный фонд:  
1) находящийся в собственности граждан по предусмотренным законом основаниям, в том числе в результате приватизации;  
2) находящийся в собственности юридических лиц по предусмотренным законом основаниям, в том числе, в жилищных и жилищно-строительных кооперативах с не полностью выплаченным паевым взносом.  
Государственный жилищный фонд:  
1) находящийся в государственной собственности Российской Федерации, в том числе переданный в хозяйственное ведение государственных унитарных предприятий или в оперативное управление казенных предприятий или государственных учреждений;  
2) находящийся в собственности субъектов Российской Федерации, в том числе переданный в хозяйственное ведение государственных унитарных предприятий или оперативное управление государственных учреждений.  
Муниципальный жилищный фонд:  
находящийся в собственности муниципальных образований, в том числе в хозяйственном ведении или оперативном управлении муниципальных унитарных предприятий или учреждений.  
2. Жилые дома, жилые помещения могут находиться в общей собственности различных субъектов частной, государственной, муниципальной собственности.  
      Статья 22. Отнесение строений к жилищному фонду 1. Строения, расположенные на садовых, дачных и иных земельных участках и отвечающие нормативно-техническим требованиям, предъявляемым к жилым помещениям, подлежат государственному учету в качестве жилых домов в установленном порядке.  
2. Никто не вправе оказывать противодействие оформлению указанных в пункте 1 строений в качестве жилых домов и регистрации прав на это имущество.  
3. Указанные в пункте 1 строения признаются жилыми домами с момента их государственного учета в качестве таковых (статья 23).

**Вопрос 60. Основания изменения договора найма жилого помещения.**

     Статья 100. Изменение договора социального найма и найма жилого помещения  
1. Договор социального найма жилого помещения может быть изменен только с согласия нанимателя, совершеннолетних членов его семьи и наймодателя за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом (пункт 1 статьи 102).  
2. Договор найма жилого помещения может быть изменен только с согласия нанимателя, постоянно проживающих с ним граждан и наймодателя.  
3. Изменение состава семьи по договору социального найма и состава граждан, постоянно проживающих совместно с нанимателем по договору найма, а также получение по договору освободившихся жилых помещений влечет изменение соответствующего договора.  
      Статья 101. Изменение договора социального найма по требованию нанимателей, объединяющихся в одну семью  
1. Граждане, проживающие в одной квартире и пользующиеся в ней жилыми помещениями по отдельным договорам социального найма, в случае объединения в одну семью вправе требовать заключения с кем-либо из них одного договора социального найма на все занимаемые ими помещения.  
2. Отказ наймодателяв заключении отдельного договора социального найма может быть обжалован в судебном порядке.  
      Статья 102. Замена нанимателя в договоре социального найма и найма жилого помещения  
1. Совершеннолетний член семьи нанимателя по договору социального найма может с согласия нанимателя и остальных совершеннолетних членов семьи требовать признания его нанимателем по ранее заключенному договору социального найма вместо первоначального нанимателя. Такое же право принадлежит в случае смерти нанимателя любому совершеннолетнему члену семьи умершего.  
Споры, возникающие в связи с признанием члена семьи нанимателем, разрешаются в судебном порядке.  
2. По требованию нанимателя по договору найма и других граждан, постоянно с ним проживающих, и с согласия наймодателя наниматель в договоре найма жилого помещения может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно проживающих с нанимателем.  
В случае смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения договор продолжает действовать на тех же условиях, а нанимателем становится один из граждан, постоянно проживающих с прежним нанимателем, по общему согласию между ними. Если такое согласие не достигнуто, все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, становятся сонанимателями на условиях, определяемых типовым договором найма (статья 93).  
       Статья 103. Условия изменения договора социального найма жилого помещения  
Требования об изменении договора социального найма жилого помещения (статьи 101, 102) подлежат удовлетворению, если новый наниматель, член семьи нанимателя имеет в соответствии с настоящим Кодексом право на предоставление жилого помещения по договору социального найма

**Вопрос 61. Особенности расторжения договора найма жилого помещения.**

     Статья 104. Расторжение договора социального найма  
1. Наниматель жилого помещения вправе с согласия совершеннолетних членов семьи в любое время расторгнуть договор социального найма.  
2. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор социального найма считается расторгнутым со дня выезда.  
3. Расторжение договора социального найма жилого помещения по требованию наймодателя и нанимателя допускается в случаях, установленных статьей 106 настоящего Кодекса.  
     Статья 105. Расторжение договора найма  
1. Наниматель жилого помещения вправе с согласия других граждан, постоянно проживающих с ним, в любое время расторгнуть договор найма с письменного предупреждения наймодателя за три месяца.  
2. Расторжение договора найма по требованию наймодателя и нанимателя допускается по основаниям, установленным статьей 106 настоящего Кодекса.  
     Статья 106. Основания расторжения договоров социального найма и найма по требованию наймодателя и нанимателя  
1. Договор социального найма и договор найма могут быть расторгнуты по требованию наймодателя в случаях:  
1 ) невнесения нанимателем платы за жилое помещение в порядке и в сроки, установленные законодательством. По договору социального найма расторжение договора возможно и в случае невнесения платы за коммунальные услуги за шесть месяцев, а по договору найма - если это предусмотрено договором.  
Предусмотренный шестимесячный срок невнесения платы за жилое помещение по договору социального найма, который служит основанием для расторжения договора, органами власти субъектов Российской Федерации может быть увеличен с учетом особых обстоятельств;  
2) разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или лицами, за действия которых он отвечает;  
3) использования жилого помещения не по назначению, если меры предупреждения наймодателем оказались безрезультатными;  
4) систематического нарушения прав и интересов соседей, если меры предупреждения наймодателем оказались безрезультатными.  
В случаях, предусмотренных подпунктами 1 - 4 настоящего пункта, наймодателем может быть предложено нанимателю добровольно расторгнуть договор социального найма и найма жилого помещения (статья 105).  
В случаях, предусмотренных подпунктами 3 и 4 настоящего пункта, наймодатель до обращения в судебные органы может предупредить нанимателя о необходимости устранения нарушения.  
2. Договор социального найма и найма жилого помещения может быть расторгнут по требованию любой из сторон в договоре в случаях:  
1 ) если помещение стало непригодным для постоянного проживания, аварийного состояния дома, если дом грозит обвалом, либо если помещение утрачено в связи с чрезвычайными обстоятельствами;  
2) если дом подлежит сносу или переоборудованию в нежилой;  
3) если в результате капитального ремонта дома или реконструкции жилое помещение не может быть сохранено или существенно изменится в размере.  
3. По решению суда нанимателю может быть предоставлен срок не более года для устранения им нарушений, послуживших основанием для расторжения договора найма жилого помещения (пункт 1 настоящей статьи).  
Если в течение определенного судом срока наниматель не устранит допущенных нарушений или не примет всех необходимых мер для их устранения, суд по повторному обращению наймодателя принимает решение о расторжении договора найма жилого помещения. При этом по просьбе нанимателя суд в решении о расторжении договора может отсрочить исполнение решения на срок не более года.

**Вопрос 62. Приватизация жилых помещений.**

1. Приватизации подлежат жилые помещения, занимаемые по договору социального найма в домах государственного и муниципального жилищного фонда.  
Порядок приватизации жилого помещения устанавливается федеральным законом.  
Передача в собственность нанимателя занимаемого им жилого помещения осуществляется на основании договора, заключаемого нанимателем с собственником жилищного фонда или управомоченным им лицом.  
2. Гражданин имеет право на получение жилого помещения в собственность в порядке приватизации один раз, если иное не предусмотрено законом о приватизации жилищного фонда.  
Право на приватизацию сохраняется в случае признания в установленном порядке недействительным ранее заключенного договора на - приобретение жилого помещения в собственность в порядке приватизации.  
3. Гражданин, проживающий в жилом помещении, приобретенном в собственность в порядке приватизации, при условии, что это жилое помещение является у него единственным для постоянного проживания, вправе передать принадлежащее ему на праве собственности и свободное от обязательств жилое помещение собственнику жилищного фонда или управомоченному им лицу на условиях, установленных соответствующим договором, с согласия всех проживающих с ним совершеннолетних членов семьи, а собственник жилищного фонда или управомоченное им лицо принимает, если нет спора, жилое помещение в собственность и заключает с указанным гражданином договор социального найма в установленном порядке.

**Вопрос 72 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.

**Вопрос 84. Банки как субъекты гражданского права.**

**Вопрос 85. Элементы банковской системы России.**

Банк. Сист. Стала формироваться в России с сер. 80-х гг. советские коммерч. Банки осуществляли иную деятельность от ЦБ. 6 банков по различным отраслям. Позже сформировались гигантские структуры, которые открыли маленькие банки и филиалы банков.

Банк.сист. – сист. элементов, связан. м\у собой. Существует 2 уровня:

* ЦБ;
* Кредитные организации

**1.** ЦБ – юрид. лицо, некоммерческая организация. Имеет особенности:

* не имеет устава;
* не регистрируется.

Особенное положение обусл. Целями ЦБ:

- защита и обеспечение устойчивости рубля, его покупной способности и курса по отношению к ино валютам;

- развитие и укрепление банк. системы;

- обеспечение эффективного и бесперебойного функционирования системы расчета;

- участие в банковской деятельности России в качестве равноправного субъекта.

ЦБ осуществляет

* операции по расчетам;
* продажа\покупка государств. ц\б;
* продажа банковских гарантий и инвестиций;
* другие операции, как остальные банки.

**2.** Кредитная организация – коммерческая организация, которая осуществляет деятельность на основании лицензии.

1. Банк - кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Коммерческие банки имеют исключительное право на - привлечение во вклады средств физических и юридических лиц;

- ведение банковских счетов физ. и юрид. лиц.

2. Небанковские кредитные организации. Могут осуществлять только отдельные банк. операции (это ломбарды, лизинговые компании и др.)

Банковские операции осуществляются только на основе лицензии, а банк. сделки не требуют лицензирования.

*Банковские операции:*

1) привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);  
2) размещение привлеченных средств от своего имени и за свой счет;  
3) открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц;  
4) осуществление расчетов по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам;  
5) инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц;  
6) купля-продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах;  
7) привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов;  
8) выдача банковских гарантий;  
9) осуществление переводов денежных средств по поручению физических лиц без открытия банковских счетов (за исключением почтовых переводов)

*Банковские сделки:*

1) выдачу поручительств за третьих лиц, предусматривающих исполнение обязательств в денежной форме;  
2) приобретение права требования от третьих лиц исполнения обязательств в денежной форме;  
3) доверительное управление денежными средствами и иным имуществом по договору с физическими и юридическими лицами;  
4) осуществление операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями в соответствии с законодательством Российской Федерации;  
5) предоставление в аренду физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для хранения документов и ценностей;  
6) лизинговые операции;  
7) оказание консультационных и информационных услуг.

Все банковские операции и другие сделки осуществляются в рублях, а при наличии соответствующей лицензии Банка России - и в иностранной валюте. Правила осуществления банковских операций, в том числе правила их материально-технического обеспечения, устанавливаются Банком России в соответствии с федеральными законами.  
Кредитной организации запрещается заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью.

**Вопрос 86. Биржи как субъекты торгового права. Классификация бирж.**

Первая биржа появилась в г. Лантверпен (специи из Индии). В России, в 1703 г. – в Петербурге, при ПетреI.

На бирже осуществляется только торговля товарами с родовыми признаками (определяемые весом, числом, мерой).

*Субъекты биржи*.

**1.** Члены биржи – лица, постоянно участвующие в деятельности биржи и аккредитованы этой биржей.

Основная роль – биржевое посредничество. Это биржевые фирмы (коммерческие организации), брокерские конторы (филиал коммерч. организации), независимые брокеры (д. иметь статус частного предпринимателя и лицензию на осуществление определенной деятельности).

*Брокер* – биржевой посредник. Осуществляет свою деятельность в 3 вариантах:

- от имени клиента и за его счет (разновидность договорных поручений);

- от имени клиента и за свой счет (договор комиссии);

- от своего имени, за счет клиента.

*Дилер* – биржевой посредник, осуществляющий деятельность от своего имени и за свой счет в интересах клиента.

Члены биржи, но не бирж. посредники могут осуществлять деятельность только с реальным товаром.

**2.** Посетители биржи.

Не являются членами биржи. Могут участвовать в биржевой торговле в соответствии с учредительными документами.

*Постоянные посетители.* Не более 30% от всех посетителей. Срок участия в торгах не более 3 лет.

*Разовые посетители.* Имеют право на совершение сделок с реальным товаром в реальном времени за свой счет.

Посетители биржи пользуются услугами биржи за плату.

*Признаки биржи*:

- торговля в форме гласных публичных торгов;

- торговля производится в заранее определенном месте и в заранее определенное время;

- правила торговли на каждой бирже определяются самой биржей, следоват-но повышается эффективность торговли.

*Биржа* в российском праве – это юрид. лицо, целью деятельности которого является организация биржевой оптовой торговли определенным биржевым товаром (товаром с родовыми признаками), осуществляемой в форме гласных публичных торгов в заранее определенном месте и в определенное время по биржевым правилам.

*Виды бирж:*

* торговые (товарные) б.;
* фондовые б.;
* валютные б.

**Вопрос 87. Биржевые сделки. Понятие и виды.**

*Биржевая сделка –* зарегистрированный биржевой договор, заключенный участниками биржевой торговли в отношении биржевого товара в ходе биржевых торгов. Это договор на реализацию товара (договор купли/продажи, поставки и т.д.)

Особенности:

1. Место и время проведения сделки: биржа, время работы биржи.
2. Особенность участников сделки: сделки происходят м/у участниками бирж. торгов.
3. Особенность предмета: биржевым товаром м. б. товар, не изъятый из гражданского оборота и не ограниченный в обороте, не может быть недвижимое имущество и объекты интеллектуальной собственности.
4. Порядок совершения сделок.

*Виды биржевых сделок.*

1. Сделки с реальным товаром (реальные сделки).

- *кассовые сделки,* сделки на наличные. Связаны с взаимной передачей прав и обязательств в отношении реального товара: товар д. Передаваться в определенный срок (обычно не более 14 дней).

- *форвардные сделки*. Суть та же, срок более 14 дней.

2. Сделки без реального товара.

- *фьючерсные сделки* – сделки, связанные с передачей прав и обязанностей в отношении стандартного контракта на поставку биржевого товара (товары не передаются, а посредник получает деньги за перепродажу контракта).

- *опционные сделки* – сделки спекулятивные, хиджирование (страхование) определенной цены сделки, она д. быть средней.

Вопрос 89. Фондовые биржи.

Фондовая биржа – это некоммерческая организация, исключительным предметом деятельности которой являются:

- организация торговли на рынке ц/б;

- депозитарная деятельность (по хранению ц/б);

- клиринговая деятельность (по определению взаимных обязательств и их зачету по постоянным ц/б).

Фонд. б. – некоммерческое партнерство. Организация со специальной правосубъектностью.

Фондовая биржа организует торговлю только между членами биржи. Другие участники рынка ценных бумаг могут совершать операции на бирже исключительно через посредничество членов биржи.  
Служащие фондовой биржи не могут быть учредителями и участниками профессиональных участников рынка ценных бумаг юридических лиц, а также самостоятельно участвовать в качестве предпринимателей в деятельности фондовой биржи.  
Фондовые отделы товарных и валютных бирж, являющиеся таковыми согласно законодательству Российской Федерации, признаются в целях настоящего Федерального закона фондовыми биржами и в своей деятельности, за исключением вопросов их создания и организационно-правовой формы, руководствуются требованиями настоящего Федерального закона, предъявленными к фондовым биржам.

Члены фондовой биржи

Членами фондовой биржи могут быть любые профессиональные участники рынка ценных бумаг, которые осуществляют деятельность, указанную в главе 2 настоящего Федерального закона. Порядок вступления в члены фондовой биржи, выхода и исключения из членов фондовой биржи определяется фондовой биржей самостоятельно на основании ее внутренних документов.  
Фондовая биржа вправе устанавливать количественные ограничения числа ее членов.  
Неравноправное положение членов фондовой биржи, временное членство, а также сдача мест в аренду и их передача в залог лицам, не являющимся членами данной фондовой биржи, не допускаются.

*Основные права и обязанности фондовой биржи*

Фондовая биржа самостоятельно устанавливает размеры и порядок взимания:

- отчислений в пользу фондовой биржи от вознаграждения, получаемого ее членами за участие в биржевых сделках;

- взносов, сборов и других платежей, вносимых членами фондовой биржи за услуги, оказываемые фондовой биржей;

- штрафов, уплачиваемых за нарушение требований устава биржи, правил биржевой торговли и других внутренних документов фондовой биржи.  
Фондовая биржа самостоятельно устанавливает процедуру включения в список ценных бумаг, допущенных к обращению на бирже, процедуру листинга и делистинга.

Фондовая биржа обязана обеспечить гласность и публичность проводимых торгов путем оповещения ее членов о месте и времени проведения торгов, о списке и котировке ценных бумаг, допущенных к обращению на бирже, о результатах торговых сессий, а также предоставить другую информацию, указанную в статье 9 настоящего Федерального закона.  
Фондовая биржа не вправе устанавливать размеры вознаграждения, взимаемого ее членами за совершение биржевых сделок.

**Вопрос 90. Валютные биржи.**

*Валютная биржа –* некоммерческая организация, действующая в форме некоммерческого партнерства.

Участники бирж. торговли (члены биржи) – банки и др. финанс. Организации, имеющие лицензию ЦБ на валютные операции. Членство определяется самой биржей.

Перед началом торгов члены б. отдают заявку на продажу или покупку валюты. Минимальная сумма покупки – 10000$.

Большую роль на наших валютных биржах играет ЦБ. Во время торгов он может вводить лимиты, когда есть явное несовпадение м/у спросом и предложением.

Начальный и средний курс валюты определяется маклером. Начальный – курс, зафиксированный на прошлых торгах.

Государственное регулирование осуществляет ЦБ. Может проводить валютные интервенции: покупку/продажу валюты для изменения курса.

**Вопрос 95. Понятие несостоятельности (банкротства). Критерии и признаки.**

*Несостоятельность (банкротство*) - признанная арбитражным судом или объявленная должником неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (далее - банкротство);

*Признаки банкротства*

1. Гражданин считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения и если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества.   
2. Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.   
3. Положения, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если иное не установлено настоящим Федеральным законом

**Вопрос 96. Процедуры банкротства. Понятие и классификации.**

Процедуры банкротства

1. При рассмотрении дела о банкротстве должника юридического лица применяются следующие процедуры банкротства:

- *наблюдение*: процедура банкротства, применяемая к должнику с момента принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом должника до момента, определяемого в соответствии с настоящим Федеральным законом, в целях обеспечения сохранности имущества должника и проведения анализа финансового состояния должника;

- *внешнее управление*: (судебная санация) - процедура банкротства, применяемая к должнику в целях восстановления его платежеспособности, с передачей полномочий по управлению должником внешнему управляющему;

- *конкурсное производство*: процедура банкротства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях соразмерного удовлетворения требований кредиторов;

- *мировое соглашение*;

- иные процедуры банкротства, предусмотренные настоящим Федеральным законом.

2. При рассмотрении дела о банкротстве должника-гражданина применяются следующие процедуры банкротства:

- *конкурсное производство*;

- *мировое соглашение*;

- иные процедуры банкротства, предусмотренные настоящим Федеральным законом

**Вопрос 91. Финансово-промышленные группы как субъекты торгового права.**

Для объединения промышленного капитала государство д. было что-то сделать. Президент издал указ о создании ФПГ, но они не создавались. Другой указ 30 ноября 1995г. «Закон о ФПГ», опять неохотно созд-сь. 1 апреля указ президента «О мерах стимулирования создания ФПГ». С этого времени начали реально создаваться.

ФПГ – это объединение промышленности и финансов, следоват. Возникает опасность монополизации, государство вводит гос. контроль.

*ФПГ* – совокупность юрид. лиц, действующих как основные и дочерние общества, либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы на основании договора о создании ФПГ для реализации инвестиционных и иных программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынка сбыта товаров и услуг (Т и У), повышение эффективности производства, создания новых рабочих мест.

Сущ-ют 2 типа ФПГ:

1) Действующие основные и дочерние общества. (Более частый вид)

2) Совокупность юр. лиц, базой объединения которых является договор о создании ФПГ, по которому юр. лица полностью объединяют свои материальные и нематериальные активы. Это система участия.

*Цели ФПГ:* технологическая или экономическая интеграция для реализации инвестиционных или иных проектов и программ.

Обязательные участники ФПГ 2 типа:

- организации, действ-е, в сфере производства Ти У;

- банки или иные кредитные организации.

М. быть и другие участники – инициативные (коммерческие, некоммерческие, иностранные организации, м. входить муниципальные или государственные организации)

Не могут быть участниками ФПГ общественные и религиозные организации.

Не допускается участие организаций более, чем в 1 ФПГ.

В ФПГ 2 типа создается центральная компания – юр. лицо, учрежденное всеми учредителями договора о создании ФПГ. По отношению к другим участникам, эта компания – основное общество. Она уполномочена на ведение дел ФПГ. Она м. быть в форме хозяйственного общества, либо ассоциации и союза юр. лиц. Она ведет консолидированный отчет о деятельности всех юр. лиц ФПГ (и еще что-то). В общем, проводит основную деятельность ФПГ.

*Создание ФПГ.*

ФПГ считается созданным с момента госуд. регистрации. Для создания 2 типа ФПГ необходимо подписание договора:

- порядок и условия учреждения ФПГ;

- объем, порядок и условия объединения активов;

- цель создания;

- срок договора.

Помимо договора и для 1 и 2 типа необходим организационный проект – пакет документов, представляющий центральной компанией ФПГ в полномочия государственных органов и содержащий сведения о целях и задачах деятельности ФПГ, предполагаемых результатах. Также указываются иные сведения, необходимые для принятия решения о регистрации.

Для регистрации необходимо заключение федерального антимонопольного органа, чтобы защитить от создания монополии.

Меры государственной поддержки ФПГ:

* зачет задолженностей участников ФПГ;
* предоставления участникам ФПГ права самостоятельно определять сроки амортизации оборудования;
* (одно не записано)
* передача временно закрепленных за государством пакетов акций;
* предоставление государственных гарантий на получение кредитов.

Меры государственного контроля ФПГ:

* проверка деятельности ФПГ
* государству предоставляются отчеты о достижении результатов деятельности ФПГ.

Таким образом, государство решает, может ли существовать ФПГ, так как ФПГ может быть ликвидирована путем прекращения действия лицензии на деятельность ФПГ.