**Ответственность по гражданскому**

**праву**

**Тема № 10 «Ответственность по гражданскому**

**праву».**

**Учебные и воспитательные цели:**

1. **Изучить с курсантами основные положения законодательства о гражданско-правовой ответственности.**

**2. Воспитывать у курсантов чувство ответственно- сти за надлежащее исполнение обязанностей, научить защищать в законном порядке гражданские права.**

**Время - 2 часа (90 минут).**

**План.**

**Введение..............................................................5 мин.**

**Основная часть..................................................90 мин.**

**Учебные вопросы.**

1. **Понятие особенности и виды**

**гражданско-правовой**

**ответственности..............................40 мин.**

1. **Условия и размер гражданско-**

**правовой ответственности...............40 мин.**

**Заключение...........................................................5 мин.**

**Литература.**

1. **Конституция Р.Ф.**
2. **Основы гражданского законодательства Союза ССР**

**и республик от 31 мая 1993 г.**

1. **Учебник «Гражданское право» изд. 1993 г.**

**Под редакцией профессора Суханова Е. А.**

**Учебно-материальное обеспечение.**

1. **Кодосхемы.**
2. **Диапозитивы.**
3. **Комплект-подборка юридической литературы**

**и нормативных актов.**

**Введение**

Продолжая изучение этой сложной темы, мы переходим к рассмотрению учебных вопросов ее 2- части. Таким образом, наша сегодняшняя лекция будет целиком посвящена проблеме ответственности по гражданскому праву - одного из важнейших институтов отрасли.

1. **Понятие, особенности и виды гражданско-правовой ответственности.**

Гржданско-правовая ответственность - один из видов юридической ответственности, свойственный такой отрасли права, как гражданское. Поэтому гражданско-правовая ответственность обладает рядом общих черт, характерных для юридической ответственности, в целом как общеправовой категории, так и рядом черт, специфических, дающих представление о ее особенностях в гражданском праве.

С общефилософской точки зрения ответственность предполагает какую-либо обязанность лица совершить что-то, либо не совершать ничего. Таким образом, это политическая, моральная, позитивная, но не юридическая ответственность.

Для юридической ответственности характерны четыре основных признака:

а) юридическая ответственность есть лишь одна из форм государственного принуждения к соблюдению норм права;

б) она применяется к лицам, совершившим правонарушение;

в) она может быть, применена к правонарушителю только уполноченными на то государственными или общественными органами в пределах установленной для них законом компетенции;

г) она состоит в применении к правонарушителю предусмотренных законом санкций.

Все отмеченные выше признаки юридической ответственности характерны для ответственности по гражданскому праву. Наряду с этим граждаско-правовая ответственность имеет специфические особенности, которые состоят в следующем.

Так как основную массу регулируемых гражданским правом отношений составляют отношению имущественные, то основной особенностью гражданско-правовой ответственности является ее имущественный характер, в т.ч. при возмещении физических и нравственных страданий, причиненных им неправомерными действиями (п.6 ст. 7, ст.131 Основ).

Гражданские правоотношения строятся как отношения между равноправными партнерами, где нарушение обязанностей одним всегда влечет за собой нарушение прав другого. Поэтому второй особенностью гражданско-правовой ответственности является то, что это - ответственность одного контрагента перед другим, ответственность правонарушителя перед потерпевшим.

Эквивалентно-возмездный характер товарно-денежных отношений определяет третью особенность гражданско-правовой ответственности: соответствие размера ответственности размеру причиненного вреда или убытков.

А из этого следует, что гражданско-правовая ответственность, по общему правилу, носит компенсационный, восстановительный, воспитательный и стимулирующий характер.

Наконец, 4-й особенностью является юридическое равноправие сторон и, следовательно, равной ответственности, независимо от форм собственности, на которой она основана.

Из сказанного вытекает, что гражданско-правовая ответственность есть одна из форм государственного принуждения, связанного с применением компетентным государственным органом (судом и т.п.) к нарушителю гражданских прав и обязанностей санкций имущественного характера, влекущих для него неблагоприятные имущественные последствия.

Как следует из определения, гражданско-правовая ответственность связана с применением санкций имущественного характера, которые подразделяются на 3 основных вида:

а) конфискационные санкции - связаны с безвозмездным изъятием в фонд государства имущества правонарушителя (ст.169 ГК РФ). Следует подчеркнуть, что подобные санкции применяются в гражданском праве очень редко, специально оговоренных законодательством случаях;

б) стимулирующие (штрафные) санкции применяются к правонарушителю независимо от тех убытков, от того имущественного ущерба, которые понес потерпевший вследствие правонарушения, допущенного другой стороной. От конфискационных эти санкции отличаются тем, что первые взыскиваются с правонарушителя в доход государства, тогда как стимулирующие взыскиваются в пользу потерпевшей стороны Стимулирующими санкциями в гражданском праве являются неустойка, штраф и пеня;

в) компенсационные санкции имеют своим назначением возмещение потерпевшей стороне вреда или убытков, причиненных правонарушителем. Характерным примером компенсацион6ных санкций является возмещение морального вреда гражданину причинителем при наличии его вины (ст.151 ГК РФ) и в других предусмотренных законодательством случаях.

Гражданско-правовая ответственность может быть различной в зависимости от обстоятельств. Так, в зависимости от характера нарушенного правоотношения говорят об ответственности договорной и внедоговорной. При множественности лиц в обязательстве, причастных к его нарушению, возникает ответственность долевая, солидарная и субсидиарная. В тех случаях, когда правонарушение является результатом виновного поведения как обязанного, так и управомоченного субъекта, говорят о так называемой смешанной ответственности. И, наконец, в жизни встречаются случаи, когда одно лицо отвечает за действия других лиц (например, ответственность организации за действия своих работников, совершенных в рамках трудовых (служебных обязанностей)). При определенных обстоятельствах закон допускает переложение этой ответственности на правонарушителя путем предъявления т.н. регрессного иска. В этом случае говорят об ответственности в порядке регресса.

Рассмотрим подробно каждый из перечисленных нами видов ответственности.

Договорная ответственность наступает в случаях нарушения обязательства, возникшего из договора.

Внедоговорная ответственность имеет место, когда вред, убытки или иные последствия причинены потерпевшей стороне лицом, не состоящим с ней в договорных отношениях, например, вследствие причинения вреда одним лицом другому и т.п.

Долевая ответственность означает, что каждый из должников несет ответственность в определенной, установленной законом или договоре доле. Например, наследники, принявшие наследство, несут ответственность по долгам наследодателя только в размере действительной стоимости перешедшего к ним имущества (ст. 553 ГК). Долевая ответственность применяется во всех случаях, когда это прямо установлено законом, а также когда закон не предусматривает иного вида ответственности при множественности ответственных лиц. Если размер долей ответственных лиц не определен законом или договором, предполагается, что они несут ответственность в равных долях (ст.321 ГК РФ).

Солидарная ответственность применяется только в тех

случаях, когда на этой прямо указано в законе или договоре.[[1]](#footnote-1)

Сущность солидарной ответственности состоит в том, что кредитор вправе предъявить требование как ко всем должникам, так и к каждому в отдельности, причем как в полной сумме долга, так и в части. Он может, например, взыскать возмещение причиненного вреда полностью с любого из должников. В свою очередь, остальные должники будут нести ответственность перед лицом, возместившим вред, в равных долях. В силу закона солидарную ответственность несут лица, совместно причинившие вред, при неделимости предмета обязательства и в других случаях (ст.322 ГК РФ).

Субсидиарная - ответственность дополнительная. Она применяется, в частности, когда речь идет об ответственности родителей (попечителей) за вред, причиненный несовершеннолетними детьми в возрасте от 15 до 18 лет.

В тех случаях, когда правонарушение явилось результатом виновного поведения всех участников правоотношения, говорят о т.н. смешанной ответственности (п.3 ст. 71 Основ). При смешанной ответственности ее размер определяется соответственно степени вины каждой из сторон. Типичным случаем такой ответственности в гражданском праве является ответственность, связанная с возмещением убытков, возникших от столкновения судов. Кодекс торгового мореплавания СССР (КТМ) предусматривает на этот счет следующие правила. Если столкновение судов произошло случайно или вследствие непреодолимой силы, то никакой ответственности не наступает. Убытки несет тот, кто их потерпел. Если же столкновение судов вызвано неправильными действиями или упущениями одно из них, то и ответственность в форме возмещения убытков возлагается на виновную в столкновении сторону. В тех же случаях, когда столкновение вызвано неправильными действиями всех столкнувшихся судов, то «ответственность каждой из сторон определяется соразмерно степени вины» (ст. 255 КТМ).

И, наконец, ответственность в порядке регресса имеет место в тех случаях, когда лицо, понесшее ответственность перед потерпевшим по вине третьего лица, вправе требовать от последнего возмещения понесенных убытков полностью или в определенной части. Так, страховая организация, возместившая собственнику автомобиля причиненный третьим лицом вред, вправе потребовать возмещения убытков с виновного причинителя вреда.

Таковы понятия, особенности и виды гражданско-правовой ответственности.

1. **Условия и размер гражданско-правовой ответственности.**

Основанием для применения к нарушителю гражданских прав и обязанностей мер гражданско-правовой ответственности является совершение им правонарушения.

Несмотря на различные виды гражданских правонарушений, встречающихся в жизни, и на различия в условиях и мерах ответственности, существуют общие и специальные условия наступления гражданско-правовой ответственности.

Совокупность общих условий, наличие которых необходимо для возложения ответственности на нарушителя гражданских прав и обязанностей и которые в различных сочетаниях встречаются при любом гражданском правонарушении, называют составом гражданского правонарушения.

Эти условия следующие:

а) противоправное нарушение лицом возложенных на него обязанностей и субъективных прав других лиц;

б) наличие вреда или убытков;

в) наличие причинной связи между противоправным поведением правонарушителя и наступившими вредоносными последствиями;

г) наличие вины правонарушителя.

Рассмотрим кратко каждое из перечисленных условий.

Противоправным по гражданскому праву признается поведение, которое нарушает права и обязанности, предусмотренные или санкционированные нормами гражданского права, но противоречащие общим началам и смысл гражданского законодательства.

Противоправным по гражданскому праву может быть как действие, так и бездействие. Бездействие может быть, признано противоправным, когда лицо было обязано выполнить определенное действие, но действие исполнено не было. Если же такого рода обязанность прямо не была предусмотрена, то говорить о противоправности бездействия нет оснований.

Не являются противоправными действия лиц, которые совершены в состоянии необходимой обороны. Гражданское законодательство устанавливает, что не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если не были превышены ее пределы. Лицо, оборонявшееся против преступного посягательства и причинившее нападавшему вред, не несет ответственности за его причинение в момент, когда он отбивал нападение.

Не может быть признано противоправным и такое поведение лица, когда вред или убытки причинены им при осуществлении своего права, если это происходило в рамках, установленных законом. И, наконец, правомерные действия участников гражданских правоотношений не влекут за собой ответственности, за исключением случаев, когда возмещение вреда правомерными действиями предусмотрено законом.

При рассмотрении вопрос о противоправности поведения часто возникают вопросы, связанные с моральной оценкой поведения правонарушителя. Это обусловлено тем, что субъекты гражданских правоотношений должны не только соблюдать законы, но и уважать моральные принципы общества (п.2 ст.5 Основ). Значит ли сказанное, что нарушение названных моральных правил следует рассматривать как противоправное поведение? Нет. Оно может быть, признано противоправным только когда закон придает конкретным моральным правилам правовой характер (например, ст.98 ЖК).

В том случае, когда результатом противоправного поведения является причинение потерпевшему вреда или убытков, наличие их - необходимое условие возложения гражданско-правовой ответственности.

Под вредом в гражданском праве понимают всякое умаление личного или имущественного блага. Различают вред материальный и моральный. Материальный вред всегда связан с имущественными потерями для потерпевшего (в виде уменьшения стоимости поврежденной вещи, утраты полностью или частично заработка и т.п.). Моральный же вред может, как повлечь за собой материальные утраты, так и не повлечь таковых. Например, неизгладимое обезображение лица военнослужащего вследствие аварии с материальными потерями не связано, хотя и причиняет значительные страдания и создав житейские трудности. Как уже отмечалось ранее, моральный вред, как и материальный, может быть возмещен в денежной форме, хотя в ряде случаев такое «возмещение» может носить лишь приблизительный или даже символический характер (ст.131 Основ).

Практически мыслимы два способа возмещения вреда:

1. В натуре (предоставление вещи такого же рода, ее ремонт и т.п.).
2. Путем возмещения причиненных убытков (возмещение денежной стоимости вещи, выплаты утраченного заработка и т.д.).

Под убытками понимаются имущественные потери, выраженные в денежной форме. Необходимо различать убытки в экономическом и юридическом их значении. Под убытками в экономическом смысле понимаются любые потери в имуществе независимо от породивших их причин. Под убытками в юридическом смысле понимаются те невыгодные имущественные последствия, которые наступают для потерпевшего вследствие противоправного нарушения обязательства либо причинения вреда его личности или имуществу, выраженные в денежной форме.

Согласно п. 2 ст.6 Основ в состав убытков входят: расходы, понесенные потерпевшим; утрата или повреждение его имущества, а также недополучение доходов, которые он мог бы получить при отсутствии правонарушения. При этом расходы, утрата или повреждение имущества относятся к реальному или «положительному» ущербу.

Недополученные доходы или упущенная выгода (под ними обычно понимаются доходы, которые могли бы быть получены потерпевшим при обычных условиях гражданского оборота) относятся к «отрицательному» ущербу. Однако такие доходы не могут определяться произвольно. К ним могут относиться лишь те, которые могли бы быть получены на законном основании и в пределах нормального гражданского оборота.

Едва ли, например, можно признать нормальным определение указанных доходов по ценам, складывающимся в условиях дефицитной экономики, использования монопольного положения на рынке товаров и услуг и т.п.

В тех случаях, когда неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства кредитору вред или убытки, для возложения гражданско-правовой ответственности на должника необходимо установить причинную связь между противоправным поведением нарушителя и возникшим вредом или убытками. Ведь вред или убытки возмещаются теми, кто их причинил.

Причинная связь - категория философская. Для юридической науки и практики она имеет значение только при применении мер юридической ответственности к правонарушителю, поведение которого привело к наступлению неблагоприятного результата. Поэтому в основе ее установления при рассмотрении конкретного гражданского дела лежит учение диалектического материализма. Думается, что именно по этой причине наша судебная и арбитражная практика не восприняла теории, объясняющие зависимость через иные философские категории, т.к. необходимость и случайность, возможность и действительность.

Юридическая наука и практика имеют дело с причинными связями в сфере общественной деятельности людей, и это придает им ряд особенностей в сравнении с причинами связями, существующими в естественной природе.

Во-первых, причинные связи в общественной жизни не исчерпываются естественной связью между вещами и не могут быть сведены к ним.

Вторая особенность причинных связей в обществе состоит в том, что в качестве причины здесь всегда выступает определенная деятельность, поведение людей.

Третья особенность состоит в том, что исследование их приходится вести не от причины к следствию, а наоборот, от следствия к причине.

Вместе с тем, причинные связи в обществе обладают и некоторыми общими свойствами. Так, например, причина всегда предшествует следствию, а следствие всегда результат действия причины.

Таким образом, причинная связь - такая связь между явлениями, при которой, одно явление (причина), предшествует другому (следствию) и порождает его.

Но как установить, порожден ли результат именно данной причиной? Явились ли убытки результатом противоправного поведения нарушителя или они - результат иных причин? Ответ на поставленный вопрос может дать только практика, эксперименты, показания свидетелей, собранные по делу материалы и т.д.

Статьи 6, 71, 126 и другие Основ указывают на вину как условие гражданско-правовой ответственности. Закон не дает определения вины, а лишь предусматривает ее наличие, если иное не установлено законом или договором. Из сказанного следует, что вина является субъективным условием ответственность и выражает отношение правонарушителя к собственному противоправному поведению и его последствиям.

Таким образом, вина - есть психическое отношение лиц к своему противоправному поведению и его результату, основанное на возможность предвидения и предотвращения последствий поведения, признаваемое с точки зрения закона недопустимым.

Различают вину умышленную и неосторожную. При этом определение умышленного или неосторожного гражданского правонарушения фактически совпадает с определением умысла и неосторожности в уголовном праве. Однако различие в гражданском праве вины умышленной и неосторожной, в отличие от уголовного права, имеет сравнительно небольшое значение, т.к. по общему правилу на наступление и размер ответственности не влияет. Лишь в отдельных, определенных законом случаях, наступление установленных последствий связывается с той или иной формой вины.

Так, применение конфискационной санкции в виде взыскания исполненного или того, что должно быть, исполнено, в доход государства связывается законом лишь с умышленным совершением сделки с целью, заведомо противной интересам государства и общества. Или, например, ст. 128 Основ предусматривает, что владелец источника повышенной опасности освобождается от ответственности за причиненный вред лишь при умысле потерпевшего, простая (легкая) неосторожность потерпевшего не освобождает его от ответственности, однако грубая неосторожность может стать основанием для снижения ответственности причинителя вреда (п.1 ст.132 Основ).

Понятие вины юридического лица имеет две основные особенности.

Во-первых, правонарушение, допускаемое юридическим лицом, всегда - результат неисполнения или ненадлежащего исполнения его работниками или даже всем коллективом служебных обязанностей. Иногда вообще невозможно определить конкретную вину того или иного лица в неисполнении обязательств юридическим лицом. В этом случае закон исходит из презумпции (предположения) вины нарушителя и устанавливает, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п.4 ст.6, п.1 ст.71 Основ).

Во-вторых, принять действенные меры к предотвращению различного рода нарушений обязательств у юридического лица значительно больше. Поэтому подходить к вопросу о вине гражданина и юридического лица с одной меркой было бы неправильно.

В соответствии с п.1 ст.71 Основ должник освобождается от ответственности, если докажет, что принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательств. В зависимости от этого его поведение и должно оцениваться как виновное или невиновное.

Важной особенностью применения категории вины в гражданском праве является установление законом презумпции, возлагающих бремя показывания данного условия ответственности на одного из участников гражданского правоотношения. Все участники гражданских правоотношений считаются добросовестными, однако при нарушении кем-либо из них гражданско-правовых обязанностей предполагается его виновность (кроме случаев, когда законодательными актами предусмотрено иное).

Презумпция вины нарушителя гражданских прав и обязанностей (п.4 ст.6 Основ) означает, что потерпевший не обязан доказывать его вину как условие ответственности. Поскольку он и так предполагается законом, сам нарушитель для освобождения от ответственности должен доказать отсутствие своей вины, сославшись на соответствующие обстоятельства дела. В противном случае наступает его ответственность перед потерпевшим (кредитором).

Действующее гражданское законодательство предусматривает случаи ответственности независимо от вины правонарушителя. Так, ответственность может наступить при причинении вреда или убытков в результате стечения случайных обстоятельств, а в некоторых случаях даже в результате т.н. непреодолимой силы.

Случайным называется такое событие, которое могло быть, но не было предотвращено должником исключительно потому, что он не мог его предвидеть и предотвратить в виду внезапности наступления.

Непреодолимая сила (форс мажор) - такое событие, которое должник не смог бы предотвратить имеющимися у него в данный момент средствами, если бы даже и смог его предвидеть. Пункт 2 ст. 71 Основ определяет непреодолимую силу как чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство.

Закон предусматривает несколько случаев ответственности независимо от вины (причинение вреда источником повышенной опасности п.1 ст.128 Основ, ответственность воздушно-транспортной организации в соответствии со ст.101 ВК СССР и др.).

Важной законодательной новеллой является правило п.2 ст.71 Основ, предусматривающее ответственность профессионального предпринимателя (коммерсанта) за всякое неисполнение коммерческих обязанностей, если они не был вызваны действиями непреодолимой силы.

От ответственности независимо от вины следует отличать

ответственность за третьих лиц, которая может вытекать непосредственно из закона (например, ответственность организации за неправомерное поведение его работников). Кроме того, ответственность за деятельность третьих лиц может наступать и в силу договора, заключенного ответчиком с третьим лицам (ст.92 Основ).

И еще один вопрос, требующий особого внимания. Речь идет о размере гражданско-правовой ответственности. Так, гражданское законодательство исходит из принципа полноты гражданско-правовой ответственности. Это значит, что лицо, причинившее вред или убытки, обязано возместить их в полном объеме. В определенных случаях законом или договором может быть предусмотрено повышение или уменьшение размера ответственности.

Товарно-денежный характер регулируемых гражданским правом отношений определяет и объективные границы размера гражданско-правовой ответственности: сумма причиненных убытков. Именно поэтому п.3 ст.68 Основ устанавливает, что если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства законом или договором взимается неустойка, то убытки взыскиваются в части, не покрытые неустойкой. Названое правило носит общий характер и применяется, если иное не предусмотрено законом или договором.

Из данного правила могут быть предусмотрены исключения. Когда за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства взыскивается только неустойка, но не убытки; когда неустойка может взыскиваться сверх возмещения убытков (например, штраф за поставку недоброкачественной или некомплектной продукции). Наконец, законом или договором может быть закреплен такой порядок, когда с нарушителя обязательства взыскиваются либо неустойка, либо убытки.

И еще один момент, который следует подчеркнуть особо. Речь идет о разнице в подходах к ответственности коммерческих организаций и граждан. Так, риск самостоятельной хозяйственной деятельности товаропроизводителя теперь прямо связан с возможностью его банкротства и, следовательно, взыскание может быть, обращено на любое принадлежащее ему имущество (здания, сооружения, оборудование и т.п.).

Несколько иначе решается вопрос об ответственности граждан, которые, как и юридические лица, отвечают по долгам имуществом, являющимся их собственностью. При этом, однако, законодательными актами определен перечень имущества граждан, на которое по закону взыскание по претензиям кредитором не может быть обращено (Приложение 1 ГПК РСФСР).

**Заключение.**

Подытоживая сказанное, необходимо отметить, что изучаемая нами тема имеет большое практическое, прикладное значение. Поэтому уяснение понятий и видов гражданско-правовой ответственности, условий ее наступления и размера является главным условием вашего дальнейшего движения вперед в изучении всего курса «Гражданского права».

**Гражданско-правовой договор**

**Тема №23 «Гражданско-правовой договор».**

**Учебные и воспитательные цели.**

1. **Изучить с курсантами основные положения действующего законодательства о гражданско-правовом договоре.**

**2. Воспитывать чувство ответственности за строгое выполнение норм гражданского права.**

**Время - 2 часа (90 минут).**

**План.**

1. **Введение...............................................5 мин.**
2. **Основная часть..................................80 мин.**

**Учебные вопросы:**

1. **Понятие и содержание гражданско-правового договора...................40 мин.**
2. **Заключение, изменение и расторжение**

**договора..................................40 мин.**

**3. Заключение........................................5 мин.**

**Литература.**

1. **Конституция Р.Ф.**
2. **Основы гражданского законодательства**

**Раздел 3, глава 8.**

1. **Гражданский кодекс РСФСР главы 15-20.**
2. **Гражданское право. Учебник под редакцией**

**Е. А. Суханова 1993 г. Часть 2,**

**страницы 40-** **62.**

**5. Практикум по гражданскому праву, часть 1**

**страницы 11-16.**

**Учебно-материальное обеспечение.**

1. **Кодосхемы.**
2. **Слайды.**
3. **Телевизионная система лекториев.**
4. **Выставка нормативно-правовой и учебной**

**литературы.**

**Введение.**

Среди оснований возникновения обязательств главное место занимают договоры. Будучи важнейшим средством правового регулирования имущественных и соответствующих неимущественных отношений, договоры устанавливают юридическую связь между его участниками, определяют требования к порядку и последовательности совершения ими необходимых действий, реализуют ряд общих начал и принципов гражданского права.

Особую роль договор призван сыграть в формировании и развитии рыночной экономики, поскольку в ее условиях производство и обмен приводятся в движение не распорядительными актами органов управления, а личной заинтересованностью и инициативой людей.

Таким образом, вся совокупность заключаемых договоров по обмену результатов производственной и иной деятельности образует ядро рыночного механизма, составляет его основное содержание. Вот почему так важно разобраться и усвоить понятие и классификацию гражданско-правовых договоров, их содержание, порядок заключения, изменения и расторжения, другие связанные с ним вопросы.

1. **Понятие и содержание гражданско-правового договора.**

Изложение нашего вопроса целесообразно начать с определения гражданско-правового договора.

.

Итак, договор представляет собой соглашение двух и большего числа лиц об осуществлении определенных действий и установлении регулирующих такие действия взаимных прав и обязанностей, исполнение которых обеспечивается мерами государственно-организованного принуждения. Усвоив данное определение и проанализировав его, важно определить соотношение договора с такими правовыми категориями, как сделка и обязательство. Твердое знание этих понятий позволяет сделать вывод о том, что:

а) роль и функции договора значительно шире, чем у традиционно понимаемой сделки;

б) договор является одним из оснований возникновения прав и обязанностей, т.е. гражданско-правовых обязательств.

По характеру влияния законодательства на определение содержания обязательств можно выделить следующие условия:

юридико-фактические и правообразующие.

Под юридико-фактическими следует понимать условия договора, воспринимаемые сторонами из законодательных актов.

Правообразующие условия вырабатываются субъектами самостоятельно. В отдельных случаях закон может указывать на возможность или целесообразность включения в договор таких условий. Однако не определяя их содержания.

Вышеназванные условия, принятые участниками договора, представляют собой юридическую программу их будущей деятельности.

Особое внимание следует уделить такому вопросу, как классификация договоров. Это важно потому, что применяемые в гражданском обороте договоры характеризуются большим разнообразием. При этом разграничение договоров может проводиться по различным основаниям.

Так, наиболее значимо разделение договоров по содержанию регулируемой ими деятельности. По данному критерию может быть выделено два основных типа договоров: имущественные и организационные.

К числу имущественных относятся договоры, направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага.

Спецификой организационных договоров является то, что они предназначены создать предпосылки, предусмотреть возможности для последующей предпринимательской или иной деятельности.

Внутри каждого типа могут быть выделены виды договоров, характеризуемые устойчивыми существенными признаками.

Так, среди имущественных договоров выделяют три основных вида:

а) на передачу имущества;

б) выполнение работ;

в) оказание услуг.

При этом указанные виды, в свою очередь, подразделяются на подвиды (например, купля-продажа, подряд, комиссия и др.).

Среди организационных договоров также можно выделить три основных вида:

а) учредительные договоры (например, об образовании юридических лиц);

б) договоры-соглашения (например, между юридическими лицами и органами местного самоуправления);

в) генеральные (в них определяются наиболее общие условия будущей деятельности, которые затем детализируются или дополняются в имущественных договорах).

Кроме того, договоры могут подразделяться на возмездные и безвозмездные, консенсуальные и реальные. Примером безвозмездного договора могут служить договоры дарения, страхования в пользу третьего лица и др. Говоря о различиях между консенсуальными и реальными договорами, следует подчеркнуть, что если по первому достаточно достижения между сторонами соглашения относительно условий (например, купля-продажа и др.), то в реальных договорах помимо соглашения требуется передача вещи в натуре (например, договор займа и др.).

По мере перехода к рыночной экономике весьма важное значение приобретает различение договоров на предварительные и окончательные.

Предварительным признается договор, по которому стороны принимают на себя обязательство к определенному сроку осуществить подготовительные действия и заключить договор на поставку товаров, выполнение работ и т.п. (п.1 ст.60 Основ).

Окончательный договор обычно носит имущественный характер и заключается в порядке, предусмотренном для данного вида договора.

В зависимости от распределения между сторонами прав и обязанностей договоры подразделяются на односторонние и взаимные. В отличие от односторонних договоров, где одна сторона обладает только правами, а другая - обязанностями, во взаимных договорах у каждой из сторон имеются не только права, но и обязанности.

И, наконец, договоры разграничиваются в зависимости от того, в чьих интересах должны совершаться предусматриваемые ими действия.

По данному критерию различаются договоры в пользу его участников и договоры в пользу третьего лица. Говоря о договорах в пользу третьих лиц, необходимо подчеркнуть, что, во-первых, исполнение обязательств может производиться не самому кредитору, а указанному им третьему лицу, и, во-вторых, исполнение обязанностей может быть, поручено должником (по самостоятельному договору) третьим лицам. В реальной жизни мы встречаемся с этим, например, при выполнении субподрядчиком специализированных работ в строительстве, при выплате застрахованному родителями ребенку страховой суммы и т.д.

Центральное место в изложении первого вопроса темы отводится, безусловно, уяснению содержания договора.

Под содержанием договора понимается совокупность его условий, определяющих состав подлежащих совершению сторонами действий, требования к порядку и срокам их выполнения.

Условия договора обычно излагаются в виде отдельных пунктов, которые могут объединяться в разделы или части, подразделяясь на отдельные подпункты. В качестве частей к договору могут прилагаться спецификации, проектно-сметная, техническая и иная документация.

В договорах следует различать группу существенных условий, которые признаны таковыми законодательством или необходимы для договора данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п.1 ст.58 Основ).

Так, к числу существенных относятся, прежде всего, условия, определяющие предмет договора, размер платы, сроки выполнения работ, а также любое другое условие, на достижении соглашения по которому настаивает одна из сторон.

В содержании договоров принято различать предписываемые и инициативные условия.

Предписываемыми признаются условия, необходимость включения которых в текст предусмотрена законодательством. Например, согласно ст.260 ГК в договорах поставки продукция должна быть поставлена в определенном договором ассортименте (т.е. количество видов). Кроме того, договор должен предусмотреть качество, сроки, порядок и условия доставки, места сдачи продукции и ряд других данных.

Инициативными считаются условия, не упоминаемые в законодательстве о договорах данного вида. Включение их в соглашение определяется условием контрагентов. Таким образом, граждане и организации обладают свободой в деле согласования любых вопросов, касающихся их взаимоотношений, лишь бы принимаемые ими решения не противоречили закону.

Отсылочными называются условия, регламентируемые законодательством и многочисленными подзаконными актами: правилами перевозки грузов, расчетов, возврата и повторного использования тары и т.д. При их составлении важно соблюдать ряд правил, а именно:

а) ссылаться можно лишь на действующие нормативные акты;

б) следует по мере необходимости конкретизировать общие правила, не ограничиваясь формальной ссылкой на них и др.

И еще один момент, на котором необходимо остановиться, хотя бы кратко. Речь идет о толковании закона. Так, нередко из-за недостатков, допущенных при заключении договора, затруднительно установить смысл отдельных пунктов и даже определить вид договора. В этом случае между сторонами возникает спор о праве, и суду (арбитражному суду) приходится давать толкование договора (ст.59 Основ). При этом основным правило толкования является придание буквального значения содержащимся в договоре выражениям, употребленным формулировкам и т.п. При неясности буквального смысла какого-либо условия он устанавливается путем сопоставления этого условия с другими условиями и смыслом договора в целом. Существуют и иные способы толкования

.

Таковы понятие и содержание гражданско-правового договора.

**2. Заключение, изменение и расторжение договора**.

Договоры между гражданами, большинство договоров между юридическими лицами заключаются по усмотрению самих субъектов, желающих вступить в обязательственные отношения. Основаниями заключения договора в таких случаях являются согласованные намерения и инициатива сторон.

Вместе с тем, имеется ряд случаев, когда закон предусматривает обязанность должника заключить договор с кредитором. Такая обязанность возникает при наличии у сторон соответствующих оснований для установления договорных отношений[[2]](#footnote-2)1. Имя являются наличие сложившихся хозяйственных связей с предприятием-поставщиком, оформлявшихся договором не менее двух лет. В случае уклонения поставщика от заключения договора покупатель вправе предъявить иск в арбитражный суд об обязании заключить договор. Кроме того, существуют и другие основания для обязания каких-либо предприятий заключить договор с соответствующим контрагентом (например, обязательное открытие счета банком по требованию предприятия и др.). Общими основаниями для заключения договора в указанных случаях являются монопольное положение субъектов в соответствующей сфере деятельности и правило ст.5 ГК о недопустимости осуществления лицом своих прав в противоречии с их назначением, ущемления прав и законных интересов других лиц.

Действующим законодательством предусмотрено две основные стадии заключения договора.

Первая состоит в том, что лицо, заинтересованное в заключение договора, направляет другому лицу предложение заключить договор («оферту»). Оно направляется письменно или делается устно. Предложение может даваться одной или нескольким сторонам, т.е. конкретным субъектам. Кроме того, предложение должно быть достаточно определенным, т.е. содержать данные о характере и условиях будущего договора, а также свидетельствовать о намерении предлагающего заключить договор.

Вторая стадия - дача ответа о принятии предложения («акцента»). Сообщение о согласии заключить договор также должно высказываться достаточно определенно и свидетельствовать о желании отвечающего вступить в договорные отношения.

Конкретный порядок заключения договора зависит от ряда обстоятельств и, прежде всего, от формы, в которой он совершается (устной, письменной, в т.ч. нотариально удостоверяемой форме). Необходимо лишь подчеркнуть, что форма договора предусматривается законодательством, а если она не установлена, то соглашением сторон. Для отдельных видов договоров законодательство требует их регистрации в соответствующих органах (например, купля-продажа жилого дома, договоры, заключенные в ходе биржевых торгов и др.).

Несоблюдение установленных законом и соглашением сторон формы договора влечет признание его в зависимости от конкретных обстоятельств либо недействительным либо незаключенным.

Сроки заключения договора зависят от того, был ли в предложении о заключении договора назначен срок для ответа. Если предложение давалось устно без указания срока для ответа, договор считается заключенным, когда другая сторона немедленно заявила о принятии этого предложения. Ответ на письменное предложение должен быть дан в течение нормально необходимого для этого времени (п.5 ст.58 Основ). Законодательство об отдельных видах договоров предусматривает сроки для ответа на предложение заключить договор (от 10 до 30 дней).

Закон предусматривает несколько способов заключения договора.

Так, если согласно закону или соглашению сторон договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть, оформлен путем:

а) составления одного документа, подписанного сторонами;

б) обмена письмами, телеграммами, телетайп программами, факсами и т.п., подписанными стороной, которая их посылает.

Для возникновения из действий субъектов договорного обязательства необходимо соблюдение ряда требований.

1. Лица, подписывающие текст соглашения, предложения или ответ на него, должны обладать соответствующими полномочиями (дееспособность граждан, представительство юридических лиц (поручение или доверенность) и т.д.).
2. В тексте подписываемого соглашения или высылаемых сторонами писем, телеграмм и т.п. указываются должность подписывающего их лица, номер и дата документа, уполномочивающего его на заключение договора.
3. В предложении заключить договор и ответе на него должны содержаться все существенные условия, необходимые для договора данного вида. При этом достаточно, чтобы соответствующие условия были указаны в одном из писем (предложении или ответе), а другая сторона лишь подтверждала свое согласие с ними.
4. Для возникновения обязательства нужен обязательный обмен договорными документами (письмами, телеграммами и т.п.). Несоблюдение этого требования в установленных законом случаях может повлечь недействительность договора (например, выдача организацией письменного поручительства или гарантии в обеспечении исполнения обязательства другого лица, если это письмо не подтверждено ответом кредитор, не порождает договора поручительства или гарантии) и др.

Нередко ввиду сложности выработки условий договоров, заключаемых хозяйствующими субъектами, требуется совершение подготовительных действий. Они называются преддоговорными контактами и служат для решению следующих задач:

1. выявлению подлинного намерения лиц заключить договор;
2. изучению возможностей субъектов в части производства товаров и т.д.;
3. определению вероятного уровня цели, общей суммы затрат;
4. обеспечению разработки и заблаговременного получения необходимой документации;
5. согласованию технико-экономических характеристик изделий или объектов;
6. согласованию других наиболее сложных аспектов будущей деятельности и др.

При этом следует отметить, что для отдельных видов договоров порядок преддоговорных контактов прямо предусмотрен нормативными актами (например, для заключения договоров на подач и уборку вагонов). При отсутствии указанной регламентации содержание надлежащих действий, порядок и сроки их совершения определяются самими субъектами.

В процессе заключения договоров между сторонами нередко возникают разногласия по отдельным условиям.

Разногласия, возникающие при заключении устных договоров, выявляются и урегулируются непосредственно в процессе оформления соглашения

.

При заключении письменных договоров разногласия могут оформляться следующим образом:

1. Если договор заключается путем подписания составленного документа, то сторона, не согласная с предложенными условиями, подписывает его с оговорками о наличии разногласий. Возражения и дополнения излагаются в протоколе разногласий, который вместе с подписанным экземпляром договора вручается либо отсылается другой стороне.
2. Когда договор заключается путем обмена письмами, телеграммами и т.п. все содержащиеся в ответе расхождения с первоначально предложенными условиями рассматриваются в качестве разногласий. Вместе с тем внесенные дополнения к предложенным условия (если они не отклонены предложенной их стороной) признаются включенными в текст договора.
3. Спорные вопросы могут быть урегулированы путем дополнительной переписки, проведения переговоров и т.д.
4. Юридические лица и индивидуальные предприниматели могут передавать разногласия, возникшие при заключении договора, на разрешение арбитражного (третейского) суда, если такая возможность предусмотрена законодательством или соглашением сторон. Закон детально регулирует вопросы, связанные с рассмотрением подобного рода споров.

Особого внимания требуют вопросы изменения и расторжения договора.

Так, согласно п. 2 ст. 57 Основ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий договора не допускается, за исключением случаев, указанных в договоре или в законе. Это правило способствует реальном исполнению обязательств и направлено на обеспечение стабильных договорных связей.

Изменение и расторжение договора возможны по основаниям, предусмотренным законом, соглашением сторон или решением суда.

Наиболее частным основанием для изменения и расторжения договоров является соглашение, достигнутое контрагентами. Например, в договорах оптовой кулли-продажи и поставки оговаривается возможность изменения согласованного ассортимента товаров на случай значительного колебания покупательского спроса и др.

Среди оснований, предусмотренных законодательством, целесообразно назвать следующие:

а) изменение актов, на которых основано обязательство, распоряжением компетентного органа;

б) смерть должника (если обязательство не может быть исполнено без его личного участия) и кредитора (когда исполнение предназначено лично для него);

в) ликвидация юридического лица (должника или кредитора);

г) выявление обстоятельств, предусмотренных законом в качестве оснований для признания сделок полностью или частично недействительными.

Выносимое решение суда (арбитражного, третейского) в качестве основания для изменения и расторжения договора, определяется оценкой ситуации, фактического положения сторон существующими деловыми обычаями и принятой практикой. При отсутствии конкретной нормы закона это может основываться на общих началах и принципах правового регулирования отношений.

Порядок изменения и расторжения договора определяется законодательством или соглашением сторон.

Так, при устном оформлении договора его изменение или расторжение также согласовывается устно. Пересмотр письменных договоров оформляется путем подписания составленного сторонами соглашения, обмена письмами, телеграммами и т.п. Лицо, получившее такое предложение, обязано дать ответ на него в указанный заявителем или нормально необходимый срок. В случае получения отказа либо не поступления ответа в срок заинтересованная сторона обращается в суд (арбитражный, третейский суд) с иском об изменении или расторжении договора. Договор считается измененным или расторгнутым со дня вынесения соответствующим судом решения об этом.

Законодательство предусматривает случаи, когда договор может быть изменен или расторгнут действиями одного из участников. Эти действия представляют собой одностороннюю сделку, направленную на изменение или прекращение прав и юридических обязанностей. При этом следует особо подчеркнуть, что в последний период расширилось число случаев, в которых допускается односторонний отказ от договора или одностороннее изменение его условий.

Основным последствием изменения или расторжения договора является, как уже говорилось выше, изменение прав и юридических обязанностей участников обязательства, либо прекращение этого обязательства.

В случае изменения или расторжения договора по соглашению между сторонами вопрос о распределении причиненных этим убытков обычно не возникает либо он регулируется соглашением.

При изменении и расторжении договора по решению судебного органа или односторонними действиями одного из участников порядок возмещения убытков определяется в соответствии с законодательством.

Если изменение или расторжение договора, в т.ч. путем односторонней сделки, вызвано нарушениями, допущенными другой стороной, понесенные ею убытки не подлежат возмещению. Так, например, при задержке исполнения подрядчиком работы, когда ее окончание к сроку становится явно невозможным, заказчик не только может отказаться от договора и от компенсации убытков, но и сам имеет право на получение возмещения от подрядчика.

Наконец, когда договор изменен или расторгнут по требованию одного из субъектов и не связан с какими-либо нарушениями со стороны контрагента, лицо, по инициативе которого изменен договор покрывает причиненные этим убытки. Например, согласно п.24 Положения о поставках продукции производственно-технического назначения и п.19 Положения о поставках товаров народного потребления, покупатель вправе отказаться (полностью или частично) от предусмотренных договором товаров при условии полного возмещения поставщику возникших в связи с этим убытков.

**Заключение.**

Являясь важнейшей составной частью обязательственного права, гражданско-правовой договор создает условия для эквивалентного обмена, обеспечения экономической оправданности и рациональности действий субъектов, сокращения затрат. Производители начинают непосредственно ориентироваться на удовлетворение запросов потребителей, оперативно учитывать изменения покупательского спроса. Создаются условия для конкуренции, соревновательности с целью достижения более высоких результатов.

**Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений**

**План.**

**Введение.......................................................10 мин.**

**Основная часть...........................................75 мин.**

**Учебные вопросы.**

1. **Понятие, виды и условия действительности сделок в гражданском праве.**
2. **Общие положения о недействительности сделок.**

**Заключение................................................5 мин.**

**Литература.**

1. **Конституция Р.Ф.**
2. **Основы гражданского законодательства СССР и республик. Глава 3.**
3. **Гражданский кодекс РСФСР. Глава 3.**
4. **Учебник «Гражданское право» изд. М-БЭК, 1993 г. гл.10.**
5. **Практикум по гражданскому праву, часть 1, занятия 9, 10, 11.**

**Учебно-методическое обеспечение.**

1. **Кодоскоп.**
2. **Телевизионная система лекториев.**
3. **Примеры из жизни и судебной практики.**

**Введение.**

Изучение одной из центральных и сложных тем 1-го раздела нашего курса, к рассмотрению которой мы уже фактически приступили, целесообразно начать с уяснения понятия и классификации юридических фактов (обстоятельств).

Итак, основания возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений - это юридические факты (обстоятельства), с которыми закон связывает правовые последствия. Согласно ст. 3 основ гражданские права и обязанности возникают:

1. Из договора и иных сделок, предусмотренных законодательством или не противоречащих ему.
2. Административных актов.
3. Вследствие создания изобретений, промышленных образцов, произведений искусства, науки и литературы, вследствие причинения вреда другому лицу, а равно вследствие неосновательного обогащения, вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий, а также иных действий граждан и юридических лиц.

Следует подчеркнуть, что гражданское законодательство связывает правовые последствия не со всеми фактами (обстоятельствами) жизни, а только с теми из них, которые являются реальной действительностью и которым закон придает значение юридических фактов. При этом возникновение, изменение или прекращение правоотношений может быть обусловлено одним или совокупностью юридических фактов (юридическим составом).

Все юридические факты подразделяются на следующие виды:

а) порождающие права и обязанности - правообразующие;

б) изменяющие существующие права и обязанности - правоизменяющие;

в) прекращающие права и обязанности - правопрекращающие.

Перечисленные вами виды юридических фактов могут быть классифицированы по определенным признакам.

Юридические факты разнообразны и классифицируются по разным основаниям.

По признаку зависимости от воли субъектов они подразделяются на действия и события. В действиях проявляется воля субъекта, в то время как события, а зачастую и сроки, от воли не зависят.

События представляют собой природные явления: землетрясение, наводнение, смерть, рождение человека, навигация на реке и т.д. Возникновенение события может быть обусловлено и поведением человека (например, насильственная смерть). Однако и в этом случае смерть является событием, поскольку после совершения человеком действия дальнейшее развертывание событий происходит мимо, а иногда и против его воли.

Действия по признаку дозволенности делятся на правомерные и неправомерные (противоправные). Неправомерные (противоправные) действия совершаются с нарушением предписаний закона. Правомерные действия - действия, не противоречащие нормам права. К числу правомерных действий относятся: административные акты, юридические поступки и сделки.

Юридические акты, правомерные действия субъектов направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Юридические поступки, не будучи направленными на определенный правовой результат, вызывают определенные правовые последствия (например, обнаружение клада). Однако эти правовые последствия не предопределяются волей совершивших их лиц, а устанавливаются законом. Так, лицо, нашедшее вещь, имеет право на возмещение расходов, связанных с ее сохранением и возвратом собственнику (ст.54 Основ).

Среди правомерных действий особое место занимает сделка - волевое действие гражданина или организации, направленное на достижение определенного правового результата. Подробнейшему анализу этого вида действий и посвящена наша сегодняшняя лекция.

**1.Понятия, виды и условия действительности сделок в гражданском праве.**

Изложение первого вопроса лекции целесообразно начать с определения понятия сделки.

Сделками называются действия граждан и организаций, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст.26 Основ).

Будучи волевым действием, сделка влечет за собой правовые последствия. Важно подчеркнуть, что сделка представляет собой только правомерное действие. Лица, вступающие в сделку, желают наступления определенного правового результата, проистекающего из нее по закону. И наоборот, скупка краденого хотя и совершается в форме сделки, но не порождает правового результата в виде перехода вещи в собственность, поскольку неправомерна. Указанное действие влечет за собой последствия, предусмотренные законом на случай неправомерного поведения, а не те правовые последствия, на которые направлена воля сторон. Правовой результат, как следствие сделки, предполагает, например, передачу вещи в собственность, в пользование и т.п. В соответствии с этим нельзя считать сделкой соглашение, не преследующее правовой цели (сходить в кино, театр, на лыжную прогулку, пляж и т.д.).

Наконец, предусмотренный в ст.3 Основ перечень сделок не является исчерпывающим. Правовые отношения возникают и из сделок, в законе не обозначенных, но не противоречащих ему.

Сущность сделки составляют:

1. воля;
2. волеизъявление сторон.

1). Воля представляет собой желание, намерение лица вступить в сделку, т.е. его психическое состояние. Содержание воли формируется под влиянием экономических и иных потребностей. Потребности воплощаются в цели сделки, т.е. в правовом результате, на который направлена воля ее участников. Цель сделки необходимо отличать от мотива, по которому она совершается. Мотивы побуждают стороны к совершению сделки и не являются ее правовыми компонентами. Поэтому ошибочный мотив не может повлиять на действительность сделки.

Пока воля лицом не изъявлена, остается неизвестным его намерение совершить сделку.

2). Изъявленная (выраженная) воля называется волеизъявлением. Изъявляя волю, ее носитель доводит до сведения лица, с которым он хочет заключить сделку, свое намерение. Поскольку воля воплощается между ними не должно быть расхождения. Существует т.н. презумпция (предположение) соответствия воли и волеизъявления в сделке. Несоответствие между ними может возникнуть в результате ошибки, заблуждения. И, наконец, воля может быть упречной, даже если она соответствует волеизъявлению, но выражена под влиянием обмана, угрозы, насилия. В случаях несовпадения воли и волеизъявления или упречности воли возникает необходимость признания сделки недействительной.

Воля может быть:

1. устно,
2. письменно, с помощью
3. конклюдентных действий и, наконец, 4) путем молчания (бездействия).
4. Устное совершение сделки означает непосредственное восприятие ее участниками взаимных волеизъявлений. Сделка, заключенная по телефону, считается заключенной устно.
5. Воля выражена письменно, если участники сделки составили документ, в котором она отражена, обменялись письмами, телеграммами и т.д.
6. Конклюдентные действия (от заключать) - поведение, посредством которого обнаруживается намерение лица вступить в сделку. Например, опускание монеты в телефон-автомат, поднятие транспаранта с указанием цены на аукционе, торгах и т.д.
7. Молчание имеет значение способа изъявления воли, если на это указывает закон. Так, если лицо, на имя которого поступило в банк платежное требование, в течение определенного времени не возражает против его оплаты, считается, что оно выразило согласие на оплату суммы, обозначенной в платежном требовании.

Общность для всех сделок такого признака, как единство воли и волеизъявления, не исключает подразделения их на виды сделок:

а) в зависимости от числа участвующих сторон сделки бывают односторонними, двухсторонними и многосторонними;

б) в зависимости от того, соответствует ли обязанности одной стороны в сделке совершить определенное действие встречная обязанность другой стороны, сделки делятся на возмездные и безвозмездные;

в) по моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, они различаются на реальные и консенсуальные;

г) по степени зависимости действительности сделки от ее основания они бывают казуальными и абстрактными;

Охарактеризуем кратко каждый из перечисленных нами видов.

Для совершения односторонней сделки достаточно, чтобы волю изъявила одна сторона. Завещание - односторонняя сделка, поскольку для его возникновения достаточно изъявления воли завещателем. В свою очередь выражение наследником согласия на принятие завещанного имущества - тоже самостоятельная односторонняя сделка.

В двухсторонней сделке воля изъявляется двумя сторонами, каждая из которых может быть предоставлена как одним, так и несколькими субъектами. Воля сторон в двухсторонней сделке должна быть встречной, например, сделка может возникнуть, если одна сторона хочет пользоваться вещью, а другая - сдать ее внаем (т.н. встречность воли). Встречность воли предполагает также согласование условий, на которых заключается сделка. Если одна сторона хочет продавать вещь по одной цене, а другая с ценой не согласна (отсутствует встречность воли), сделка не возникает.

Если в двухсторонней сделке с множественностью лиц несколько субъектов на одной стороне выражают единую волю (например, несколько покупателей в договоре купли-продажи), в многосторонней сделке каждый ее участник является самостоятельной стороной и выражает индивидуальную волю. Примером многосторонней сделки служит договор о совместной деятельности.

Возмездной называется сделка, в которой обязанности одной стороны совершить определенное действие соответствует встречная обязанность другой стороны. Например, в договоре купли-продажи обязанности продавца передать вещь соответствует обязанность покупателя уплатить обусловленную в договоре цену. Возмездными могут быть только двухсторонние сделки.

В безвозмездной сделке совершение сделки составляет обязанность только одной стороны. Односторонние сделки всегда безвозмездны. Безвозмездны сделки дарения, безвозмездного пользования имуществом и др.

Следует подчеркнуть, что возмездность или безвозмездность других сделок может быть предусмотрена соглашением сторон или законом. Например, договор поручения ст.115 Основ), договор перевозки (ст.99 Основ) и др. Могут быть в зависимости от договоренности их участников возмездными и безвозмездными. Возмездность же договора займа (ст.113 Основ) может быть предусмотрена только законом и не может быть установлена соглашением сторон При этом возмездность выражается в передаче денег (купля-продажа), вещей (мена), в предоставлении услуг, выполнении работы и т.д.

Консенсуальные сделки (от латинского слова - соглашение) - сделки, для совершения которых достаточно соглашения сторон. Передача вещи, совершение действия осуществляется с целью их исполнения. Консенсуальными являются купля-продажа, наем и др.

Для возникновения реальной сделки одного соглашения недостаточно. Необходима еще и передача вещи. Реальные сделки - дарение, заем и др. Обещания подарить или дать взаймы сами по себе правовых последствий не влекут. Для совершения сделки необходима передача предмета займа или дарения.

И, наконец, существует подразделение сделок на 1) казуальные и 2) абстрактные. Каждая сделка имеет правовое основание или правовую цель, к достижению которой стремятся стороны.

Однако в одних случаях:

1. действительность сделок зависит от их основания (казуальные),
2. в других - не зависит (абстрактные). Абстрактные сделки как бы оторваны от своего основания (отрывать, отделять). Примером казуальной сделки является договор имущественного найма, договор займа и др. Примером абстрактной сделки является вексель. Он может быть выдан при совершении любой сделки (займа, купли-продажи и др.) и подлежит оплате как лицом, выдавшим его (векселедержателем), так и лицами, подписавшими вексель при его передаче. Таким образом, вексель абстрагирован, отвлечен от своего основания. На этом основана его оборотоспособность.

В практической жизни важное значение имеют условия действительности сделок. Так, действительной считается сделка, соответствующая предъявленным к ней требованиям закона. К условиям действительности сделки относятся:

1. законность содержания;
2. способности лиц, ее совершающих, к участию в сделке;
3. соответствие воли и волеизъявления;
4. соблюдение формы сделки.

Сказанное означает, что сделка не должна противоречить закону в самом широком смысле этого слова, т.е. должна соответствовать любым нормативным предписаниям. Совершать ее могут только граждане, обладающие дееспособностью, а организации - специальной правоспособностью, т.е. способностью к заключению сделок, соответствующих целям и задачам деятельности юридического лица. И, наконец, для действительности сделки необходимо совпадение воли и волеизъявления. Что же качается соблюдения формы сделки, под которой принято понимать выражение воли вступающими в нее лицами, то это условие требует особого разговора.

Устная форма сделок заключается в том, сто стороны выражают волю словами (при встрече, по телефону и т.д.). Устная форма предопределяется субъектами совершения сделки, суммой сделки, моментом исполнения, кратковременностью действия.

Так, в устной форме совершаются сделки граждан на сумму не свыше 100 рублей, если законом не установлено иное. Исключение составляет договор займа на сумму 50 рублей, а также соглашение о задатке, которые независимо от суммы должны быть оформлены письменно.

В устной форме заключаются сделки, исполняемые при их совершении, поскольку в этот же момент они прекращают действие. Из этого правила тоже есть изъятие. Так, договор дарения на сумму свыше 500 рублей не может быть заключен в устной форме независимо от времени исполнения Договор купли-продажи жилого дома совершается только в нотариальной форме.

Сделка может быть совершена путем конклюдентных действий, если закон не предусматривает для нее устной или письменной формы. Например, компостирование билетов в общественном транспорте, работающем без кондуктора и т.п.

И, наконец, молчание, как было уже сказано, свидетельствует о выражении воли только в том случае, если закон придает ему такое значение. Например, пользование нанятым имуществом после истечения срока действия договора найма при отсутствии возражений со стороны наймодателя (молчание) свидетельствует о возобновлении договора на неопределенный срок.

Письменная форма сделок бывает простой и нотариальной. Письменная форма выражается либо в составлении одного документа, подписанного сторонами, либо в обмене письмами, телеграммами и т. п. Письменные сделки должны быть подписаны лицами, их совершающими, или их представителями. Письменные сделки юридических лиц должны быть подписаны их руководителями и скреплены печатью.

Стороны по соглашению могут облечь в письменную форму любую сделку, хотя по закону такая форма для нее и не предусмотрена.

Нотариальная форма сделки, способствует закреплению подлинной воли вступавших в нее сторон. Оформляя сделку, нотариус удостоверяется в законности ее условий. В частности, облекая в нотариальную форму сделку дарения автомобиля или мотоцикла с коляской в пользу постороннего лица, нотариус выясняет мотивы дарения, устанавливает, не является ли сделка притворной. При этом нотариальная форма сделки должна быть соблюдена как в случаях, предусмотренных в законе, так и при наличие договорённости сторон о нотариальном оформлении сделки, не нуждающейся в этом по закону. Что касается закона, то он требует обязательного совершения нотариальной формы договора мены жилого дома, договора дарения на сумму свыше 500 рублей, дарения валютных ценностей, нотариальная форма установлена для завещания и в других случаях.

Действующее законодательство предусматривает случаи, когда к нотариальному заключению сделки приравнивается удостоверение ее определенным должностным лицом (например, доверенность военнослужащего, удостоверенная командиром воинской части и др.).

В определнных случаях допускается замена нотариального оформления сделки судебным приказанием (например, одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая уклоняется от нотариального оформления сделки).

Наконец для определенных сделок закон наряду с нотариальным оформлением предусматривает обязательную их регистрацию или совершение иных действий. Например, договор купли-продажи жилого дома (части его) в городе или поселке городского типа, если одной из сторон договора является гражданин, должен быть не только нотариально удостоверен, но и зарегистрирован в соответствующих органах власти. Только после регистрации договор купли-продажи считается заключенным.

Таковы понятия, виды и условия действительности сделок в гражданском праве, уяснение которых позволяет перейти к изложению следующего вопроса нашей лекции.

**2.Общие положения о недействительности сделок.**

Наряду с действительной сделкой действующее законодательство предусматривает условия, при которых сделки считаются недействительными. Недействительной считается сделка, не соответствующая требованиям законодательства (ст. 30 Основ). Имеется в виду не только законодательные, но и любые другие нормативные акты. Признание сделок не соответствующих требованиям закона недействительными, направлено на охрану правопорядка, поскольку влечет за собой аннулирование прав и обязанностей, реализация которых привела бы к нарушению закона.

Недействительные сделки делятся на:

1. ничтожные;
2. оспоримые.

Ничтожные сделки не порождают желаемых сторонами результатов, хотя правовые последствия в виде возврата сторон в первоначальное положение или взыскания полученного сторонами в доход государства и наступают.

К ничтожным относятся сделки, содержащие наиболее серьезные отступления от закона, а именно: совершенные с целью, противной интересам государства и общества; сделки юридического лица, противоречащие его целям; сделки, совершенные недееспособными лицами; мнимые и притворные сделки; сделки, совершенные с нарушением формы, если закон специально предусматривает такую форму и др.

Оспоримая сделка, не будучи оспоренной, порождает правовые последствия как действительная сделка. Она может быть признана недействительной только по иску заинтересованного в этом лица или прокурора.

Оспоримыми являются такие сделки, как: заключенные частично и ограниченно дееспособными лицами; совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий; с пороками воли, совершенные в результате злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой; совершенные на крайне не выгодных для себя условиях при стечении тяжелых обстоятельств и др.

В зависимости от характера нарушения закона сделки классифицируются на недействительные по:

1. содержанию
2. субъектам
3. форме
4. несоответствия воли и волеизъявления (пороки воли).

Рассмотрим данную классификацию более подробно.

Недействительными вследствие нарушения требований, относящихся к содержанию, признаются сделки:

1. совершенные с целью, противной интересам государства и общества;
2. мнимые и притворные.

Сделки, совершенные с целью, противной интересам государства и общества, - сделки, не просто нарушающие закон, а посягающие на самые существенные государственные и общественные интересы. К их числу относятся сделки: нарушившие право государственной собственности, нарушающие валютное законодательство, и др. Для признания в этом случае недействительности сделки недостаточно факта ее противозаконности (объективный фактор). Необходимо установить, что сделка была совершена с целью, заведомо противной интересам государства и общества (субъективный фактор).

Мнимой (фиктивной) считается сделка, совершенная для вида, без намерения повлечь юридические последствия. Мнимая может быть совершена как с противозаконными целями (дарение имущества с целью скрыть его от конфискации), так и без таких целей. В любом случае ничтожная сделка ничтожна, так как стороны, совершающие ее, не имеют в ввиду наступление правовых последствий, порождаемых сделками такого рода.

От мнимой (фиктивной) отличается притворная сделка, - совершенная с целью прикрыть другую сделку. Прикрытая сделка может быть как и незаконной, так и законной. Притворная сделка всегда недействительна. Прикрытая сделка признается недействительной, если совершена в противоречии с законом. Чаще всего прикрывается незаконная сделка, например, купля-продажа части дома прикрывается дарением, чтобы избежать права преимущественной покупки собственником.

Если прикрытая сделка не содержит ничего противоречащего закон, к ней применяются правила, регулирующие данный вид сделок. Если она незаконна, то, как притворная, признается незаконной.

В числе сделок, совершенных с нарушением требований, касающихся субъектов, можно выделить: внеуставные и совершенные с нарушением требований о дееспособности.

Внеуставные - сделки юридического лица, нарушающие его специальную правоспособность, не относящиеся к предмету его деятельности. Например, в соответствие с п. 1 ст. 161. Основ, гражданская правоспособность иностранных юридических лиц определяется по праву страны, где учреждено это юридическое лицо.

Для признания внеуставной сделки недействительной не имеет значения, виновно или не виновно действовало юридическое лицо. Важен факт совершения сделки, противоречащей его целям. Вина, однако, учитывается при определении признания такой сделки недействительной.

Среди сделок, совершенных с нарушением требований о дееспособности можно выделить сделки, совершаемые несовершеннолетними до 14 лет, от 14 до 18 лет, совершенные гражданами, признанными в судебном порядке недееспособными вследствие душевной болезни, слабоумия, а также ограниченными в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами. Более подробно этот вопрос был рассмотрен при изучении темы № 3.

Сделки, совершенные с нарушением формы. Общее правило о недействительности сделок, совершенных с нарушением формы, гласит, что несоблюдение требуемой законом формы влечет за собой недействительность сделки лишь в случаях, когда такие последствия прямо указаны в законе. Например, последствия в виде недействительности сделки установлены для случаев нарушения формы соглашения о неустойке, поручительства т.д. Несоблюдение формы внешнеэкономических сделок влечет за собой недействительность сделки.

По общему же правилу несоблюдение письменной формы приводит к ее недействительности, а лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в подтверждении факта совершения сделки или условий, на которых она была совершена. Указанные факты могут быть подтверждены только письменными доказательствами (письма, расписки, квитанции и т.д.).

Несоблюдение нотариальной формы, предписанной законом, влечет за собой недействительность сделки не зависимо от того, содержится ли указание об этом в конкретных правовых нормах. В данных случаях действует общее правило, суть которого заключается в следующем: если закон устанавливает нотариальную форму, в случае спора нельзя ссылаться на письменные доказательства, т.к. они не могут восполнить нотариальную форму сделки. Например, расписка в получении части покупной цены не может удостоверить факт совершения купли-продажи дома, не оформленной нотариально.

Недействительны сделки с пороками воли: 1) совершенные гражданином, не способным понимать значения своих действий; 2) под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угроз, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств.

1. Сделка, совершенная гражданином, не способным понимать значения своих действий, - сделка, совершенная дееспособным лицом, но находящимся в этот момент в таком состоянии, что оно не могло осознавать совершаемого действия или руководить им (нервное потрясение, физическое воздействие, вызвавшее контузию, и т.д.) Указанное состояние гражданина в момент совершения сделки может быть подтверждено не только свидетельскими, но и иными доказательствами (акт экспертизы, справка псих диспансера, на учете в котором данное лицо состоит, и т.д.) Иск о признании сделки недействительной по данному основанию предъявляется гражданином, совершившим сделку. Он должен доказать невозможность осознания им действий, совершаемых в момент заключения сделки.
2. Сделка, совершенная по влиянием заблуждения. Заблуждение означает сложившееся у лица неправильное представление о существенных элементах сделки или неведение лица относительно их. В такой ситуации достигается не тот правовой результат, которого в действительности желал заблуждающийся

Заблуждение влечет за собой признание сделки недействительной, если оно имело существенное значение. Вопрос о существенном заблуждении решается судом или арбитражем с учетом обстановки, в которой заключалась сделка. Существенными, в частности, признаются заблуждения относительно характера сделки (купля-продажа или дарение) ее предмета, стороны, с которой сделка заключается, и т.д. Заблуждение относительно мотивов сделки во внимание не принимается, за исключением случаев, когда мотив включен в сделку в качестве ее условия

Заблуждение может возникнуть по причинам, зависящим как от самого заблуждающегося, так и от другой стороны, при условии, что другая сторона действовала непреднамеренно. В противном случае сделка считается совершенной под влиянием обмана.

1. Сделка, совершенная под влиянием обмана. Лицо, вступающее в сделку под влиянием обмана, также имеет неправильное представление о существенных ее элементах. Однако, неправильное представление создается не вследствие его собственной ошибки, как при совершении сделки под влиянием заблуждения, а в результате преднамеренных действий другой стороны (например, лицо, в пользу которого совершается односторонняя сделка, или третьего лица, действующего с ведома контрагента в сделке).

Обмен может состоять в сообщении неправильных сведений о существенных элементах сделки, в умолчании об обстоятельствах, осведомленность о которых предотвратила бы заключение сделки, и т.д. Например, наймодатель утверждал, что сдаваемая им в пользование дача сухая, а в действительности она оказалась сырой. Следует также подчеркнуть, что обман в гражданском праве трактуется шире, чем в уголовном. Поэтому сделка, совершенная под влиянием обмана признается недействительной независимо от привлечения обманщика к уголовной ответственности. Не имеет значения и наличие корысти в действиях обманщика. Важно, что обманными действиями лицо было склонено к заключению сделки.

5) Сделка, совершенная по влиянием насилия. Принуждение к сделке может быть физическим (побои, истязания) и психическим. При этом необходимо отметить, что и в этом и в другом случаях лицо не изъявляет свободной воли при заключении сделки, а действует под принуждением. Кроме того, насилие может быть осуществлено против стороны в сделке или против близких ей лиц. И, наконец, насилие может исходить как от контрагента, так и от третьего лица. Для признания сделки недействительной по этому основанию имеет значение, что она заключена под воздействием насилия.

1. Сделка, совершенная по влиянием угрозы. Угроза, как и насилие, является актом принуждения. Угроза представляет собой психическое воздействие, в результате которого под страхом причинения личного или имущественного вреда стороне в сделке или ее близким она склоняется к заключению сделки.

Однако в отличие от насилия, которое всегда противоправно, угрожать можно совершением как противоправного, так и правомерного действия (предъявлением иска о взыскании алиментов, возмещении вреда и т.д.).

Угроза имеет значение, если она реальна и значительна.

Следует особо подчеркнуть, что насилие и угроза по отношению к представителю приведет к тем же последствиям, что и угроза по отношению к представляемому.

1. Сделка, совершенная вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях. Для признания сделки недействительной по этому основанию необходимо: стечение тяжелых обстоятельств (тяжелая болезнь близкого человека), крайне невыгодные условия ее заключения (явная неравноценность получаемых по сделке благ и платы за них); вынужденность одной стороны совершить сделку в таких условиях и использование другой стороной этих условий. Указанные обстоятельства при разрешении вопроса о признании сделки недействительной должны оцениваться только в совокупности.

Признание сделки недействительной по перечисленным выше основаниям влечет применение некоторых правил, предусмотренных действующим законодательством. Так, недействительной может быть не только сделка в целом, но и ее часть (частичная недействительность). Например, завещание признается недействительным только в части, если нарушено право на обязательную долю в наследстве, и др.

И последнее, о чем хотелось бы сказать особо. Речь пойдет о правовых последствиях признания сделок недействительными.

Если сделка, совершенная с нарушением требований закона, не исполнялась, она просто аннулируется. Если же признанная недействительной сделка полностью или частично исполнена, то в соответствии с действующим законодательством каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость в деньгах. Такое последствие называется двухсторонней реституцией.

Другим правовым последствием недействительности сделки является односторонняя реституция, заключающаяся в том, что исполненное обратно получает только одна сторона (добросовестная). Другая же (недобросовестная) сторона исполненного не получает. Оно передается в доход государства. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, в доход государства передается то, что подлежит исполнению.

Третьим видом правовых последствий является дополнительное возмещение расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества.

Четвертым видом последствий признания сделки недействительной является недопущение реституции и обращение всего, что было передано по сделке, в доход государства. Такое последствие предусмотрено при признании сделки недействительной, как совершенной с целью, противной интересам государства и общества, а также для внеуставной сделки, если обе стороны действовали умышленно.

Таковы основания и правовые последствия признания сделок недействительными.

**Заключение.**

Таким образом, на сегодняшней лекции мы рассмотрели вопросы, связанные с возникновением, изменением и прекращением гражданских правоотношений.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что в основе возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений лежат различные виды сделок. В свою очередь последние подразделяются на действительные и недействительные и классифицируются по различным основаниям. Сказанное со всей очевидностью свидетельствует о большом практическом значении изложенного материала, более углубленное изучение которого мы продолжим на семинарском занятии.

**Обязательства по оказанию юридических**

**и фактических услуг**

**Учебные и воспитательные цели:**

**1.Изучить с курсантами основные положения действующего законодательства о договорах по оказанию юридических и фактических услуг.**

**2. Воспитать чувство ответственности за строгое выполнение законодательства, регулирующего вышеуказанные отношения.**

**Время - 2 часа ( 90 минут ).**

**ПЛАН**

**1. Введение.......................................................................................... 5 мин.**

**2. Основная часть............................................................................... 80 мин.**

**Учебные вопросы;**

**1. Договор поручения..........................................................................30 мин.**

**2. Договор комиссии............................................................................20 мин.**

**3. Договор хранения.............................................................................30 мин.**

**3. Заключение...........................................................................................5 мин.**

**ЛИТЕРАТУРА.**

**1. Конституция РФ.**

**2. ГК РСФСР, ст.ст. 242, 356, 396-433, 412.**

**3. ГК РФ, ст.ст. 37-38, гл.10.**

**4. Основы, ст.ст. 116-121.**

**5. ГПК РФ, ст.ст. 43-48, 374-376, 395-398.**

**6. Закон РФ от 20 февраля 1992 г. “ О товарных биржах и биржевой торговле “.**

**7. Закон РФ от 19 июня 1992 г. “ О потребительской кооперации в РФ “.**

**8. Типовой устав ломбарда.// СП РСФСР №19, ст. 123.**

**9. Постановление Пленума Верховного Суда РСФСР от 26 декабря 1989 г. “ О практике рассмотрения судами РСФСР дел по спорам, связанным с обслуживанием населения “// Бюллетень Верховного Суда РСФСР, 1990, №3.**

**10. Гражданское право, учебник под редакцией Е.А. Суханова, т.2, 1993 г., с. 348-366.**

**УЧЕБНО-МАТЕРИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ**

**1. Кодосхемы.**

**2. Телевизионная система лекториев.**

**3. Выставка нормативно-правовой и учебной литературы.**

**ВВЕДЕНИЕ**

**Особое место в обязательственном праве занимают договоры об оказании юридических и фактических услуг, среди которых можно выделить договоры** поручения **и** комиссии **( юридические), а также** хранения **(фактические). Правовому анализу указанных договоров и посвящена наша сегодняшняя лекция.**

1.ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ.

По договору поручения **поверенный обязуется совершить от имени и за счёт доверителя определённые юридические действия ( ч.1,ст. 396 ГК РСФСР; ч.1, ст.115 Основ).**

**Договор поручения может быть** возмездным и безвозмездным. **Это вытекает из действующего законодательства и зависит от договора сторон ( например, ст. 396 ГК РСФСР, Ч.1, ст. 115 Основ и др.).**

**Сторонами договора поручения (поверенный и доверитель) могут быть дееспособные граждане и юридические лица.**

**Договор поручения является** консенсуальным, **а при условии его возмездности —** двухсторонним. **При этом двухсторонними следует считать также договоры поручения, исполнение которых связано с материальными издержками, поскольку доверитель обязан их компенсировать.**

Предметом **договора поручения могут быть только юридические действия поверенного — подписание документов, приёмка работ и товаров, совершение сделок и др. Фактические же действия поверенного (поиск контрагентов, осмотр товаров, наведение справок и т.п.) не имеют самостоятельного значения, поскольку не входят в состав предмета договора., а являются лишь условиями его надлежащего исполнения. Таким образом, договор поручения является не чем иным, как договором о представительстве, поскольку действия поверенного по отношению к третьим лицам создают, изменяют или прекращают права и обязанности непосредственно для доверителя. Сам поверенный как представитель никаких прав и обязанностей не приобретает.[[3]](#footnote-3)**

**Форма договора поручения может быть устной и письменной в соответствии с общими правилами о форме сделок ( ст. 158 ГК РФ ). На основании договора поручения доверитель, как правило, выдаёт поверенному доверенность, тем самым легиметируя поверенного в качестве представителя перед третьими лицами. Доверенность отражает полномочие поверенного, определённое условиями договора поручения. Доверенность может охватывать лишь часть юридических действий, обусловленных в договоре поручения. При возникновении спора между доверителем и поверенным следует руководствоваться договором поручения.**

Срок **в договоре поручения определяется с учётом характера поручения, которое должно быть реализовано поверенным. Если природа порученных поверенному юридических такова, что они могут и должны быть совершены в точно установленный срок, его нарушение может рассматриваться как просрочка должника, влекущая возмещение убытков, уплату неустойки и т.п. Однако чаще точный срок исполнения не указывается, а поверенный и доверитель договариваются о периоде времени, в пределах которого поверенному желательно совершить сделку. Предельные границы такого периода не могут выходить за рамки сока действия доверенности.**

**Сфера применения договора поручения весьма велика. Граждане совершают договоры поручения как в порядке товарищеской взаимопомощи (получить зарплату, почтовый перевод и т.п.), так и с целью защиты своих прав и законных интересов специальными организациями или физическими лицами (например, ведение дел в суде, распоряжение имуществом и т.д.). Существенно расширяется область применения договора в условиях рыночной экономики, т.к. он является удобной и выгодной формой совершения различного рода посреднических услуг с участием коммерческих структур (брокерских контор, торговых домов и т.д.).**

**Договор поручения имеет большие черты сходства с договором комиссии, агентским договором, договором подряда и некоторыми другими. Вместе с тем, каждый из перечисленных видов договоров является самостоятельным и отличается по определенным признакам один от другого.**

**Особо следует остановиться на обязанностях сторон.**

Поверенный обязан:

**- исполнить данное ему поручение лично;**

**- в случае невозможности личного исполнения по объективным причинам передать исполнение поручения заместителю;**

**- исполнить поручение в соответствии с указаниями доверителя;**

**- возместить допущенные по его вине убытки доверителю;**

**- сообщать доверителю по его требованию и в сроки, обусловленные договором, все сведения о ходе исполнения поручения;**

**- по окончании исполнения поручения представить доверителю отчет с приложением оправдательных документов;**

**- незамедлительно передать доверителю все полученное в связи с исполнением поручения (вещи, документы, деньги и т.п.).**

Доверитель обязан :

**— принять от поверенного всё исполненное по договору;**

**— обеспечить поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;**

**— возместить поверенному понесённые издержки;**

**— в возмездных договорах уплатить поверенному вознаграждение за надлежащее исполнение поручения.**

Договор поручения **прекращается надлежащим исполнением поверенным обязанностей по реализации полномочия, а также по другим основаниям прекращения обязательств.**

**Данный договор, как и другие договоры личного характера, прекращаются в связи со смертью гражданина или ликвидацией юридического лица, участвовавших в договоре либо в качестве доверителя, либо в качестве поверенного. Таким образом, правопреемство в данном случае невозможно. По этим же причинам договор поручения следует считать прекращённым и в случаях реорганизации участвовавших в нём юридических лиц. Договор поручения прекращается в случае признания гражданина, участвующего в нём, недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим. В таких случаях поверенный обязан вести дело доверителя, пока не будут приняты меры по охране его имущества или забота о его интересах не будет в установленном порядке возложена на другое лицо ( например, на опекуна, ликвидационную комиссию и др.).**

**В свою очередь, наследники умершего поверенного или ликвидаторы юридического лица, бывшего поверенным, обязаны известить доверителя о прекращении договора. Кроме того, они должны принять меры для охраны имущества доверителя, которое оказалось у поверенного в связи с исполнением поручения, с тем, чтобы в последующем передать имущество доверителю.**

**Необходимо подчеркнуть, что в силу лично-доверительного характера договора поручения к нему в качестве исключения из общего правила о недопустимости одностороннего расторжения договора применяют следующие положение - доверитель вправе отменить поручение, а поверенный - отказаться от него во всякое время (ч.ч. 2-3, ст. 401 ГК; ч. 3 ст. 115 Основ). В этой связи действующим законодательством предусмотрен механизм защиты интересов сторон. Так, если поверенный отказывается от договора при условиях, когда доверитель лишен возможности заменить его или иначе обеспечить свои интересы, поверенный обязан возместить причиненные прекращением договора убытки (ч. 4, ст. 401 ГК). В свою очередь, если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено полностью, доверитель обязан возместить поверенному причиталось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе (ст. 402 ГК). Это правило действует до того момента, когда поверенный узнал или должен был узнать о прекращении поручения.**

**Таковы основные положения действующего законодательства, регламентирующие договор поручения и обязательства сторон, связанные с ним.**

2. ДОГОВОР КОМИССИИ

По договору комиссии **одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить для комитента одну или несколько сделок от своего имени за его счет (п. 1 ст. 199 Основ).**

**Договор комиссии опосредует отношения по представительству, главным образом при торгово-посреднических операциях. Он широко используется в промышленно развитых странах не только в сфере внутренней и внешней торговли, но и в транспортных отношениях, в области обращения ценных бумаг, в деятельности банков по обслуживанию клиентов. Нередко исполнение торгово-посреднических операций сопряжено с предоставлением дополнительных услуг (например, по хранению, страхованию, перевозке товара и т.п.), которые также могут выполняться комиссионером.**

**Типичной разновидностью договора комиссии является** консигнация. **В таком договоре продавец (консигнат) поставляет товар на склад торгового посредника (консигнатора), а последний обязуется продать его в обусловленный срок от своего имени, но за счет консигната. Непроданный в срок товар возвращается собственнику-продавцу, если в договор консигнации не было включено условие о безвозвратности определенной части товара (которую по сути выкупает сам посредник-консигнатор).**

Договор комиссии **- консенсуальный, двухсторонний, возмездный договор. Размер комиссионного вознаграждения определяется по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом, в виде твердой суммы или процента от стоимости сделки, которую поручается совершить комиссионеру. При этом необходимо подчеркнуть, что согласно ст. 415 ГК, запрещается определение размера вознаграждения в виде разницы или части разницы между назначенной комитентом ценой и той более выгодной ценой, по которой комиссионер совершит сделку.**

**Для договора комиссии обязательна простая письменная форма, вне зависимости от суммы сделки.**

Предмет договора комиссии **- сделки, совершаемые комиссионером по поручению комитента. Здесь важно отметить, что реализуемое имущество становиться объектом сделок, совершаемых комиссионером с третьими лицами, но не предметом договора комиссии.**

Сторонами **по договору комиссии являются комиссионеры и комитенты. В этом качестве могут выступать как граждане, так и юридические лица. Комиссионером (посредником), как правило, является юридическое лицо (специализированная организация - заготконтора, брокерская контора, банк и т.п.). Гражданин в качестве комиссионера обычно выступает по разовому договору комиссии.**

**Отмечая существенную близость договора комиссии и договора поручения, в основе которых лежат отношения представительства, следует остановиться на существенных отличиях этих понятий.**

**.1. По договору поручения поверенный действует от имени доверителя, в то время как комиссионер выступает в гражданском обороте от своего имени.**

**2. Договор поручения может быть как возмездным, а договор комиссии всегда является возмездным.**

**3. Предметом договора поручения являются “ определенные юридические действия”, а для комиссии - только сделки.**

**Остановимся на обязанностях и правах сторон.**

Комиссионер обязан:

**- совершить порученные комитентом сделки с третьими лицами;**

**- в случае нарушения условий сделки третьим лицом известить об этом комитента, собрав и обеспечив все доказательства;**

**- в случае принятия на себя ручательства за третье лицо (делькреде) нести ответственность за ненадлежайшее исполнение или неисполнение им сделки в пользу комитента;**

**- отвечать перед комитентом за утрату, недостачу или повреждения находящегося у него имущества, если не докажет, что это произошло не по его вине;**

**- при обнаружении на переданном имуществе повреждений, других недостатков немедленно известить об этом комитента;**

**- страховать переданное имущество (если это вытекает из закона либо составляет условие договора);**

**- принять все необходимые меры к охране имущества;**

**- по исполнению договора предоставить комитенту отчет, а также все полученное по исполненному поручению, в т.ч. и права в отношении третьих лиц.**

Комиссионер имеет право:

**- на залог вещей, принадлежащих комитенту, в пределах сумм, которые комитент обя0зан уплатить комиссионеру (ст. 121 Основ);**

**- удержать причитающуюся ему по договору комиссии сумму из сумм, поступивших к нему за счет комитента.**

Комитент обязан:

**- принять все исполненное комиссионером по договору и выплатить последнему комиссионное вознаграждение, в т.ч. за делькредере;**

**- возместить комиссионеру расходы, которые он понес при исполнении договора (за исключением расходов по хранению имущества, если в законе или договоре не установлено иное);**

**- уплатить комиссионное вознаграждение полностью или частично, даже если сделка не была исполнена, Но не по вине комиссионера.**

**И, наконец, несколько слов о прекращении договора комиссии.**

**Договор комиссии может быть расторгнуть как комиссионером, так и комитентом. При этом комиссионер вправе отказаться от исполнения договора лишь в случае, когда это вызвано невозможностью исполнения поручения при нарушении договора комитентом. Для отказа обязательна письменная форма. Договор сохраняет силу в течении двух недель после получения комитентом письменного отказа от исполнения поручения. Комитент в течении месяца должен распорядиться находящимся у комиссионера имуществом. В противном случае комиссионер вправе сдать его на хранение за счет комитента или продать имущество для покрытия своих требований к комитенту.**

**Комитент может отменить данное им поручение в любое время полностью или частично. При этом отмена поручения не освобождает комитента от уплаты вознаграждения комиссионеру в пределах реального исполнения, а также от обязанности возместить понесенные им расходы. Не влекут автоматического прекращения договора смерть комитента, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также прекращение юридического лица, являющегося комитентом. Комиссионер обязан добросовестно исполнять данное ему поручение до тех пор, пока от правопреемников не поступят иные указания.**

**Подытоживая сказанное, необходимо отметить, что договор комиссии, будучи близким по своей юридической природе к договору поручения имеет и существенные отличия, которые необходимо твердо усвоить, обратив при этом особое внимание на обязательства сторон.**

5. ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

По договору хранения **одна сторона (хранитель) обвязывается хранить имущество, переданное ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить его в сохранности (ч. 1 ст. 427 ГК).**

**Из данного определения следует, что хранение является реальным договором, т.е. для его заключения кроме соглашения необходима и передача имущества. Однако в отношениях между организациями договор хранения может быть и консенсуальным. Такая ситуация имеет место в тех случаях, когда по соглашению сторон хранитель обязывается принять имущество, которое будет лишь передано ему другой стороной.**

**Договор хранения предполагается** безвозмездным. **Однако в законе или договоре может быть предусмотрена обязанность стороны, сдавшей имущество на хранение.**

**В зависимости от распределения прав и обязанностей договор хранения может быть** односторонним и двухсторонним.

**Односторонними являются реальные и безвозмездные договоры хранения: хранитель имеет в них только обязанность хранить имущество и не приобретает никаких прав по отношению к контрагенту. Вместе с тем, необходимо подчеркнуть, что зачастую такие договоры могут стать двухсторонними. Например, если для хранения вещи понадобилось понести определенные расходы, поклажедатель обязан возместить их хранителю.**

**Реальные возмездные договоры всегда двухсторонние, т.к. каждая из сторон имеет права и несет обязанности: хранитель обязан сохранить и возвратить имущество, а поклажедатель - оплатить определенное вознаграждение. Двухсторонними являются и консенсуальные договоры хранения, поскольку у поклажедателя здесь существует обязанность сдать имущество на хранение, а у хранителя - принять и сберегать его.**

**Говоря о договоре хранения, следует подчеркнуть, что он имеет сходство с договором имущественного найма и ее однако само понятие хранения исключает возможность пользования вещью как при вышеупомянутых видах договоров. Более того, обязанность хранить имущество на ряду с договором хранения возникает из ряда других договоров (например, купли-продажи, комиссии, подряда, перевозки, залога и т.п.). Однако в этих договорах хранение является не основной, а вспомогательной операцией, в то время как по договору хранения обязанность сохранять имущество - та цель, на достижение которой направлен договор.**

Субъектами **договора хранения называются соответственно “поклажедатель” и “хранитель”. При этом ими могут быть как граждане, так и организации. Обычно поклажедатель - собственник имущества, но не всегда. В роли хранителя, как указывалось выше, могут выступать как граждане, так и организации, причем последние могут осуществлять хранение в качестве вспомогательной и основной деятельности, предусмотренной уставом (склады, ломбарды, холодильники и т.п.). В последнем случае к ним предъявляются повышенные требования, в т.ч. с токи зрения ответственности.**

Предметом **договора хранения являются услуги по хранению. На хранение передаются только движимые вещи, причем, как правило, определенные индивидуальными признаками.**

Форма **договора хранения зависит от стоимости сдаваемого имущества, сроков и субъектов договора. Например, в отношениях между предпринимателями договор хранения всегда оформляется письменно. Во взаимоотношениях с участием граждан-потребителей при стоимости сдаваемого имущества свыше 100 руб. договор следует заключать в письменной форме (ч.1 ст. 423 ГК). Исключение составляет сдача вещей на краткосрочное хранение в гардеробы организаций с выдачей поклажедателю номера или жетона, подтверждающие легитимацию принятия имущества на хранение. Не требует письменного оформления и сдача вещей на хранение при чрезвычайных ситуациях(пожар, наводнение и т.п.). При этом факт сдачи может доказываться свидетельскими показаниями.**

**Договор хранения может быть заключен на определенный срок, без его указания либо до востребования.**

**В консенсуальных договорах хранения определяются сроки не только возврата, но и сдачи его на хранение поклажедателем. Если консенсуальный договор заключен на определенный срок, хранитель вправе при его наступлении требовать от поклажедателя передачи имущества. После окончания срока он может предложить принять имущество обратно. При бессрочном договоре такое требование может быть заявлено хранителем в любой момент, однако он обязан предоставить другой стороне достаточный при данных обстоятельствах срок для принятия имущества (ч. 2 ст. 424 ГК).**

**Поклажедатель вправе в любое время потребовать от хранителя возвращения переданного ему имущества до истечения срока договора ( ч.1 ст.424 ГК). Кроме того, при возмездном хранении возможна уплата хранителю вознаграждения за весь срок, предусмотренный в договоре, на получение которого он имел право рассчитывать.**

**Права и обязанности сторон по договору хранения заключаются в следующем:**

а) обязанности хранителя:

**- Обеспечить сохранность имущества;**

**- обеспечить недоступность пользования отданными на хранение вещами;**

**- возвратить вещь поклажедателю по истечении срока хранения;**

б) обязанности поклажедателя:

**- передать имущество в момент заключения реального договора, либо в сроки, установленные консенсуальным договором;**

**- по истечении срока договора принять имущество обратно;**

**- уплатить хранителю вознаграждение:**

**- уплатить все понесенные хранителем расходы.**

**Действующим законодательством установлена** имущественная ответственность **хранителя перед поклажедателем за утрату, недостачу или повреждение имущества, принятого на хранение. Такая ответственность наступает лишь при наличии** вины**. Однако хранитель, осуществляющий профессиональную (предпринимательскую) деятельность по хранению, несет** повышенную **ответственность за утрату, недостачу или повреждение имущества, за исключением его несохранности, вызванной непреодолимой силой. Следовательно, они отвечают и за случайную утрату или ухудшение имущества.**

**Субъективная сторона ответственности хранителя сужается при просрочке принятием поклажедателем имущества обратно.**

**В такой ситуации хранитель освобождается от ответственности за утрату, недостачу или повреждение имущества, произошедшее случайно или из-за простой неосторожности и отвечает только при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.**

**Размеры ответственности хранителя определяются в соответствии с диспозитивным правилом ст. 426 ГК, а именно: если в законе или договоре не предусмотрена обязанность хранителя возместить убытки, причиненные утратой, недостачей или повреждением имущества, в полном объеме, хранитель отвечает за утрату и недостачу имущества в размере его стоимости; за повреждение имущества - в размере суммы, на которую понизилась его стоимость.**

**Хранителю не могут быть возмещены расходы, вызванные устранением вредных последствий, обусловленных свойствами имущества, сданного на хранение, если хранитель, принимая имущество, не знал и не должен был знать об этих свойствах[[4]](#footnote-4)1 .**

**При сдаче на хранение имущество может быть оценено и его стоимость несохраненных вещей выше этой суммы (ч. 2 ст. 428 ГК). Обязанность оценки имущества предусмотрена Типовым уставом ломбарда и ряда других нормативных актов.**

**Имущество может быть повреждено естественной убыли (испарению, выветриванию, усушке и т.п.). Хранитель не несет ответственности за недостачу такого имущества в пределах норм естественной убыли.**

**Поклажедатель вправе отказаться от имущества и взыскать его стоимость, если в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество имущества изменилось настолько, что это не может быть использовано по первоначальному назначению. Отдельные организации (санатории, дома отдыха и т.п.) отвечают за сохранность имущества граждан, находящихся в отведенных им помещениях, хотя бы это имущество (кроме денег и драгоценностей) не было особо сдано на хранение.**

**Таковы лишь основные, наиболее важные вопросы договора хранения. Будучи фактической услугой, он играет значительную роль в гражданском обороте. При этом в условиях рыночной экономики сфера применения значительно расширяется.**

**Договоры подряда и их виды**

**Учебные и воспитательные цели:**

**1. Изучить с курсантами понятие об обязательств по производству работ их виды и отличие от других договоров. Дать понятие о договорах подряда и капитального строительства.**

**2. Воспитывать у курсантов чувство ответственности за строгое выполнение законодательства в вопросах заключения договоров подряда при необходимости заключения договоров подряда при необходимости заключения таковых во время осуществлении деятельности по охране государственной границы России.**

**Время - 2 часа.**

План

Введение - 5 мин.

Учебные вопросы:

**1. Понятие договора подряда его элементы и содержание - 60 мин.**

**2. Договор бытового заказа - 20 мин.**

Заключение - 5 мин.

**ЛИТЕРАТУРА.**

**1. Конституция РФ.**

**2. ГК РФ.**

**3. “ Основы гражданского законодательства СССР и республик” от 31 мая 1991 г.**

**4. Учебник “Советское гражданское право”. Изд. “Юридическая литература” 1987 г. под редакцией Рязанцева В.А.**

**5. Учебник “Советское гражданское право”.Том 2 . Изд. “Высшая школа” под редакцией профессора Красавчикова О.Д.**

**6. Учебник “Гражданское право” ч.2 изд.1993 г. г. Москва под редакцией профессора Суханова Е.А.**

**7. Закон РСФСР “О местном самоуправлении в РСФСР”. от 6 июля 1991 г.**

**8. Законодательство России по производства работ, договорам подряда и подряда на капитальное строительство. Ведомости ВС РФ.**

**УЧЕБНО-МАТЕРИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ**

**1. Кодосхемы.**

**2. Телевизионная система лекториев.**

**3. Выставка нормативно-правовой и учебной литературы.**

Содержание лекции:

Введение

**На предыдущей лекции были рассмотрены** **вопросы , связанные с договором найма. Были даны его понятие определены субъекты и объекты договора, рассмотрен порядок его исполнения, установлены права и обязанности сторон в договоре, их ответственность в правоотношениях пользования и распоряжения жилыми помещениями различных видов.**

**При рассмотрение видов договора основное внимание было определено вопросу возникновения и прекращения правоотношений найма. Были отдельно рассмотрены особенности предоставления и использования служебных жилых помещений и общежитий.**

**Тема сегодняшней лекции рассматривает вопросы об обязательствах по производству работ, и его субъектов и объектов. Во время лекции Вы должны уяснить понятие договора его виды, способы возникновения и существования в период разгосударствления экономики и становления рыночных отношений в России у различных субъектов правоотношений.**

**1 вопрос :**

**1. Понятие, договора подряда, его элементы и содержание.**

**Подрядные отношения принадлежат к сфере экономических имущественных правоотношений. Принятие договора четко определено законодательством: “ По договору подряда подрядчик обязуется на свой риск выполнить определенную работу по заданию заказчика, с использованием его и своих материалов, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее” (п. 1 ст. 91 Основ).**

**Определение содержит и понятие договора и обязанности сторон возникающие на основе этого договора.**

**К признакам договора подряда относятся:**

**- права и обязанности сторон (договор двухсторонний);**

**- условия об уплате за работу (конститутивный - возмездный признак);**

**- консенсуальный (заключается по средством договора).**

**Можно перечислить случаи где применяется договор подряда, это:**

**- строительство;**

**ремонт имущества;**

**- выполнение индивидуальных заказов по выпуску промышленного и сельскохозяйственного оборудования;**

**- производство агро - технических работ в сельском хозяйстве;**

**- выполнение заказов граждан (пошив, стирка, химчистка).**

**На основании договора подряда оказывается до 600 тысяч различного вида услуг. Везде, где юридическое лицо или гражданин выполняет работы за вознаграждение появляется договор подряда.**

Смежным **договором с договором подряда является** трудовой договор. **Пример (предприниматель нанял водителя для перевозки груза). За заключением трудового договора следуют оплачиваемые последствия (болезнь, отпуск).**

**К признакам трудового договора относятся:**

**- заключение в штат;**

**- выполнение трудовой функции в установленном распорядке; (выполнение же подрядчиком работ ничем не ограничено и больше ничем с заказчиком не связывается. Подрядчик выполняет свободный заказ);**

**- трудовому договору работнику выплачивается заработная плата: по договору подряда оплата труда производится на основе.**

**Основной отличительной чертой трудового договора является выдача работнику трудовой книжки и издание приказа по организации о зачисление работника в штат.**

Отличительная черта договора найма **состоит в том, что работник при зачисление на работу по договору найма обязан заключить трудовой договор с нанимателем.**

**Так, например, при заключении договора найма с надомником наниматель представить ему материалы и орудия труда и принять произведенную им продукцию заплатив за это определенную плату. При договоре подряда заказчик не заботится о материалах и орудиях труда, а лишь принимает готовую продукцию в соответствии со сроками указанными в договоре подряда, а заказчик при этом не обязан оплачивать ущерб причиненный здоровью подрядчика.**

**Итак основная отличительная черта договора подряда от всех прочих перечисленных договоров заключается в том, что исполнители не состоят в штате предприятия заказчика и поэтому не связаны с ним трудовыми отношениями по трудовому договору.**

**Договор подряда тесно соприкасается с договором купли-продажи и поставки.**

**Особенность поставки состоит в том, что производственная деятельность в договоре поставки не имеет свободы.**

**Источниками правового регулирования договора подряда являются:**

**- ст. 91,92,93 Основ;**

**- о разновидности договора подряда говорит Закон”О защите прав потребителей”. Ведомости ВС РФ от 7 февраля 1992 г. №15, раздел 3, который говорит о защите потребителей при оказании им услуг и производства для них определённых работ;**

**- “Правила бытового обслуживания населения”. СП РФ 1989 г. №83;**

**- “О практике регулирования работ”. Бюллетень ВС РФ №3 от1983 г.**

**Нормы ГК РФ имеют общее значение и на его базе можно решить вопросы о договоре подряда.**

**К элементам договора относятся:**

**1. Стороны договора:**

**а) подрядчик;**

**б) заказчик.**

**Обе стороны могут являться как юридические лицами так и гражданами (физическими лицами).**

**Ранее действовала норма ст.351 ГК считавшая, что договор подряда может быть лишь в случае если подрядчик не привлекает наемного труда(в настоящее время эта норма не действует).**

**Необходимо уметь классифицировать договор подряда по видам работ:**

**- выполнение работ по профилю своей деятельности и не профилю своей деятельности;**

**- привлечение к выполнению работ субподрядчиков. При этом заключается субподрядный договор, но за выполнение всех работ отвечать главному (генеральному подрядчику).**

**По сущности договора подряда характеризуется своим предметом:**

**- Предмету договора подряда некоторые авторы относят труд (работу), но это не совсем правильно; (строительство)**

**- предмет договора подряда также и результат труда подрядчика (хотя выполнение работ также указывается в договоре).**

**Отсюда предмет договора подряда - результат и порядок выполнения работ.**

**Заказчик имеет право контролировать выполнение работ подрядчиком, поэтому предмет договора находится в задании заказчика, определяется заказчиком.**

Содержание договора: права и обязанности сторон.

**1.** Подрядчик **не вправе при выполнении работ отступать от задания заказчика (вместе с тем заказчик может изменить работы, но в случае если это ведет к их удорожанию), в тоже время в одностороннем порядке задание не изменяется (ст. 161 ГК).**

**2. Подрядчик выполняет работы за свой риск. Это означает, что он заранее берет на себя ответственность за невыгодные для него случаи, возникающие при выполнении работ.**

**Если злоумышленник уничтожил результат труда - отвечает подрядчик.**

**3. Подрядчик обязан выполнить работы из своего материала и своими средствами и своей рабочей силой.**

**Свое иждивение (ст. 22 ГК).**

**Своими средствами (ст.64 ГК).**

**Заказчик не заботится о помощи подрядчикам.**

**4. Выполняя работу подрядчик обязан бережно относиться к имуществу, которое доверил ему заказчик. Если подрядчик выполняет работы из материала заказчика, то он должен расходовать его экономично. Подрядчик отвечает за всякое упущение. Под словом упущение законодатель подразумевает вину. К подрядчику предъявляются очень большие требования, подрядчик может освободится от ответственности только в случае непреодолимой силы если ее нельзя было отвести.**

Риск случайной гибели **материала до наступления срока сдачи подрядчиком обусловленной договором работы несет сторона предоставившая материал, а после наступления этого срока - просрочившая сторона - если иное не установлено законом или договором. (п. 4 ст.91 Основ).**

**5. Подрядчик обязан выполнить работу в срок, причем в договоре могут указываться:**

**- конечный срок;**

**- промежуточные сроки;**

**- этапы работы.**

**Нарушение установленных в договоре сроков влечет для подрядчика большие осложнения. Так, если подрядчик не приступает к работам или медленно их ведет заказчик может расторгнуть договор. (ст. 34 “Закона о правах потребителей”).**

**В оправдании медлительности подрядчик ничего не может предъявить, так как в этой его медлительности риск для заказчика. Однако невиновный подрядчик не может нести убытки.**

**Заказчик вправе контролировать качество работы.**

**Если заказчика не устраивает качество работы, то он может отказаться по от договора и:**

**- поручить заказ третьему лицу за счет подрядчика;**

**- поручить подрядчику в соразмерный срок исправление дефектов.**

**Убытки при этом должны быть обоснованны и оправданы.**

**Заказчик вправе и не назначать сроков он вправе расторгнуть договор (ст. 93 Основ).**

**7. Обязанностью подрядчика является необходимость своевременно предупредить заказчика об обстоятельствах мешающих выполнению работ. Если подрядчик докажет в суде о невиновности, то он обязан выполнить работы в полном объеме, в полном соответствии с требованиями заказчика.**

Обязанности заказчика:

**- принять работу;**

**- оплатить работу.**

**Приемка проводится в порядке предусмотренным в договоре.**

**Если заказчик не явился в срок, то подрядчик должен хранить исполненный заказ в течении 6 месяцев, и дважды за этот сок предупредить заказчика, если за это время заказчик не возьмет заказ, то подрядчик вправе реализовывать и этим покрыть свои расходы.**

**Если просроченную вещь заказчик не получил вовремя, то риск случайной гибели падает на заказчика.**

**Заказчик обязан осмотреть работу и если заказчик при ее приемке не обнаружил недостатков (не осмотрел), то подрядчик не отвечает за то, что будет обнаружено в последствии.**

**Подрядчик должен сообщить заказчику о скрытых дефектах вещи. Согласуясь с этим законодатель определил претензионные сроки, в течении которых дается возможность подрядчику устранить открытые, обнаруженные при приемке или скрытые, на указанные подрядчиком дефекты.**

К таким срокам правовой защиты относятся:

**1. : месяцев со дня принятия работ;**

**2. для скрытых недостатков 1 год.**

**Необходимо четко представлять юридическое значение приема работы. Оно заключается в оплате работы.**

**Основное подтверждение того, что заказчик принял работу является ее оплата. Поэтому стоимость работ оплачивается заказчиком после их выполнения.**

**Ответственность сторон по договору подряда в своей основе является возмещение убытков, которые возникают при следующих обстоятельствах:**

**- просрочка договора;**

**- неправильное использование материала;**

**- ухудшение работы или допущение иных недостатков влечет возмещение понесенных заказчиком необходимых расходов по исправлению недостатков работы, и соответственно уменьшает вознаграждение за работу (п. 1 ст. 93 Основ).**

**Если же в работе обнаружены существенные недостатки или отступления от договора заказчик вправе требовать его расторжения и возмещения убытков. (п. 2 ст. 93 Основ).**

**Следующим видом договора подряда является договор на капитальное строительство.**

2. Вопрос

2. Договор подряда на капитальное строительство.

**Договор на капитальное строительство предусматривает возведение зданий, сооружений и их реконструкцию, а также техническое перевооружение.**

**Отсюда к видам договоров относятсяяяяяяя6**

**- строительство новых;**

**- расширение и реконструкция;**

**- перевооружение.**

**Договора заключается в зависимости от экономической эффективности, на основании инвестирования, которое выражается в форме капитальных вложений на оснащение строящихся и на реконструкцию старых объектов.**

Инвестиция - **это денежные средства, кредиты и другое имущество, вкладываемые в дело с целью получения прибыли.**

Источниками правового регулирования **договора подряда на капитальное строительство являются :**

**- нормы гражданского права, касающиеся строительного законодательства ( о договоре подряда на капитальное строительство говорится в ст. 95 Основ, а о регулировании его в колхозах в ст. 71 );**

**- “ Правила о договорах на капитальное строительство “ СП СССР 1987 г. № 4 ст.19;**

**- “ Положение о взаимоотношениях между генеральными подрядчиками и субподрядчиками “;**

**- “ Закон об инвестиционной деятельности в РСФСР “ Вед. ВС РСФСР 1991 г. п.29.**

**К числу источников можно отнести и сам договор на капитальное строительство. Договор не только порождает, но и регулирует отношения заказчика и подрядчика. В договоре можно предусмотреть все элементы, входящие в ту или иную деятельность. При заключении договора на капитальное строительство большую помощь оказывают уже имеющиеся выработанные формы и нормативные документы основными из которых являются :**

**- Инструктивные указания “ Экономика и строительство “ №3;**

**- “ Систематизированный сборник арбитража “ Москва 1992 г. ;**

**- “ СН и П ( строительные нормы и правила ).**

Способы капитального строительства :

- хозяйственный **способ. Суть способа состоит в том, что на крупных заводах создаются различные внутренние строительные подразделения ведомственного подчинения, которые и проводят строительство, так сказать своими силами. К таким структуры относятся УКСы ОКСы (Управления и отделы капитального строительства);**

- подрядный способ **- работы ведутся специальными строительно-монтажными организациями;**

- смешанный способ **- совместное строительство с использованием первых двух способов.**

Договор подряда на капитальное строительство является **основным способом осуществления строительства. Его определение содержится в п. 1 ст. 95 Основ “ По договору подряда на капитальное строительство подрядчик обязуется построить и сдать в установленный срок определенный договором объект, либо выполнить обусловленные договором строительные работы, а заказчик обязуется предоставить подрядчику строительную площадку либо обеспечить фронт работ, принять их и оплатить”.**

**Договор по своей юридической природе:**

**- двухсторонний;**

**- консенсуальный;**

**- возмездный.**

**В настоящих условиях отпала необходимость считать договор на капитальное строительство отдельной отраслью гражданского права, а из этого получился один из элементов договора подряда.(п.3 ст. 95 Основ).Сторонами в договоре на капитальное строительство являются:**

**- подрядчик;**

**- заказчик.**

**Сторонами могут выступать как юридические, так и физические лица, как российские, так и иностранные.**

**Заказчиком чаще всего выступает** инвестор**, лицо выступающее в качестве вкладчика средств в строительство.**

Инвестор **может передать свои средства и функцию заказчика другому лицу, которое будет для него заниматься всеми вопросами строительства.**

Подрядчиком **выступает специализированное строительное и монтажные организации. Эти подрядчики должны иметь лицензию или соответствующий сертификат на право выполнять соответствующие виды работ. Кроме того, в капитальном строительстве применяется система генерального подряда. При этом заказчик заключает договор с одним подрядчиком, а тот в свою очередь привлекает к строительству субподрядчиков.**

Условия договора на капитальное строительство.

Предмет договора.

**Существует две точки зрения о признании предмета договора :**

**- согласно первой точки зрения, конечный результат деятельности подрядчика и субподрядчика ;**

**- согласно второй точки зрения это комплекс работ выполненный подрядчиком ;**

**- однако, в настоящее время предметом договора может быть и то и другое .**

**Детальная характеристика предмета договора даётся в проектно-сметной документации, которая является не только технико-технической, но и юридической основой строительства.**

**Важнейшее значение имеет смета в которой определяются :**

**- стоимость строительства,**

**- стоимость отдельных видов работ.**

**Эти положения являются определяющими позициями, которые лежат в основе расчётов подрядчика и заказчика.**

Содержание

Права и обязанности **сторон можно охарактеризовать как обязанности и ответственность заказчика и подрядчика вытекающие из договора.**

Подрядчик обязуется:

**а) осуществить комплекс мероприятий по строительству или выполнению определенной работы:**

**- построить и сдать определенный договором объект, либо выполнить определенную работу;**

**- соблюдать при строительстве СН и П и другие нормативно-правовые документы;**

**- при получении указаний заказчика должен приостанавливать работу;**

**- строить своими силами и средствами, однако возможен вариант обеспечения строительными материалами по соглашению сторон;**

**- построить объект в срок;**

**- доброкачественно выполнять работы;**

**- по требованию заказчика в установленный заказчиком срок заменить недоброкачественные строительные материалы.**

**При осуществлении подрядчиком этого комплекса мероприятий, заказчик осуществляет контроль и технический надзор, но не может вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.**

**б) сдать объект заказчику.**

Заказчик обязан:

**- уплатить за проведенное строительство и дополнительные затраты, связанные с подорожанием строительных материалов, если это предусмотрено договором, если же нет, то все затраты оплачивает подрядчик. Уплата должна осуществляться помесячно и поквартально. Окончательный расчет производится после принятия работ с учетом произведенных платежей;**

**- создать условия подрядчику для выполнения работ ( предоставить строительную площадку, трассу и передать своевременно проектно-сметную документацию. Передать разрешение на производство необходимых работ. Может принять обязательства по обеспечению специалистами подрядчика;**

**- принять законченный объект по актам промежуточной приемки и по акту приемки всех работ. Недостатки обнаруженные при приемки отмечаются в акте приемки. Затем идет приемка проекта в жилдотацию. Это самостоятельный юридический акт. Это государственное признание того, что объект может функционировать ( Постановление СМ СССР от 8.06.81. “ О приемке в эксплуатацию законченных строительных объектов “ ). Состав государственной комиссии может быть утвержден правительством, недостатки должны быть устранены. Приемка оформляется актом в котором дается оценка строительно-монтажных работ. При определении приемной комиссией оценку по приемке “ отлично” увеличивается оплата на 10%, а также возникают другие льготы для подрядчика.**

Имущественная ответственность **сторон за ненадлежащее исполнение обязательств, она может быть предусмотрена не только в нормативных актах, но ив договорах. Меры ответственности могут распространяться на те случаи, когда договор заключается на сооружение объекта, включенного в государственный заказ. В этом случае меры ответственности предусматриваются в заключенном договоре.**

Подрядчик в этой ситуации отвечает:

**- За невыполнение обязанностей сдать работу в срок, при этом он уплачивает пеню в % отношении к сумме выплат, но не свыше чем 1000 руб. за рабочий день;**

**- за нарушение сроков в сдачи площадки под монтаж оборудования пеня насчитывается из расчета 0.03 % стоимости оборудования за каждый день просрочки, но не более 1000 руб. в день.**

**Общее основание для наступления ответственности - вина.**

**Наряду с ответственностью за несоблюдение сроков сдачи существенная ответственность наступает у сторон за брак.**

Ответственность за брак:

**- недоделки подлежат устранению в сроки установленные актами приемки. Если дефекты будут обнаружены после приемки, то в течении гарантийных сроков можно предоставить претензии ( 1 год - общестроительные сроки и т.д. ).**

**Если требование не удовлетворено, то составляется двухсторонний акт, а если подрядчик не желает, то односторонний акт. Возможны также требования по взысканию санкций ( 100 руб. за каждый день просрочки).**

Ответственность заказчика:

**- наступает за просрочку передачи оборудования;**

**- уплачивает неустойку 8% стоимости оборудования и ряд других санкций предусмотренных законодательными или договорными актами.**

**Одной из разновидностей договора подряда является договор подряда на производство проектных и изыскательских работ.**

**По договору подряда на производство проектных и изыскательских работ подрядчик обязуется разработать по заданию заказчика проектную документацию и выполнить изыскательские работы, а заказчик обязан принять оплатить их. (ст.96 Основ).**

**Как и следовало ожидать субъекты договора и их обязанности по отношению выполнения предусмотренных в законе действий похожих на договор на капитальное строительство, поэтому в большей мере затронем ответственность сторон при невыполнении или ненадлежащем выполнении своих обязанностей.**

**Подрядчик несет ответственность:**

**- за недостатки проекта, в том числе и за те , которые обнаружены в результате реализации, а также в процессе эксплуатации соответствующего объекта.**

Последствия:

**- при обнаружении недостатков подрядчик обязан переделать проект;**

**- возместить заказчику убытки, вызванные недостатками проекта, если законодательством или договором не предусмотрен иной размер ответственности (п. 2 ст. 96 Основ).**

**Таким образом, ответственность заказчика может наступить лишь в случае не принятия работ или не производства расчета.**

**Мы рассмотрели вопросы связанные с договором подряда на капитальное строительство, и производство проектных и изыскательских работ. Необходимо заметить, что при любых обстоятельствах ответственность подрядчика гораздо выше ответственности заказчика.**

Заключение.

**На сегоднейшей лекции были рассмотрены положения о договоре поставки, было дано понятие о субъектах договора и структурных связях между ними, а также содержании и формах договора, порядке его заключения и исполнения. При рассмотрении каждого пункта или понятия особо уделялось внимание ответственности сторон при несоблюдении или недостаточно правильном соблюдении условий договора.**

**При рассмотрении вопроса договора о поставке, были даны общие характеристики правового регулирования отношений при поставке.**

**Таким образом, а развитием рыночных отношений договору поставки нужно придать серьезное значение.**

**Нужно отметить, что для полного и правильного понимания положений изложенных в лекции необходимо тщательно изучить документы , определяющие и закрепляющие правоотношения, связанные с договором подряда.**

**Темой следующей лекции будет - “Договор имущественного найма, аренды, ссуды, займа.”**

**Автор лекции старший**

**Авторское и патентное право**

**Учебные и воспитательные цели:**

**1. Изучить с курсантами основные положения действующего законодательства об авторских и смежных правах, патентном праве и других результатах творчества, используемых в производстве.**

**2. Воспитывать чувство ответственности за строгое выполнение законодательства, регулирующего вышеуказанные отношения.**

**Время - 2 часа.**

ПЛАН

Введение - 5 мин.

Основная часть - 80 мин.

Учебные вопросы:

**1. Понятие авторского права и смежных прав- 40 мин.**

**2. Патентное право - 40 мин.**

Заключение - 5 мин.

**ЛИТЕРАТУРА.**

**1. Конституция РФ.(ст.44).**

**2. “ Основы гражданского законодательства”(разделы IV и V).**

**3. Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах”.**

**4.ГК РФ. (раздел IV).**

**5.Патентный закон РФ.**

**6. Учебник “Гражданское право” ч.2 изд.1993 г. г. Москва под редакцией профессора Суханова Е.А. ; с. 312-354.**

**УЧЕБНО-МАТЕРИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ**

**1. Кодосхемы.**

**2. Телевизионная система лекториев.**

**3. Выставка нормативно-правовой и учебной литературы.**

Введение

**Творческая деятельность осуществляется в области науки, техники, литературы, искусства, художественного конструирования (дизайна), создания товарных знаков и других видов обозначения товаров. Ее результатом является выраженный в объективной форме продукт, именуемый в зависимости от его характера научным или научно-техническим результатом, достижением, знанием либо изобретением, промышленным образцом, товарным знаком, произведением нации, литературы или искусства. Критерии творческого характера отдельных достижений имеют особенности, закрепленные в авторском, изобретательском праве, праве на промышленный образец и в других институтах гражданского права. Однако всем результатам творчества свойственна новизна или оригинальность их существенных элементов.**

**Правовая основа отношений, связанных с творческой деятельностью, базируется на положениях п.1 ст. 44 Конституции РФ, в соответствии с которым “каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интелектуальная собственность охраняется законом”.**

**Рассмотрение актуальных проблем гражданско- правового регулирования некоторых отношений, связанных с творческой деятельностью, и посвящена наша сегодняшняя лекция.**

1. ПОНЯТИЕ АВТОРСКОГО ПРАВА И СМЕЖНЫХ ПРАВ.

**Авторское право - один из институтов гражданского права. Регулируемые им имущественные и личные неимущественные отношения связаны с созданием и с использованием произведений литературы, науки и искусства. В объективном смысле авторское право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства.**

**В субъективном смысле авторское право - те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства.**

**Отношения в сфере научного и художественного творчества регулируются различными нормами отечественного и международного права, которые в совокупности составляют законодательство об авторском праве и смежных правах.[[5]](#footnote-5)1**

**Головным законодательным актом, вобравшим в себя всё лучшее из отечественной и мировой теории и практики, является, конечно, Закон РФ “ Об авторском праве и смежных правах “ ( далее - Закон ).**

**В соответствии с ним (ст. 6) авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, которые должны обладать определенными признаками ( например, являться результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения ). При этом авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнородованные, существующие в какой-либо объективной форме ( письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объёмно-пространственной и др. формах ).**

**Закон (ст. 7) содержит перечень произведений, являющихся** объектами авторского права **( литературные, драматические, музыкальные, сценарные произведения, музыкальные произведения с текстом или без текста, программы для ЭВМ, произведения живописи, культуры, графики, архитектуры, градостроительства, фотографические и др.). Кроме того, к объектам авторского права также относятся производные произведения ( переводы, обработки, антологии, базы данных), др. составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда. Следует подчеркнуть, что произведенный перечень не является исчерпывающим, т.к., во-первых, невозможно перечислить все виды уже известных произведений, а, во-вторых, он дает возможность обеспечить правовую охрану произведений, могущих появиться в будущем.**

**Вместе с тем закон (ст.8) содержит исчерпывающий перечень произведений, не являющихся объектами авторского права (официальные документы, государственные символы и знаки, произведения народного творчества, сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер).**

**Головным законодательным актом, вобравшим в себя все лучшее из отечественной и мировой теории и практики, является, конечно, Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах” (далее - Закон).**

**В соответствии с ним (ст. 6) авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, которые должны обладать определенными признаками (например, являться результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения). При этом авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные, существующие в какой-либо объективной форме (письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной и др. формах).**

**Закон (ст.7) содержит перечень произведений, являющихся объектами авторского права.(литературные, драматические, музыкальные, сценарные произведения, музыкальные произведения с текстом или без текста, программы для ЭВМ, произведения живописи, культуры, графики, архитектуры, градостроительства, фотографические и др.). Кроме того, к объектам авторского права также относятся производные произведения (переводы, обработки, атологии, базы данных), др. составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда Следует подчеркнуть, что произведенный перечень не является исчерпывающим, т.к. , во-первых, невозможно перечислить все виды уже известных произведений, а во-вторых, он дает возможность обеспечить правовую охрану произведений, могущих появиться в будущем.**

**Вместе с тем закон (ст. 8) содержит исчерпывающий перечень произведений, не являющихся объектами авторского права (официальные документы, государственные символы и знаки, произведения народного творчества, сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер).**

**Субъектами авторского права выступают физическое лицо (автор) или лица (соавторы), творческим трудом которого создано произведение.**

**Субъективные авторские права возникают у автора в силу факта создания произведения. Эти права обычно называют исключительными, т.к. они обеспечивают их носителям правомочия на совершение различных действий с одновременным запрещением всем другим лицам совершать указанные действия. Обладатель исключительных авторских прав для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:**

1. **латинской буквы “С” в окружности:©;**
2. **имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;**
3. **года первого опубликования произведения.**

**В соответствии со ст. 10 закона, авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух и более лиц (соавторство), принадлежит совместно, независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Соавторство характеризуется следующими основными признаками:**

1. **труд нескольких лиц;**
2. **создание коллективного произведения;**
3. **принадлежность авторского права на произведение всем, кто над ним работал**

**Особый интерес представляют собой ст. ст. 11-13 Закона, в соответствии с которыми обладателями авторского права являются составители сборников, других составных произведений, переводчики и авторы других производных произведений, а также авторы ауди-визуального произведения, каковыми являются: режисер-постановщик, автор сценария, автор музыкального произведения (композитор) и другие. Следует подчеркнуть, что вышеперечисленные субъекты авторского права обладают им в полном объеме, чего, например, нельзя сказать об авторском праве на произведение субъекта, созданное им в порядке выполнения служебных обязанностей или служебного задания работодателя ст. 14. В этом случае исключительные права на использование служебного произведения принадлежат не автору, а лицу, с которым он состоит в трудовых отношениях, если в договоре между ними не предусмотрено иное.**

**Наряду с авторами к субъектам авторского права могут относиться государство, юридические и физические лица. В юридической литературе вышеперечисленные субъекты называются правоприемниками. К правоприемникам переходит определенный круг авторских правомочий по использованию произведения автора. Основаниями такого перехода служит закон, наследование или договор с автором (ст. ст. 28-30 Закона). Следует подчеркнуть, что круг правомочий указанных лиц уже, чем у автора, а по характеру правомочия производны, т.к. переходят от автора. Что же касается авторского договора, то его подробному изучению будет посвящен специальный вопрос темы №23 нашего курса.**

**Развитие творческой деятельности, технических форм воспроизведения ее результатов давно поставили в повестку дня вопрос о расширении круга участников авторских правоотношений за счет включения в их число лиц, являющихся артистами, дирижерами, режисерами-постановщиками и т.п. эта проблема впервые получила свое правовое разрешение в Основах (ст. ст. 141-143), а также в Законе (раздел III). Речь идет о т.н. смежных правах.**

**В соответствии с вышеназванными законодательными актами субъектами смежных прав являются исполнители, производители фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания. Для возникновения и осуществления смежных прав (как и авторских) не требуется соблюдение каких-либо формальностей. Производитель фонограммы и исполнитель для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы или на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов:**

1. **латинской буквы “Р” в окружности:®;**
2. **имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;**
3. **года первого опубликования фонограммы.**

**.Значительное место в Законе занимают личные неимущественные и имущественные права автора и иных субъектов авторского права.**

**Остановимся подробнее на актуальных вопросах их правового регулирования.**

**Так, автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:**

1. **право авторства;**
2. **право на имя**;
3. **право на обнародование;**
4. **право на защиту репутации автора.**

**Имущественные права автора представляют собой его исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом, а именно:**

1. **право на воспроизведение;**
2. **право на распространение;**
3. **право на импорт;**
4. **право на публичный показ;**
5. **право на публичное исполнение;**
6. **право на передачу в эфир;**
7. **право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю;**
8. **право на перевод;**
9. **право на переработку и др.**

**Что же касается права на авторское вознаграждение, то его размер и порядок за каждый вид использования произведения устанавливается в авторском договоре.**

**Действующим законодательством (ст. ст. 18-25) детально регулируются вопросы воспроизведения и использования произведений автора без его согласия и без выплаты авторского вознаграждения, а также воспроизведение произведений без согласия автора, но с выплатой авторского вознаграждения (ст.26).**

**Права субъектов смежных прав детально регулирует Закон ( ст. ст. 37, 38, 40, 41) в зависимости от конкретного лица (например, права исполнителя, производителя фонограммы, права организации кабельного вещания и др.). Следует лишь подчеркнуть, что их права носят в известной мере ограниченный характер, а размер вознаграждения и условия оплаты определяются также соглашением сторон.**

**Срок действия авторского права (ст. 27) и смежных прав (ст. 43) почти во всех случаях, предусмотренных Законом, связан с продолжительностью в 50 лет. Например, авторское право действует в течении всей жизни автора и 50 лет после его смерти, права исполнителя действуют в течении 50 лет после первого исполнения или постановки и т. д.**

**В целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей и иных обладателей авторских и смежных прав Закон (раздел IV) предусматривает создание организаций, управляющих имущественными правами указанных лиц на коллективной основе. Полномочия на коллективное управление имущественными правами передаются непосредственно обладателями авторских и смежных прав добровольно на основе письменных договоров. Закон (ст. ст. 45-47) достаточно подробно регламентирует функции, права и обязанности этих организаций.**

**Особо следует остановиться на защите авторских и смежных прав. Прежде всего необходимо подчеркнуть, что за нарушение авторских и смежных прав наступает гражданская, уголовная и административная ответственность. Говоря о гражданской ответственности, необходимо отметить, что в соответствии со ст. 46 Закона обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя:**

1. **признания прав;**
2. **восстановление положения существовавшего до нарушения права и прекращения действий, нарушающих право или создавших угрозу его нарушению;**
3. **возмещения убытков, включая упущенную выгоду;**
4. **взыскания дохода, полученного нарушителем вследствии нарушения авторских и смежных прав вместо возмещения убытков;**
5. **выплаты компенсации в сумме от 10 до 50.000 минимальных размеров оплаты труда по усмотрению суда или арбитражного суда вместо возмещения убытков или взыскания дохода;**
6. **другие, предусмотренные законодательством меры.**

**Помимо возмещения убытков суд или арбитражный суд взыскивает с нарушителя авторских или иных смежных прав штраф в размере 10% от суммы, присужденной судом в пользу истца.**

**За защитой своего права обладатели авторских и смежных прав должны обратиться с иском в суд, арбитражный суд или третейский суд в соответствии с их компетенцией. Кроме того, в стране образованно Российское агентство интеллектуальной собственности (РАИС) при Президенте РФ. РАИС является федеральным ведомством, разрабатывающим и осуществляющим государственную политику в сфере охраны и осуществления авторских и смежных прав[[6]](#footnote-6) .**

**Таковы лишь основные, схематические положения Закона РФ “Об авторском праве и смежных правах”. Его глубокое изучение требует детальной проработки текста настоящего законодательного акта, анализа т осмысления большинства статей, изучения и обобщения практики применения.**

ПАТЕНТНОЕ ПРАВО.

**П патентное право в объективном смысле есть совокупность норм, регулирующих имущественные и неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением режима их использования, материальным и моральным стимулированием и защитой прав их авторов и патентообладателей.**

**В субъективном смысле патентное право представляет собой имущественные или личное неимущественное право конкретного субъекта, связанное с определенным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом.**

**Источниками патентного прав являются Основы гражданского законодательства, Гражданский кодекс РФ. Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г., другие акты патентного законодательства, а также патентные правила и разъяснения по применению патентного закона, издаваемые Государственным патентным ведомством РФ. Источниками патентного права являются также и некоторые международные соглашения.**

**Объектами патентного права являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы[[7]](#footnote-7)3 .**

**Изобретению представляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Кратко рассмотрим вышеперечисленные условия.**

**Новизна изобретения предполагает его неизвестность из уровня техники. В свою очередь уровень техники включает любые сведения ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. Более того, в уровень техники включаются при условии их более раннего приоритета. Все данные в РФ другими лицами заявки на изобретение и полезные модели (кроме отозванных), а также запатентованные в РФ изобретения и полезные модели. По общему правилу приоритет изобретения устанавливается по дате поступления в Патентное ведомство заявки на изобретение. Вместе с тем, приоритет изобретения может устанавливаться по дате подачи первой заявки в государстве - участники Парижской конвенции по охране промышленной собственности (т.н. конвенционный приоритет), если заявка на изобретение поступило в патентное ведомство в течении 1-го года с указанной датой. В необходимых случаях этот срок может быть продлен, но не более чем на два месяца. Законодательство (ст. 19 Патентного закона) предусматривает и другие правила установления приоритета изобретения.**

**Изобретение имеет** изобретательский уровень**, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники.**

**Изобретение является** промышленно применимым**, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, других отраслях деятельности.**

**Изобретение является патентное способным если отвечает установленным законом требования технического решения. Поэтому не могут быть признаны изобретениями научные теории и математические методы, сорта растений и породы животных, методы организации и управления хозяйством; топологии интегральных микросхем, другие нетехнические достижения.**

**И. наконец, будучи объектами патентного права, изобретения сами имеют объекты. Ими могут быть устройства, способ, вещество, штаммы микроорганизмов и т.д.**

**К полезным моделям относятся конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Полезные модели нередко именуются “малыми изобретениями”. Полезной модели правовая охрана предоставляется в том случае, если она является** новой промышленно применимой**. Вместе стем, в отличие от изобретения, полезная модель не должна иметь изобретательский уровень. Кроме того, более узок и круг ее объектов (например, в качестве полезных моделий не охраняются способы, вещества, штаммы микроорганизмов, а также их применение по новому назначению и т. п.).**

**Промышленным образцом является художественно - конструкторское решение изделия, определяющие его внешний вид. Содержание промышленного образца составляет не техническое, как у изобретения или полезной модели, а художественно - конструкторское решение изделия. Таким образом, данное решение формирует не конструктивные свойства, а лишь внешний облик изделия, т.н. дизайн. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и промышленно применимым.**

**Промышленный образец признается** новым**, если совокупность его существенных признаков, определяющих эстетические и эргономические особенности изделия, не известна из сведений ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. Дата приоритета промышленного образца определяется в аналогичном применительно к изобретению и полезной модели порядке. В этой связи следует особо подчеркнуть, что патентное право закрепляет принцип мировой (абсолютной) новизны.**

**Промышленный образец считается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер эстетических особенностей изделия.**

**Наконец, важным признаком промышленного образца является** промышленное применимость, **т.е. возможность его многократного воспроизведения путем изготовления существующего изделия. Иначе говоря изделие не признается промышленным образцом, если оно может быть осуществлено лишь в индивидуальном (ручном, кустарном производстве).**

**Субъектами патентного права являются авторы (соавторы) изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладатели, а также другие лица ( не авторы), приобретающие по закону или договору некоторые патентные права (правоприемщики). В качестве правоприемников отечественных авторов внутри страны могут выступать физические и юридические лица, а также государство (государственное образование). В роли правоприемников иностранных авторов могут выступать только физические и юридические лица.**

**Пункт 2 ст. 8 Патентного закона устанавливает правовой режим служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.**

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

**Автор служебного объекта “промышленной собственности” приобретает право на вознаграждение, которое выплачивается в размере и на условиях, определенных на основе соглашения между автором и работодателем.**

**Особое внимание Патентный закон уделяет порядку оформления прав на изобретение, полезную модель и промышленный образец. Разберемся с этим вопросом подробнее.**

**Итак, право на изобретение и промышленный образец охраняет закон и подтверждает соответствующий патент, а полезную модель - свидетельство. Следует особо подчеркнуть, что они удостоверят приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на их пользование. Патент действует в течении 20, а свидетельство - 5 лет с момента поступления заявки в патентное ведомство.**

**Патент выдается автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца, физическим или юридическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором или правоприемником в заявке на выдачу патента в заявлении, поданном в Патентное ведомство до момента регистрации объекта “промышленной собственности”. Патенты на служебные объекты выдаются работодателям. Кроме этого, права патентообладателя могут быть приобретены на договорной основе Федеральным фондом изобретений Росси, который осуществляет отбор изобретений, полезных моделей и промышленных образцов и содействует их реализации в интересах государства. Однако во всех случаях патентообладателю принадлежат исключительные права на использование охраняемых патентом объектов “промышленной собственности”.**

**Для получения патента, автор работодатель или их правоприемники (заявители) подают заявку в Патентное ведомство. Конкретные реквизиты документов, входящих в состав заявки, различаются в зависимости от вида объекта, но вместе стем имеют и некоторые общие элементы: заявление о выдаче патента, описание объекта, чертежи и т.д. К заявке прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины в установленном размере или основания для освобождения от ее уплаты либо для уменьшения ее размера.**

**Поданная в Патентное ведомство заявка проходит формальную экспертизу, а в отношении изобретения и промышленных образцов - также экспертизу по существу. При экспертизе заявки на полезную модель экспертиза по существу не осуществляется. Свидетельство на полезную модель выдается под ответственность заявителя без гарантий действительности.**

**Сведения о выдаче патента публикуются в официальном бюллетене Патентного ведомства при условии уплаты заявителем пошлины на выдачу патента. Указанные сведения включают имя автора (авторов), если он не отказался быть упомянутым, и патентообладателя, название и форму изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение. Одновременно с публикацией сведений о выдаче патента Патентное ведомство выносит изобретение, полезную модель или промышленный образец в один из государственных реестров РФ. После этого Патентное ведомствовыдает патент лицу, на имя которого он испрашивался.**

**Действующим законодательством детально регулируются вопросы, связанные с отзывом и преобразованием заявок, временной правовой охраной изобретений, патентования объектов “промышленной собственности” в зарубежных странах и др.**

**Центральное место в Патентном законе (разделы III, IV, VII) отводится вопросам правового регулирования прав автора изобретения, полезной модели или промышленного образца и патентообладателя и их защите.**

**Так, основным личным неимущественным правом автора объекта “промышленной собственности” является право авторства. В случае создания объекта несколькими физическими лицами они все считаются его авторами и пользуются принадлежащими им правами по соглашению между собой. Другим личным правом автора является право получения патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, а также передачи указанного права другим физическим или юридическим лицам.**

**Имущественные права автора изобретения заключаются прежде всего : 1. в получение прибыли от изобретения при личном его использовании. Ему принадлежит: 2. право на получение вознаграждения за переуступку патента и продажу лицензий. Так, например, если автор изобретения передал патент другому лицу на условиях выплаты ему вознаграждения при использовании изобретения он имеет право на получение вознаграждения в течении срока действия патента. Аналогичные права принадлежат также авторам полезных моделей и промышленных образцов, являющихся патентообладателями.**

**Основное имущественное право авторов, не являющихся патентообладателями (например, авторов служебных изобретений, полезных моделей и промышленных образцов),- право на вознаграждение, которое выплачивается в размере и на условиях, устанавливаемых в соглашении между автором и работодателем.**

**Принадлежащее патентообладателю исключительное право на использование объекта “промышленной собственности” выражается в том, что патентообладатель вправе применять объект по своему усмотрению, если это не нарушает прав других патентообладателей.**

**Кроме того, патентообладатель вправе запретить использование указанных объектов другим лицам (кроме случаев, когда использование согласно закону не является нарушением прав патентообладателя). Патентообладатель вправе уступить полученный патент любому физическому или юридическому лицу. Договор о уступке патента обязательно подлежит регистрации в Патентном ведомстве. Как патент, так и право на его получение переходят по наследству. Любые лица, не являющиеся патентообладателями, вправе использовать защищенный патентом объект “промышленной собственности” лишь с разрешения патентообладателя на основе регулируемого в патентом ведомстве лицензионного договора (ст. 13 Патентного закона).**

**Права патентообладателей и авторов в зависимости от характера их нарушения и вида возникающих споров защищаются в судебном, административном или уголовном порядке.Суды, в т.ч. арбитражный и третейский, рассматривают все споры, кроме тех, которые отнесены к компетенции Высшей Патентной палаты.**

**В административном порядке размещаются споры, связанные с отказом в выдаче патента, с признанием его недействительным, а также с отказом патентообладателя от заключения лицензионного договора.**

**И, наконец, в соответствии с законодательством РФ присвоение авторства, принуждение к соавторству и незаконное разглашение сведений об объекте “промышленной собственности” влекут за собой уголовную ответственность.**

**Изложение настоящей темы будет неполным, если мы не рассмотрим ряд небольших вопросов, связанных с правом на товарный знак, знак обслуживания и другие результаты творчества, используемые в производстве.**

**Так, отношения по поводу охраны и использования товарных знаков, знаков обслуживания и наименования мест происхождения товаров регулирует закон РФ “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров” от 23 сентября 1992 г. и Основы (ст. 149).**

**Рассмотрим кратко содержание этих понятий.**

**Товарный знак и знак обслуживания - это обозначения, способные отличать соответствующие товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров других юридических или физических лиц. Существуют словесные, изобразительные,объемные, другие (например,звуковые) товарные знаки и их комбинации. Законодательством определен порядок оформления права на товарный знак и знак обслуживания, а также выдачи специального свидетельства. Владелец этого свидетельства имеет право в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство пользоваться и распоряжаться товарным знаком и запрещать третьим лицам использовать данный знак без разрешения (лицензии). В необходимых случаях допускается продление регистрации товарного знака по заявлению его владельца.**

**Наименование места происхождения товара - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемого для обозначения товара (например, вино “Шампанское”, колбаса “Останкинская”, молоко “Лианозово” и т.п.). На основании закона “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименования мест происхождения товаров” все вопросы, связанные с выдачей соответствующего свидетельства решаются Патентным ведомством.**

**Действующим законодательством (ст. 149, 150 Основ) регулируется право на рационализаторское предложение и фирменное наименование юридических лиц. Кроме того, специальными законодательными актами (закон РФ “О селекционных достижениях” от 6 августа 1993 г., закон РФ “О правовой охране топологий интегральных схем” от 23 сентября 1992 г., закон РФ правовой охране программы для ЭВМ и баз данных” от 23 сентября 1992 г.) регулируются соответствующие результаты творчества, используемые в производстве.**

**Наконец, законодательной новеллой представляется введение в российское гражданское право понятия “ноу-хау”, означающее конфидециальную техническую, организационную или коммерческую информацию. Обладатель “ноу-хау” имеет право на защиту своих имущественных интересов, если:**

1. **указанная информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность;**
2. **к этой информации нет свободного доступа на законном основании;**
3. **обладатель информации принимает надлежащие меры к охране ее конфиденциальности (ст. 151 Основ).**

**Лицо, неправомерно использующее “ноу-хау”, принадлежащее другому лицу, обязано возместить ему убытки. Лицо, самостоятельно и добросовестно получившие такую информацию, вправе использовать ее без каких либо ограничений.**

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**Таковы основные вопросы этой объемной и весьма нелегкой для восприятия темы, имеющей большое практическое значение. Дело в том, что , проходя военную службу в пограничных войсках, вы встретите большое количество людей - обладателей авторских и смежных прав, изобретателей, рационализаторов и др. Оказать им практическую помощь в правовой охране соответствующих прав - дело вашей, чести долга и обязанностей.**

**Автор лекции**

**Гражданско-правовое регулирование личных неимущественных отношений**

**Учебные и воспитательные цели.**

1. **Изучить с курсантами основные вопросы гражданско-правового регулирования личных неимущественных отношений.**
2. **Воспитывать чувство ответственности за строгой выполнение действующего законодательства о личных неимущественных правах.**

**Время - 2 часа. (90 минут.)**

**План.**

**Введение...........................................................................5 мин.**

**Основная часть..............................................................80 мин.**

**Учебные вопросы.**

1. **Понятие и виды личных неимущественных прав в гражданском праве...................................25 мин.**
2. **Право на защиту чести, достоинства и деловой репутации.................................................25 мин.**
3. **Охрана индивидуальной свободы и личной жизни граждан в гражданском праве..............30 мин.**

**Заключение....................................................................5 мин.**

**Литература.**

1. **Конституция Р.Ф.**
2. **Основы гражданского законодательства СССР и республик.**
3. **Гражданский Кодекс Р.Ф. части 1 и 2**
4. **Закон Р.Ф. от 19 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации». Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. 1992 г. № 7.**
5. **Закон РСФСР. От 25 октября 1990 г. «О свободе вероисповедания». Ведомости съезда народных депутатов РСФСР. 1990 г. № 21.**
6. **Постановление Пленума Верховного Суда СССР. От 2 марта 189 г. «О применении в судебной практике статьи 7 Основ законодательства СССР. 1989 г. № 3 страница 9, 1991 г. № 6 страница 9, №8 страница 7.**
7. **Рассмотрение гражданских дел о защите чести и достоинства. (Обзор судебной практики). Биллютень Верховного Суда СССР. 1989 г. № 4 страница 33.**
8. **Учебник «Гражданское право», под редакцией профессора Е.А. Суханова. БЕК-Москва, 1993 г. Страницы 356-378.**

**Учебно-материальное обеспечение.**

1. **Диапозитив.**
2. **Телевизионная система лекториев.**
3. **Подборка юридической литературы.**

***Введение.***

*Личные права человека неразрывно связаны с такими понятиями, как равенство, свобода, неприкосновенность личности. И это естественно, т.к. вышеназванные права на протяжении всей истории цивилизации использовались в борьбе нового со старым, прогрессивного с консервативным, отжившим свой век. Разумеется, что в разные эпохи в данные понятия вкладывалось различное содержание, однако сами идеи всегда были и остаются притягательными для любого человека. Это лишний раз подтверждается тем значительным перечнем нормативно-правовых и иных документов, принятых мировым сообществом и законодателями России, в которых находят свое отражение вопросы правового регулирования личных неимущественных отношений.[[8]](#footnote-8)• Однако основная работа по созданию целостного гражданско-правового регулирования личных неимущественных прав еще впереди. Разрешению этих проблем и посвящена наша сегодняшняя лекция.*

***1. Понятие и виды личных неимущественных прав в гражданском праве.***

*Закрепляя личные неимущественные права граждан в Конституции, государство обеспечивает их правовое регулирование комплексно, т.е. с помощью норм ряда отраслей права, в т.ч. и гражданского.*

*Так, роль и возможности гражданско-правового регулирования личных неимущественных прав определяются предметом гражданского права. Мы уже знаем, что в соответствии со ст.1 Основ гражданского законодательства гражданское право наряду с имущественными отношениями ( составляющими ядро гражданского права ) регулирует связанные с ними личные неимущественные отношения, а также личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.*

*Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, будучи регулированы нормами права, представляют собой правовые связи между определенными субъектами по поводу личных неимущественных благ. Из этого вытекает, что личные неимущественные права - субъективные права граждан ( а в отдельных случаях и организаций), возникающие в связи с регулированием нормами гражданского права личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными.*

*Следует подчеркнуть, что возможности гражданского права в регулировании личных неимущественных прав не безграничны. Эта отрасль права призвана регулировать личные неимущественные права не всесторонне, а лишь в определенных аспектах. Так, право на имя регулируется в основном нормами семейного и административного права, но не только ими, а потому нуждается в гражданско-правовом регулировании. Гражданское право, например, может предоставлять гражданину право требовать прекращения использования его имени без согласия третьими лицами как в целях извлечения прибыли, так для получения иных, нематериальных выгод.*

*По своему характеру личные неимущественные права, принадлежащие определенным лицам, являются абсолютными. Следовательно, управомоченному лицу противостоит в этих случаях неопределенный круг лиц, обязанных воздерживаться от каких бы то ни было нарушений личных неимущественных прав.*

*В этой связи для личных неимущественных прав характерно наличие двух правомочий: во-первых, возможности управомоченного лица требовать от неопределенного круга обязанных лиц воздерживаться от нарушения его права; во-вторых, возможности прибегнуть в случае нарушения его права к установленным законом мерам защиты.*

*Таким образом, личные неимущественные права в гражданском праве имеют самостоятельный характер, выполняют роль правового средства обеспечения личной ( индивидуальной) сферы от постороннего вмешательства и требуют применения гражданско-правовых способов их защиты.*

*В настоящее время личные неимущественные права, регулируемые гражданским правом, классифицируются на следующие виды:*

1. *Личные неимущественные права, направленные на индивидуализацию личности управомоченного лица: права на имя, на фирменное наименование, на производственную ( (торговую) марку, на товарный знак ( знак обслуживания ), принадлежащие организациям и гражданам, осуществляющим производственную, торговую или иную хозяйственную (коммерческую) деятельность; право на защиту чести, достоинства и деловой репутации и тесно связанные с ним права на опровержение и ответ, предусмотренные ст.7 Основ и ст.ст.43 -46 Закона РФ от 27 декабря 1991 г. « О средствах массовой информации».*
2. *Личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан, включающие право на телесную неприкосновенность внешнего облика, личного изображения.*
3. *Личные неимущественные права, направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан: права на неприкосновенность жилища, личной документации, на тайну личной жизни, в т.ч. адвокатскую, медицинскую тайну, тайну совершения нотариальных и следственных действий, вкладов в кредитные учреждения, личного общения и др.*

*Осуществление личных неимущественных прав заключается в том, что управомоченное лицо в пределах, установленных законом, по своему усмотрению использует личные блага. Обязанные же лица, круг которых заранее не определен, должны воздерживаться от нарушения соответствующего личного неимущественного права. Общие пределы осуществления личных неимущественных прав определяются законом ( ст. 5 Основ и ГК ).*

*В то же время закон при определении границ осуществления конкретных личных неимущественных прав часто регламентирует не сами пределы возможного поведения управомоченного лица, а устанавливает границы вмешательства посторонних лиц в личную сферу ( например, не допускается использование средств массовой информации для вмешательства в личную жизнь граждан и др.).*

*В тех случаях, когда закон регулирует рамки возможного поведения управомоченного лица, вышеназванные границы в отдельных случаях определяются также и нормами морали ( например, неприкосновенность внешнего облика гражданина будет защищаться от любых вмешательств со стороны третьих лиц, за исключением случаев, когда его внешний облик нарушает требования законодательства или противоречит моральным нормам, действующим в обществе).*

*Как уже было сказано ранее, ряд личных неимущественных прав носит строго личный характер. Они прекращаются со смертью гражданина ( ликвидацией организации ) и не могут передаваться по наследству.*

*И, наконец, на требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав, не распространяется исковая давность ( ст. 42 Основ ).*

*Защита личных неимущественных прав осуществляется в основном способами, не имеющими целью восстановления нарушений имущественной сферы потерпевшего.*

*Так, согласно ст.6 Основ такими способами являются: признание этих прав, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, пресечение действий, нарушающих право, прекращение или изменение правоотношения, иные способы, предусмотренные законом ( например, опровержение сведений, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию граждан ( организаций ), и т.п. ).*

*Характерной особенностью перечисленных способов защиты личных неимущественных прав является то, что они применяются к правонарушителю независимо от его вины.*

*Вместе с тем, если нарушением личных неимущественных прав гражданину или организации нанесен и имущественный урон, то применяются нормы гражданского права, регулирующие ответственность за причинение имущественного вреда. Более того, ныне действующим законодательством положительно решен вопрос возмещения вреда в связи с нарушением личных неимущественных прав ( например, гражданин или юридическое лицо могут потребовать возмещения морального вреда, причиненного распространением сведений, порочащих их честь, достоинство и деловую репутацию ( п.6 ст.7 Основ).*

*Кроме того, по общему правилу ст. 131 Основ, подлежит возмещению моральный вред ( физические или нравственные страдания ), причиненный гражданину виновными неправомерными действиями ,что, безусловно, усиливает гражданско-правовую защиту таких личных благ, как жизнь и здоровье граждан.*

*Таковы основные понятия и виды личных неимущественных прав в гражданском праве. Более подробно механизм гражданско-правового регулирования защиты и охраны этих прав мы рассмотрим при изложении последующих вопросов нашей лекции.*

## ***2. Право на защиту чести, достоинства и деловой репутации.***

*Изложение настоящего вопроса целесообразно начать с определения понятия чести, достоинства и деловой репутации.*

*Честь - социально-значимая положительная оценка лица со стороны общественного мнения.*

*Достоинство - самооценка лицом своих моральных, профессиональных и иных качеств.*

*Деловая репутация - сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица ( гражданина или организации ).*

*Правоотношения , вытекающие из субъективного права лица на честь, достоинство и деловую репутацию, является абсолютным, однако с момента нарушения его следует считать относительным, т.к. в этом случае неограниченный круг лиц, обязанных не нарушать субъективное право, сужается до одного конкретного лица (лиц), оскорбивших честь и достоинство гражданина или организации.*

*Следует особо подчеркнуть, что защита чести и достоинства граждан и организаций обеспечивается не только ст.70 Основ, другими институтами гражданского права (например, установление судом необоснованности обвинения в плагиате и др.), но и уголовным законодательством ( например, ст.ст. 130 и 131 УК РСФСР, предусматривающие ответственность за клевету и оскорбление граждан ). Однако гражданско-правовая защита чести и достоинства граждан имеет существенные отличия от уголовно-правовой, с которой вы познакомитесь в курсе уголовного права. Нам же целесообразнее более подробно рассмотреть вопросы, связанные с осуществлением права на гражданско-правовую защиту чести, достоинства и деловой репутации.*

*Сведениями, порочащими честь и деловую репутацию, являются такие сведения, которые умаляют честь и достоинство гражданина или организации в общественном мнении или мнении отдельных лиц с точки зрения соблюдения законов, норм морали, деловых обыкновений (например, необоснованные обвинения в невыполнении профессионального долга, националистических высказываниях, нечестности и т.п.).*

*Недосказанные сведения, порочащие гражданина или организацию, признаются ложными, если с достоверностью не установлено иное (это т.н. презумпция добропорядочности).*

*В то же время не могут признаваться обоснованными требования об опровержении сведений, содержащих соответствующую действительности критику недостатков в работе, поведении в общественном месте, коллективе, быту и т.п.*

*Небезынтересно подчеркнуть, что ныне действующее российское законодательство не знает широко распространенного во многих зарубежных странах понятия диффамации, которое распространяется на разглашение не только ложных, но и действительных сведений, позорящих честь и достоинство гражданина или юридического лица.*

*Под распространением порочащих сведений следует понимать сообщение их как любому третьему лицу, так и нескольким лицам, либо неопределенному кругу лиц. Это может быть сделано путем опубликования порочащих сведений в печати, сообщения по радио, телевидению, изложение в служебных характеристиках и других документах, публичных выступлениях, заявлениях и жалобах, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в т.ч. устной форме. В то же время не является распространение порочащих сведений содержание приговора, постановление следственных органов и других официальных документов, для обжалования которых существует особый порядок.*

*Особый интерес представляет норма в п.7 ст.7 Основ, которая предусматривает право потерпевшего обратиться в суд за защитой чести, достоинства и деловой репутации, затронутых не только в анонимных письмах[[9]](#footnote-9)1 , но и в иной ситуации, когда установить распространителя порочащих сведений невозможно. Это важно еще и потому, что иногда обстоятельства, связанные с распространением негативной информации о человеке, становятся предметом рассмотрения общественных или иных организаций. Принятия ими решения не препятствует обращению в суд за опровержением порочащих сведений. Вместе с тем, закон не предусматривает обязательного (досудебного) обращения с соответствующим требованием к ответчику. Лишь требование к средству массовой информации о публикации опровержения или ответа (реплики) рассматривается судом при условии предшествующего отказа а такой публикации или ее отсутствии а установленные сроки.*

*Таким образом, при рассмотрении исков о защите чести и достоинства суду необходимо установить: имело ли место распространение сведений, которые оспаривает истец; порочат ли они честь, достоинство и деловую репутацию истца; соответствуют ли они действительности.*

*Как уже было отмечено выше, исковая давность на требования о защите чести, достоинства и деловой репутации не распространяется (п. 2 ст.43 Основ). Тем самым открывается возможность защиты чести и достоинства граждан после их смерти, а юридических лиц - после прекращения их деятельности.*

*Истцами по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации могут быть дееспособные граждане и предприятия, учреждения, организации, наделенные правами юридического лица. Интересы несовершеннолетних и недееспособных граждан, нуждающихся в защите чести и достоинства, выражают их законные представители (родители, опекуны), попечители или прокурор. Иск о защите чести и достоинства умершего гражданина, либо юридического лица, прекратившего деятельность в установленном законом порядке, могут предъявить их наследники (правопреемники), иные заинтересованные лица, а также прокурор.*

*В качестве ответчиков по делам о защите чести и достоинства могут выступать юридические, должностные и физические лица (например, орган печати, автор материалов, должностное лицо, подписавшее характеристику, учреждение, предприятие или организация, от имени которой она выдана).*

*Время показывания по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации распределено между истцами и ответчиками. Ответчик должен убедить суд в том, что распространенные им сведения соответствуют действительности. Истец обязан доказать лишь факт распространения ответчиком сведений, порочащих истца. Он также вправе представить доказательства того, что распространенные сведения не соответствуют действительности.*

*Действующее законодательство предусматривает несколько способов восстановления чести, достоинства и деловой репутации.*

*В зависимости от того, подтвердится в судебном заседании предмет иска или нет, суд выносит решение об удовлетворении либо отказе в удовлетворении иска. Однако еще до рассмотрения иска по существу суд может обязать ответчика временно, впредь до вынесения решения, воздержаться от дальнейшего распространения спорных сведений (не демонстрировать киножурнал, не приводить пример в лекциях и т.д.).*

*Если суд признает, что порочащие истца сведения соответствуют действительности либо распространенные сведения не являются порочащими, то в удовлетворении иска будет отказано. Если же исковые требования подлежат удовлетворению, то суд в решении должен определить способ опровержения не соответствующих действительности сведений.*

*Так, порочащие сведения, распространенные органом массовой информации, должны быть опровергнуты этим же органом. Органы печати публикуют опровержения либо в специальной рубрике, либо на той же полосе и тем же шрифтом, что и опровергаемое сообщение. Опровержение информации, содержащейся в радио или телепередачах, зачитывается диктором в той же программе или цикле передач. Более того, право выступить с ответом может быть предоставлено самому потерпевшему (ст.46 Закона о средствах массовой информации).*

*Служебная характеристика либо иной выданный потерпевшему документ с порочащими его сведениями подлежит замене. Суд может обязать ответчика прекратить исполнение эстрадной миниатюры, отказаться от публикации книги и т.п.*

*Истец вправе поставить перед судом вопрос о возмещении ему ущерба, причиненного неправомерными действиями ответчика. Материальный ущерб (убытки) подлежат возмещению в соответствии со ст.126 Основ.*

*Истцу возмещается моральный вред, вызванный распространением порочащих его сведений (п. 6 ст. 7 Основ). Если причинителем является орган массовой информации, то моральный (неимущественный) вред возмещается только гражданину, но не организации (ст. 62 Закона о средствах массовой информации). Суд в этих случаях решает, в какой форме и в каком размере возмещается вред (п. 11 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 18 августа 1992 г.).*

*Если решение суда о восстановлении чести, достоинства или деловой репутации не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в доход государства. При этом уплата штрафа не освобождает ответчика от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.*

*Таковы основные требования действующего законодательства, связанного с реализацией права граждан и юридических лиц на защиту чести, достоинства и деловой репутации.*

***3. Охрана индивидуальной свободы и личной жизни***

***граждан в гражданском праве****.*

*Целью гражданско-правовой охраны личных неимущественных прав граждан является предоставление их субъекту возможности иметь определенную автономию от государства, общества и разного рода социальных групп. Такая автономия может иметь двоякое выражение и обеспечиваться предоставлением гражданину индивидуальной свободы и неприкосновенности, а также охраной тайны личной жизни.*

*Разберемся с вышеуказанными понятиями подробнее:*

*Индивидуальная свобода граждан обеспечивается предоставлением ему ряда личных неимущественных прав, призванных охранять от постороннего вмешательства различные стороны его личности (за исключением случаев, прямо предусмотренных законом). Например, права направленные на индивидуализацию личности управомоченного лица (право на имя), и права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности (на телесную неприкосновенность, охрану жизни и здоровья, на неприкосновенность внешнего облика, личного изображения).*

*Неприкосновенность и тайна личной жизни гражданина обеспечиваются предоставлением ему таких личных неимущественных прав, которые позволяют охранять от постороннего вмешательства его поведение в индивидуальной жизнедеятельности, кроме случаев, когда такое вмешательство допускается законом. К этим правам относятся: права на неприкосновенность жилища, личной документации, на тайну личной жизни, включающее тайну личной информации, усыновления, вкладов в кредитные учреждения, личной корреспонденции и телефонно-телеграфных сообщений, совершение нотариальных и некоторых иных юридических действий, адвокатскую, медицинскую тайну и т.д.*

*Рассмотрим основные положения действующего законодательства, регулирующего перечисленные выше права граждан.*

*Итак, право на имя - одно из важнейших личных неимущественных прав гражданина, направленных на индивидуализацию его личности. Являясь весьма сложной юридической категорией, право на имя требует регулирования нормами различных отраслей права (например, порядок присвоения и изменения имени устанавливается нормами административного и семейного права, в то же время право на имя - существенный элемент субъективного авторского права и т.д.). В настоящее время имена известных личностей все более активно начинают использоваться для рекламных и иных коммерческих целей, т.е. в сущности становятся объектом своеобразных лицензионных соглашений. В этой связи, очевидно, что использование имени человека без его согласия в целях извлечения имущественной или иной выгоды противоправно.*

*Таким образом, в гражданском праве право на имя как личное неимущественное право гражданина, не связанное с имущественными правами, представляет собой возможность гражданина требовать, чтобы его имя использовалось третьими лицами только с его согласия, если в результате использования ими извлекается или может быть извлечена имущественная выгода. В случаях, когда выгода не извлекается, имя гражданина может быть использовано без его согласия лишь в пределах, установленных законом.*

*Право на неприкосновенность внешнего облика представляет собой личное неимущественное право гражданина, но в отличие от предыдущего направленное не на индивидуализацию его личности, а на обеспечение личной неприкосновенности человека.*

*Таким образом, право на неприкосновенность внешнего облика в гражданском праве представляет собой возможность управомоченного лица требовать устранения любых обстоятельств, наносящих ущерб неприкосновенности его внешнего облика, если законодательством не предусмотрены специальные требования к внешнему облику гражданина либо его внешний облик противоречит требованиям закона и нормам морали.*

*Право на изображение - одно из немногих личных неимущественных прав граждан, суть которых сводится к тому, что опубликование, воспроизведение и распространение произведения изобразительного искусства, в котором изображено какое-либо лицо, допускается лишь с согласия изображенного, а после его смерти - с согласия его детей и пережившего супруга, за исключением случаев, когда это делается в государственных или общественных интересах либо лицо позировало автору за плату.*

*Право на телесную неприкосновенность, охрану жизни и здоровья направлено на обеспечение его личной неприкосновенности. В гражданском праве и юридической литературе глубоко разработан вопрос о гражданско-правовой защите этого права с помощью обязательств, возникающих из причинения вреда. Кроме того, защиту указанного права в определенных случаях может обеспечивать также и институт договорной ответственности.*

*Право на неприкосновенность жилища - пока не нашло свое отражение в гражданском законе, что умаляет его значение. Как и другие личные неимущественные права, оно носит абсолютный характер и выражается в возможности управомоченного лица определять условия доступа в принадлежащее ему на законном основании жилище, требовать устранения любых обстоятельств, нарушающих неприкосновенность его жилища. Вместе с тем, если гражданину в результате нарушения указанного права причинен имущественный ущерб, он вправе требовать его возмещения.*

*Охрана тайны личной жизни. Законодательство трактует тайну как определенного рода сведения, разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб интересам его обладателя. Таким образом, тайну личной жизни можно определить как сведения (информацию) о различных сторонах индивидуальной жизнедеятельности человека, разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб гражданину.*

*Право на тайну личной жизни представляет собой абсолютное право, в силу которого управомоченное лицо вправе требовать сохранения в тайне информации, полученной с его согласия либо в силу закона без его согласия, а также прекращения ее распространения. Предъявление этих требований не препятствует возможности управомоченному лицу требовать возмещения ущерба, возникшего в результате нарушения права на тайну личной жизни. Вместе с тем, можно с сожалением констатировать, что право на тайну личной жизни не отражено в действующем гражданском законе.*

***Заключение.***

*Подводя итог сказанному, следует отметить, что в рамках комплексного регулирования личных неимущественных прав необходимо уметь выделять гражданско-правовой аспект. Это важно потому, что долгое время в юридической литературе господствовало представление, о том, что гражданское право не регулирует, а лишь охраняет личные неимущественные права. Однако в последние годы все более отчетливо начал проявляться иной подход к этой проблеме. Сегодня не вызывает сомнения то, что правовое регулирование и охрана прав не могут противоставляться, поскольку регулирование означает охрану прав, а их охрана осуществляется путем регулирования соответствующих отношений.*

1. Учитывая, что потерпевший обычно обращает требование к более обеспеченному, а не к более виновному лицу, при возмещение вреда, причиненного преступлением нескольких лиц, суд вправе возложить на подсудимого долевую, а не солидарную ответственность, если такой порядок взыскания соответствует интересам истца и обеспечит возмещение ущерба (п. 12 Постановления № 1 Пленума Верховного Суда СССР от 23.03.79. г.) [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Постановление ВС РФ от 4 апреля 1992 г. «О мерах по обеспечению поставок продукции (товаров) в районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности», Закон РСФСР то 25 июня 1991 г. «О приоритетном обеспечении агропромышленного комплекса материально-техническими ресурсами», и др. [↑](#footnote-ref-2)
3. **Об институте представительства в гражданском праве см. подробнее гл. 11, т. 1 учебника “ Гражданское право “ под редакцией Е.А. Суханова.** [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 1. Постановление №9 Пленума Верховного суда РСФСР от 26 декабря 1989 г. “О практике рассмотрения судами РСФСР дел по спорам, связанным с обслуживанием населения”. [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Конституция РФ (ст.44); Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (гл. IV); ГК РСФСР (раздел IV); Закон РФ “Об авторском праве и смежных правах”; Закон РФ “О прававой охране программы для электронных вычислительных машин и баз данных”; постановление Пленума Верховного Суда СССР от 16 апреля 1988 г. “ О применении судами законодательства при рассмотрении споров, возникающих из авторских правоотношений”; Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве; Международная (Берлинская) конвенция об охране литературных и художественных произведений; Конвенция (Римская) об охране интересов артистов-исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организаций и др. [↑](#footnote-ref-5)
6. Положение о Российском агенстве интелектуальной собственности при Президенте РФ утверждено распоряжением Президента РФ от 15 июля 1992 г. - Ведомости... - 1992, №29, ст. 1768. После вступления в силу в начале августа 1993 г. Закона об авторском праве и смежных правах Президент РФ принял решение о ликвидации РАИС как государственной организации.Его место займет Российское авторское общество (РАО), учредительная конференция которого состоялась 12 августа 1993 г. РАО станет рпавоприемником РАИС. [↑](#footnote-ref-6)
7. 3 В дальнейшем будут именоваться “объектами промышленной собственности”. [↑](#footnote-ref-7)
8. • Среди них: Всеобщая декларация прав человека, декларация прав и личных свобод человека и гражданина, Закон о порядке обжалования в суд неправомерных действий органов государственного управления и должностных лиц, ущемляющих права граждан, Закон «О печати и других средствах массовой информации», Основы гражданского законодательства и , конечно, Конституция Р. Ф. [↑](#footnote-ref-8)
9. 1 Указом ПВС СССР от 2 февраля 1988 г. Было предусмотрено, что анонимные письма граждан рассмотрению не подлежит. [↑](#footnote-ref-9)