

# Купля-продажа. Общие положения.

- 1) Понятие и значение договора купли-продажи
- 2) Элементы договора купли-продажи
- 3) Содержание договора купли-продажи, как обязательства
- 4) Виды купли-продажи

*Брагинский, Ветрянский «Договорное право. Книга 2» «Договоры о передаче имущества»*

*Казанцев В.И., (И)Васин В.Н. «Гражданско-правовые договоры». Учебное пособие.*

*Богданова Е.Е. «Договор купли-продажи. Защита прав и интересов сторон»*

Термин купли-продажи может употребляться в нескольких правовых значениях:

- I. Институт ГП (известен со времен Римского Права)
  - а) Содержит наибольшее количество норм, посредством которых регулируются отношения купли-продажи
  - б) Институт оказывает влияние на другие институты ГП и применяется к ним в субсидиарном порядке
  - в) Институт используется во всех правовых системах, как то континентального, так и англо-саксонского права

## II. Гражданско-правовой договор

Как договор купли-продажи определен в ст.454 ГК

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Как договор купли-продажи обладает 2 свойствами:

- 1) Универсальная форма товарно-денежных отношений
- 2) Этот договор используется в международном праве и регламентируется различными конвенциями (конвенция ООН 1980г. «О договоре международной купли-продажи», Венская конвенция «О договоре международной купли-продажи»)

Нормы о договоре купли-продажи имеют общий характер и применяются, если отсутствует специальное правило об отдельных видах договоров.

## III. Купля-продажа – это гражданско-правовое обязательство (правоотношение)

Данные виды обязательств являются имущественными, относительными и порождают обязательства по отчуждению имущества за определенную покупную цену.

Обязательства по купле-продаже принято делить на следующие виды:

- Розничную куплю-продажу
- Поставку
- Поставку для государственных нужд
- Контракцию
- Энергоснабжения
- Продажу недвижимости
- Продажу предприятия как имущественного комплекса

Купля-продажа является самостоятельным договором и для нее свойственны следующие характеристики:

- 1) Концессуальность (договор считается заключенным, когда стороны договорились о всех условиях. Передачи вещи не требуется?)
- 2) Возмездность (не может быть безвозмездной)
- 3) Взаимность

Обязательство по купле-продаже отличается возмездностью, сменой собственника и уплатой покупной цены в виде денежной суммы.

## Вопрос №2.

Законодатель выделяет следующие элементы купли-продажи:

- 1) **Стороны.** Их принято именовать продавцом и покупателем. Сторонами в договоре купли-продажи могут быть ФЛ, ЮЛ, публично-правовые образования. По общему правилу **ФЛ** могут быть участниками купли-продажи, если они не ограничены в дееспособности по возрасту и состоянию здоровья или не являются недееспособными. **ЮЛ** могут быть участниками купли-продажи через свои органы, если иное не установлено законом (ГУП и МУП могут быть продавцами только с

согласия собственника. Если ЮЛ признано банкротом, то отчуждение имущества осуществляется в рамках ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». **Государство** может быть продавцом, если это соответствует ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества». Если субъектом договора является муниципальное образование, то оно выступает продавцом, если отсутствуют запреты в законе.

2) **Предмет договора купли продажи.** В литературе существуют различные точки зрения относительно предмета купли-продажи:

- а) Теория однообъектного предмета или того по поводу чего возникает договор купли-продажи. Это называется вещью.
- б) Предметом купли-продажи могут быть одновременно несколько объектов (материальный объект – вещь или товар, волевой – волеизъявление продавца реализовать товар покупателю и желание покупателя принять товар оплатив его, идеологический объект – действия стороны по договору купли-продажи).

Если предмет это вещь – то такими вещами могут быть:

- Вещи движимые и недвижимые
- Простые и сложные
- Уже созданные или которые будут созданы в будущем.

Под вещами могут пониматься ценные бумаги. Не могут быть предметом договора деньги, однако валютные ценности могут быть предметом купли-продажи. Имущественные права являются предметом купли-продажи, если это не противоречит их правовой природе.

- 3) **Цена** – это определенная денежная сумма, которую покупатель уплачивает продавцу за переданный в собственность товар. По общему правилу цена это несущественное условие купли-продажи. Цена становится существенным условием, если это прямо установлено законом (характерно для розничной купли-продажи, купли-продажи в рассрочку, продажи недвижимости, продажи предприятия как имущественного комплекса).
- 4) **Срок** – это несущественное условие договора, если иное не установлено законом (так для поставки товаров важно определить срок, когда товар будет поставлен). Срок имеет значение для исполнения обязательства по купле-продаже. В этом случае он должен быть определен указанием на период времени, определенную дату или событие, если это не установлено, то действует правило о разумном сроке.
- 5) **Форма договора** определяется в соответствии с предметом, субъектным составом участников и ценой. Если предметом купли-продажи является недвижимость, то договор оформляется письменно в виде одного документа подписанного сторонами. Если сторонами в договоре являются ЮЛ, то договор так же должен быть оформлен письменно. В зависимости от цены (10МРОТ) договор оформляется письменно.

### Вопрос №3.

Закон выделяет основную обязанность продавца передать покупателю товар в собственность. Передача может быть осуществлена следующим способом:

- 1) Товар вручается покупателю или представителям покупателя
- 2) Товар передается перевозчику с сопроводительными документами
- 3) Передача товара через органы связи

Товар должен быть передан покупателю со всеми принадлежностями и документами к нему. Товар должен быть передан с учетом его наименования и количества. Товар должен быть передан в определенном ассортименте. Ассортимент – группировка товара по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам.

Продавец должен передать товар в определенный комплектности и комплекте. Комплектность означает, что товар должен быть передан со всеми его составными частями, что соответствует обычаям делового оборота или иным обычно предъявляемым требованиям. Комплект отличается от комплектности тем, что он представляет из себя набор товаров.

Товар должен быть передан надлежащего качества. Качество товара определяется техническими требованиями, обычными условиями, предъявляемыми к товарам данного вида, условиями договора. Требования о качестве могут быть выявлены непосредственно покупателем при внимательном осмотре (явные дефекты). Если нарушение качества проявляется в результате носки товара или его использования, то такой дефект является скрытым.

Качество товара может определяться в пределах срока годности. Качество товара может проявиться в пределах гарантийного срока, дающего право покупателю на замену товара.

Товар должен быть передан свободным от прав третьих лиц.

Продавец должен передать товар в таре и упаковке, если это установлено в законе.

Покупатель обязан принять товар и уплатить за него покупную цену продавцу. Принятие товара невозможно при следующих условиях:

- 1) Покупатель просит заменить товар на аналогичный
- 2) Если покупатель отказался от исполнения договора купли-продажи

Покупатель может принять товар, если это не противоречит закону, иным н.п.а.

Если покупатель принял товар, то он обязан оплатить его. Цена товара определяется по цене о которой договорились стороны, если иное не установлено законом. Цена может быть установлен на товар в целом, на единицу веса товара или его количества. В цену могут входить затраты касающиеся себестоимости производства товара, а так же иные затраты.

Товар может быть оплачен в целом, с рассрочкой платежа, в кредит. При рассрочке платежа действует правило – покупатель не вправе отчуждать товар третьему лицу до полной его оплаты продавцу (это условие называется – залог товара в силу закона). Данное условие может быть изменено соглашением сторон в договоре. Если товар приобретается в кредит, то на него распространяется правило о залоге. Товар может быть оплачен до заключения договора предварительно. Предварительная оплата товара не является способом обеспечения исполнения обязательства.

Продавец и покупатель помимо основных обязательств несут дополнительные обязательства:

- а) Страховать товар
- б) Сохранять право собственности за продавцом

#### **Вопрос №4.**

Купля-продажа является типом гражданско-правового обязательства об отчуждении имущества продавца в собственность покупателя за определенную плату. ГК выделяет в пределах данного типа договора его отдельные виды по различным критериям: целям (способам которых заключается договор), сферам применения, субъектному составу, предмету. Среди видов договора купли-продажи принято выделять:

- Розничную куплю-продажу (покупателем выступает потребитель, договор оформляется посредством публичной оферты, договор заключается в устной форме, цена имеет существенное значение, продавец – субъект предпринимательской деятельности, регулирование – ГК, ФЗ «О защите прав потребителя» и специальными правилами о купле-продаже).
- Договор поставки. Применяется в коммерческой деятельности, участниками могут быть только субъекты предпринимательской деятельности, форма договора является письменной, регулирование осуществляется на основе специальных законов, существенными условиями договора являются не только предмет, но и, например, срок договора.
- Поставка для государственных нужд. Цель – поставка товаров для государственных нужд (обороны, охраны здоровья граждан). Договор заключается на торгах. С победителем торгов подписывается контракт. Регулируется – ГК, бюджетным законодательством и специальными законами.
- Договор контрактации. Используется в предпринимательских целях для заготовки и закупки с\х продукции. Субъектами выступают предприниматели, которые могут быть освобождены от ответственности, если имеются неблагоприятные последствия при выращивании, сборе и заготовке урожая.
- Договор энергоснабжения. Предмет – электрическая и тепловая энергия. Продавец – энергоснабжающая организация. Покупатель – абонент. Цена носит фиксированный характер.
- Договор продажи недвижимости. Предмет – любая недвижимость. Форма – письменная. Исполнение осуществляется по передаточному акту. Переход права собственности регистрируется в ЕГРПС. Договор требует государственной регистрации, если это прямо установлено в законе.
- Договор продажи предприятия. Предмет – ПИК (предприятие как имущественный комплекс). Форма договора – письменная. Договор считается заключенным с момента государственной регистрации. Переход права собственности на ПИК требует государственной регистрации. К договору прилагаются специальные документы (акт инвентаризации, выписка из бухгалтерского баланса, список кредиторов, сведения об оценке имущества ПИК)

## **Отдельные виды договоров купли-продажи.**

### **Вопрос №1. Договор розничной купли-продажи.**

Это самый распространенный договор среди купли-продажи. Розничная купля-продажа отличается, например, от оптовой купли-продажи по 2 критериям:

- 1) Продается не крупная партия товара, а отдельные экземпляры товара
- 2) Продажа товара осуществляется для повседневных нужд

Данный договор регулируется 3 видами источников: ГК (ст.492-505), ФЗ «О защите прав потребителей», правила отдельных видов продажи товаров (утверждается Правительством РФ, не может разрабатываться органами субъектов РФ и муниципальных образований): правила продажи продовольственных товаров, правила продажи непродовольственных товаров, продажа товаров по образцам.

Определение договора содержится в ст.492 ГК. Это соглашение, по которому субъект, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар для домашнего, семейного и иного личного потребления, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Выводы:

- 1) Данный договор по целям применения ограничивается повседневными нуждами потребителей
- 2) Продавцом по данному договору является субъект, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу

В литературе 2 мнения:

- а) Продавцом может быть только коммерческая организация (Ветрянский)
  - б) Продавцом могут быть коммерческие и некоммерческие ЮЛ, а так же ИП
- 3) Покупателем по договору является гражданин, который приобретает товар для личного, семейного, домашнего или иного использования не связанного с предпринимательством. Такое лицо именуют потребителем товара. Как исключение, покупателем по договору может выступать ЮЛ, которое приобрело товар не для предпринимательских нужд.

Предметом договора являются товары, которые относятся:

- а) К движимым вещам, за исключением денег, ценных бумаг, имущественных прав
- б) Такие вещи являются родовыми. Индивидуально-определенные вещи продаются в розницу как исключение. Такие вещи должны быть оборотоспособными. Если вещи ограничены в обороте, то их могут приобрести в розницу, если иное не установлено законом.

Договор купли-продажи относится к консенсуальным, взаимным и возмездным договорам, это распространяется и на розничную куплю-продажу. Среди особых характеристик договора можно выделить:

- Публичный характер. Одной из сторон выступает субъект предпринимательской деятельности, который не должен чинить препятствий в заключение договора любому лицу, выразившему желание заключить его. Договор заключается, как правило, по средством публичной оферты. Такое предложение должно содержать: наименование товара, его цену и должно быть обращено к неопределенному кругу лиц, если такое предложение не соответствует указанным признакам, его следует рассматривать как рекламу.
- Данный договор является договором присоединения. Покупатель присоединяется к условиям договора, предложенным продавцом в целом.
- Ст.403 заключение договора выражается в формулярах, стандартных формах.

Данный договор имеет такую особенность, как форма заключения:

- 1) Договор, как правило, является устным. Факт заключения договора здесь подтверждается кассовым чеком, товарным чеком, иным документом об оплате. Свидетельские показания принимаются как доказательства заключения договора. Момент заключения договора и момент его исполнения при устной форме совпадают. Из этого правила существует исключение: если товар передается с доставкой покупателю.
- 2) Договор может быть заключен в форме конклюдентных действий: действия, которые однозначно свидетельствуют о принятии обязательств продавца и покупателя (продажа товаров через автоматы, по образцам)

В обязательстве о купле-продаже можно выделить основную обязанность продавца передать товар после его оплаты в торговом зале. Если продажа осуществляется с условием доставки, то исполнение предполагает вручение товара покупателю. Однако если заключение договора подтверждается квитанцией, иным платежным документом, то исполнение не связано с вручением товара.

Продавец должен предоставить покупателю надлежащую информацию о товаре:

- 1) Сведения о наименовании товара
- 2) Принадлежность товара к конкретному производителю (изготовителю)
- 3) Сведения о цене. Цена является существенным условием договора и устанавливается одинаковой для всех потребителей
- 4) Сведения о потребительских свойствах товара
- 5) Правила и способы использования и хранения товара

6) Должны быть оговорены гарантийные обязательства на товар

7) Включает порядок предъявления претензий продавцу или изготовителю товара

Покупатель имеет право быть проинформированным о режиме работы торгового предприятия и о правилах торговли.

Если продавец продает товар с предоплатой, то он должен быть ознакомлен с тем, что покупатель может отказаться от исполнения договора в любое время без уплаты неустойки. Исключением является случай, если стороны договорятся об ином.

Если товар продается с рассрочкой платежа, то покупатель вправе отказаться от исполнения договора без возмещения убытков продавцу.

Если товар продается в кредит. То при не исполнении его покупателем, продавец не вправе требовать уплаты процентов.

Закон устанавливает отдельные виды розничной купли-продажи:

- 1) Наем-продажа. Закреплен в ГК впервые. Относится к смешанным договорам, в котором присутствуют элементы найма товара и его продажи. Смысл: покупатель до полной оплаты товара является его арендатором и не несет риска случайной гибели
- 2) Продажа товара через автоматы. Продажа товара в розницу с условием заключения договора в соответствии с правилами работы автомата.
- 3) Продажа товаров по специально установленным правилам:
  - Продажа продовольственных товаров
  - Продажа непродовольственных товаров
  - Продажа через отделения связи
  - Продажа по заказам
  - Продажа по образцам

Покупатель имеет право обменять товар, который не подошел ему по цвету, фасону, ассортименту в 14 дневный срок. Покупатель имеет право расторгнуть договор на любой стадии его заключения и исполнения. В этом случае ему возвращается покупная цена.

## **Вопрос №2. Поставка товаров.**

Договор поставки известен с 18в. на территории России и является институтом чуждым другим правовым системам.

Определение договора содержится в ст.506 ГК: это соглашение, по которому поставщик (продавец), осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в установленные сроки товар покупателю, а покупатель обязуется использовать товар для предпринимательских и иных целей, которые не связаны с личным, домашним, семейным и т.п. потреблением.

Сфера применения указанного договора – это сфера предпринимательской деятельности, хотя по целям деятельности договор может использоваться и не для предпринимательских нужд.

Субъектами указанного договора выступают:

- продавец (поставщик), который имеет статус субъекта предпринимательской деятельности
- покупатель – субъекты предпринимательской деятельности или иные лица, которые не осуществляют предпринимательскую деятельность – не используют товар кроме семейного, личного и иного потребления

Существенным условием договора является срок. Срок может устанавливаться в отношении передачи товара покупателю. Момент заключения и момент исполнения договора во времени не совпадают. Срок может быть установлен как период времени (начало, конец и промежуточные сроки)

- определяется конкретная дата поставки
- устанавливается событие, с которым связана поставка

Срок является существенным условием, и без его установления договор считается не заключенным.

Предметом поставки является товар, который:

- а) производится или закупается поставщиком
- б) как правило, родовые вещи (исключением могут быть случаи поставки индивидуально-определенных вещей)

Цена в договоре может быть и не установлена соглашением сторон, тогда она определяется как цена на аналогичный товар.

В поставке существует определенная структура договорных связей: может быть простой, когда товар передается без посредника от продавца к покупателю. Может быть сложной – товар передается изготовителем (поставщиком) от поставщика к посреднику, от посредника к покупателю. При сложной поставке оформляются несколько договоров.

В структуре договорных связей может быть предусмотрена поставка со склада и поставка минуя склад. Если товар поставляется со склада – это называется отгрузка. Отгрузка подтверждается накладными, транспортными документами и иными документами о передачи товара покупателю.

Форма договора является письменной, но не обязательно в виде одного документа, подписанного сторонами. Договор может быть заключен путем обмена письмами, телефонограммами, документами электронной связи, телеграммами.

Поставка осуществляется периодами или отдельными партиями товара. Каждая партия товара отгружается по отгрузочной разнарядке.

Заключение договора осуществляется в обычном порядке, путем направления предложения продавцом в адрес покупателя заключить договор. Предложение считается принятым в 30 дневный срок. Если при заключении договора возникли разногласия, то заключается договор разногласий.

Ответственность по договору наступает в форме возмещения убытков и взыскания неустойки. Как правило, неустойка является договорной, штрафной, но может быть установлена законом.

Основания наступления ответственности:

- нарушение сроков поставки
- недоставка товаров
- поставка некачественных товаров
- поставка некомплектных товаров
- отказ оплатить товар

### **Вопрос №3. Поставка для государственных и муниципальных нужд.**

Это особый вид договора купли-продажи, где товар поставляется для государственных или муниципальных нужд на основе государственного заказа путем заключения договора на торгах (по конкурсу).

Особенность – он регулируется не только ГК, но и БК, а также специальными ФЗ: «О поставке продукции для федеральных государственных нужд», «О проведении конкурсов на размещение заказов на поставки лекарственных средств для государственных нужд».

Сфера применения договора ограничена государственными или муниципальными нуждами. Под данными нуждами принято понимать – жизнеобеспечение страны и конкретного региона, обороноспособность страны, безопасность государства и конкретного региона, реализация федеральных целевых программ.

Особенность данного договора выступает заключение государственного контракта. Этот документ должен быть подписан после проведения торгов в форме конкурса. В конкурсе участвуют лица, подавшие заявки. Отбор проводит государственный заказчик. Он заключает с победителем конкурса контракт. Действия государственного заказчика регулируются ст.72 БК. Государственный заказчик имеет право взыскать с потребителя неустойку за неисполнение контракта. Он может передать функции заказчика другому лицу, если это соответствует закону.

Заказ оформляется в виде контракта при наличии следующих критериев:

- сумма заказа превышает 2000 МРОТ
- если заказ предполагает заключение не одного, а нескольких контрактов на сумму свыше 2000 МРОТ
- если специальным законом установлено правило о государственном заказе

К данному договору по аналогии применяются правила о поставке, если отсутствует специальная норма.

### **Вопрос №4.**

#### **Договор контрактации.**

Договор контрактации известен в российском законодательстве с 20-х годов прошлого века, поскольку в советский период закупка сельхозпродукции осуществлялась в рамках контрактации. В дореволюционном праве этот институт именовался запродажей. В современном законодательстве договор контрактации регулируется ст. 535 – 538 ГК РФ, нормами о поставке, если отсутствует специальное правило о контрактации, нормами о поставке для государственных нужд, если изготовителем продукции выступает уполномоченное государством лицо, специальными федеральными законами (ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд»).

Правовая природа указанного договора определяется неоднозначно в литературе. Первая позиция сводится к тому, что это самостоятельный вид купли-продажи (эта точка зрения совпадает с точкой зрения законодателя). Вторая позиция – разновидность поставки, предметом которой является сельскохозяйственная продукция.

Определение договора содержится в ст. 535 ГК РФ: контрактация – это соглашение, по которому производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную или произведенную им

сельхозпродукцию заготовителю (лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи).

Из данного определения можно заключить, что договор контрактации характеризуется тем что: является консенсуальным договором, его существенными условиями являются предмет, количество, ассортимент, сроки, форма и порядок вывоза продукции.

Указанный договор является возмездным, поскольку заготовитель обязан оплатить сельскохозяйственную продукцию, переданную ему производителем (цена определяется или соглашением сторон или на основании специальных тарифов).

Это взаимный договор, содержание которого образуют и права производителя, и права заготовителя, а также их обязанности.

Специфическими особенностями данного соглашения служат то, что в договоре участвуют определенные субъекты: продавец именуется производителем сельскохозяйственной продукции, а покупатель – заготовителем сельскохозяйственной продукции. Производителем сельскохозяйственной продукции является глава или член крестьянского (фермерского) хозяйства, ФЛ, занимающееся сельскохозяйственным производством, ЮЛ, занимающиеся производством сельскохозяйственной продукции. В отличие от производителя заготовитель называется контрактантом. В качестве контрактанта выступают лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью в сфере закупки сельхозпродукции для переработки или продажи. Это могут быть публично-правовые образования в лице уполномоченных органов.

Предмет договора – это любые виды сельскохозяйственной продукции, выращенные или произведенные производителем (продавцом). На дату заключения договора сельскохозяйственная продукция может и отсутствовать.

В качестве условий договора закон помимо предмета называет количество сельскохозяйственной продукции – оно определяется в единицах измерения по весу, объему и тому подобным параметрам. Продукция должна соответствовать ассортименту, то есть группировки сельскохозяйственной продукции по видам, сорту, целям использования и тому подобным параметрам. Если речь идет о пшенице, то указывается ее сорт, клейкость. В договоре должен быть определен срок поставки сельскохозяйственной продукции. Если срок не установлен, то договор считается незаключенным. Форма договора является письменной, но не обязательно в виде одного документа, подписанного сторонами. Производитель и заготовитель могут воспользоваться телеграммой, электронной почтой и т.д. Вывоз продукции, как правило, осуществляется самим производителем. Иное может быть установлено в договоре.

Цена в договоре не относится к существенным условиям и может определяться по соглашению сторон или в соответствии с тарифами. Оплата может быть предварительной, может осуществляться по факту исполнения обязанностей передать сельскохозяйственную продукцию, по факту ее доставки или иным образом, о котором договаряются стороны.

Ответственность участников по договору контрактации зависит от их виновного поведения. Однако производитель может быть освобожден от несения гражданско-правовой ответственности при наличии действия обстоятельств непреодолимой силы (засухи, выпадения большого количества осадков, в том числе града, и иных природных явлений).

### **Договор энергоснабжения.**

Договор энергоснабжения регулируется специальными нормами ГК (ст. 539-548), общими положениями о купле-продаже, специальными федеральными законами («Об энергоснабжении», «О естественных монополиях», «Об энергетике», «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию»), специальными правилами о порядке отпуска тепловой и электрической энергии.

Определение договора энергоснабжения содержится в ст. 539 ГК – *это соглашение, по которому энергоснабжающая организация обязуется передать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, соблюдать режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации сетей, приборов, оборудования, связанных с потреблением энергии.*

Из определения договора следует, что это консенсуальный, взаимный и возмездный договор. Его отличие от других видов купли-продажи заключается в следующем:

- 1) Это публичный договор, поскольку в качестве продавца выступает энергоснабжающая организация, которая занимает доминирующее положение на рынке электрической и тепловой энергии. Продавец это энергоснабжающая организация, которая может быть представлена в виде: РАО ЕЭС, региональными отделениями в субъектах РФ, имеющими статус ЮЛ, муниципальные предприятия и государственные предприятия, занимающиеся отпуском электрической и тепловой энергии. В качестве покупателя по договору выступает абонент или потребитель энергии – это могут быть физические и юридические лица.

2) Это договор присоединения, т.к. существенные условия договора определяет продавец, а абонент присоединяется или отказывается от присоединения к данным условиям. Существенными условиями договора выступают:

- а) предмет – электрическая и тепловая энергия. Данный вид товаров является движимыми вещами, родовыми вещами, бестелесными вещами;
- б) цена (тариф) определяется не по соглашению сторон в договоре, а специально уполномоченными органами. На электроэнергию тариф устанавливает Федеральная Энергетическая комиссия. Тарифы на тепловую энергию могут быть установлены ГУПами и МУПами по решению государственных и муниципальных органов;
- в) количество энергии – определяется в определенных единицах измерения (киловатт/час, килокалории, гигакалории);
- г) качество энергии определяется техническими требованиями, установленными стандартами, обязательными правилами или условиями договора.

Договор энергоснабжения может быть заключен в виде типовых форм, определенных правилами отпуска отдельных видов энергии. В типовом договоре помимо существенных условий должны быть предусмотрены иные условия:

- условия о расчете (к 1 числу месяца, следующего за прошедшим);
- условия о сроке (договор заключается на определенный срок и если он истекает, то действует правило о том, что договор считается продленным на тот же срок, если продавец не заявит требования о его расторжении);
- условия об обеспечении содержания и безопасности эксплуатационных сетей, приборов и оборудования. В соответствии со ст. 543 абонент обязан обеспечивать надлежащее содержание эксплуатируемых сетей, приборов и оборудования.

Договор энергоснабжения отличается от других договоров купли-продажи тем, что подача энергии осуществляется через присоединенную сеть. Присоединенная сеть предполагает передачу товара через линии электропередач, трубопроводы, иные технические сооружения подобного рода. Договор энергоснабжения предполагает возможность абонента передать третьему лицу – субабоненту – энергию через присоединенную сеть с согласия энергоснабжающей организации. Субабонент должен оплатить фактически потребленную энергию в соответствии с данными по ее учету. Иной способ учета может быть установлен законом, правилами отпуска энергии или договором с абонентом.

Если абонент не исполняет обязательства перед продавцом, то могут наступить следующие правовые последствия: расторжение договора, изменение договора, возмещение реального ущерба.

### **Договор продажи недвижимости.**

Данный договор впервые закреплен в ГК в качестве самостоятельного договора. Закон не содержит его определения и применяет положения об определении купли-продажи. Данный договор регулируется ГК (ст. 549 – 558), общими правилами о купле-продаже, если отсутствует специальная норма, федеральными законами (О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ними), акты приватизационного законодательства, семейное законодательство, корпоративное законодательство, законодательство о банкротстве. ГК в статье 549 содержит правила об обязанности продавца передать в собственность покупателя недвижимое имущество, а именно земельный участок, здания, сооружения, квартиру или другое недвижимое имущество.

Особенность купли-продажи недвижимости заключается в следующем: продавцом по данному договору, как правило, является собственник недвижимого имущества или титульный владелец. Покупателем по договору может быть любое лицо – ФЛ, ЮЛ, публично-правовое образование в лице уполномоченных органов. Предмет договора – это только недвижимое имущество, которое относится к индивидуально-определенным вещам. Данные о таком имуществе должны быть определены в договоре путем установления наименования недвижимости, целевого назначения, нахождения на земельном участке, в составе другой недвижимости. Сведения о предмете подтверждаются присвоением уникального кадастрового номера органом государственного кадастрового учета объектов недвижимого имущества.

При продаже недвижимости применяется принцип единства правовой судьбы земельного участка и расположенной на нем недвижимости. Земельный кодекс закрепляет указанный принцип, а ГК устанавливает права покупателя недвижимости на земельный участок, на котором и расположена и недвижимость. Варианты:

- 1) Если продавец был собственником земельного участка, то к покупателю переходит право собственности на земельный участок;
- 2) Если продавец пользовался земельным участком на ином вещном праве или по договору аренды, то покупатель имеет право на переоформление земельного участка в аренду или собственность.



- 3) Если земельный участок находится в собственности третьего лица, то покупатель приобретает право ограниченного пользования и эксплуатации земельного участка.
- 4) Если продавец не оформил прав на земельный участок, то отчуждать недвижимость, расположенную на нем он не может.

Форма договора. Она должна быть письменной в виде одного документа, подписанного сторонами, и к форме документа применяются специальные требования о государственной регистрации. Если закон устанавливает требование о государственной регистрации договора, то он считается заключенным с момента государственной регистрации.

Переход права собственности по договору купли-продажи недвижимого имущества требует обязательной государственной регистрации. Передача недвижимости осуществляется по передаточному акту. Этот документ оформляется в произвольной форме, свидетельствует об исполнении обязательства по купле-продаже.

Цена в договоре является существенным условием, определяется соглашением сторон, если иное не установлено законом.

Обязанности продавца и покупателя заключаются с одной стороны в передаче недвижимого имущества в собственность, а с другой стороны в принятии и оплате недвижимого имущества. Оплата может осуществляться за недвижимость в целом, за единицу площади, объема и другим физическим характеристикам.

Закон особо выделяет правило о продаже некачественного недвижимого имущества. В этом случае покупатель может требовать от продавца расторжения договора, возмещения убытков, снижения покупной цены, но не вправе требовать обмена недвижимости на аналогичный товар (потому что недвижимость это не родовой товар, а индивидуально-определенный).

Если продается жилое помещение, то действует 2 правила:

- 1) устанавливается перечень лиц, которые проживают в жилом помещении, с указанием их прав на жилое помещении при смене собственника;
- 2) договор считается заключенным с момента государственной регистрации.

### **Договор продажи предприятия.**

Этот договор, который относится к самостоятельным видам купли-продажи, был урегулирован новым ГК, регулируется специальными правилами ст.559-566 ГК, применяются правила о купле-продаже недвижимости.

Предмет – предприятие как имущественный комплекс. Форма письменная, в виде одного документа подписанного сторонами с соблюдением требований о государственной регистрации. К договору в качестве составных частей прикладываются специальные документы:

- акт инвентаризации,
- бухгалтерский баланс,
- заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия,
- сведения о кредиторах с указанием характера, размера и сроков их требований.

Имущество передается по передаточному акту, а переход права собственности требует государственной регистрации.

### **Договор мены.**

Самостоятельно.

## **Дарение.**

- 1) Понятие дарения и его место в системе гражданско-правовых договоров
- 2) Элементы дарения
- 3) Содержание договора дарения, как обязательства
- 4) Виды договоров дарения

*Брагинский, Ветрянский «Договорное право. Кн.2 Договоры о передаче имущества»  
Максютский «Возмездность и безвозмездность в современном гражданском праве»  
Эрделевский «Договор дарения»*

### **Вопрос №1.**

Гл.32 ГК посвящена дарению, как институту гражданского права, договору и обязательству. В ней применяются следующие понятия: дарение, дар, подарки, пожертвования.

В общем смысле дарение – безвозмездная передача имущества в собственность с совершением определенных действий (принять дар или отказаться от его принятия).

В юридическом смысле не признается дарение, встречная передача вещи или имущественного права в счет исполнения обязательства.

Термин «дарение» может рассматриваться в нескольких значениях:

- Институт гражданского права – это совокупность юридических норм, регулирующих отношения по безвозмездной передаче имущества от дарителя к одаряемому в собственность. Этот институт включает в себя нормы статей 572-582 ГК. Особенность данного института заключается в том, что посредством него регулируется переход права собственности на вещи и имущественные права безвозмездно.
- Как договор. Данный договор по своей природе относится к безвозмездным сделкам. Безвозмездность это такое свойство при котором одна сторона договора не вправе рассчитывать на встречное удовлетворение от другой стороны договора. По этому критерию дарение следует отличать от купли-продажи и мены. Указанный договор может быть как реальным, так и консенсуальным. Договор дарения является реальным, если от дарителя к одаряемому безвозмездно переходит в собственность вещи или имущественные права. Если предметом дарения является обещание подарить вещь или имущественные права в будущем, то такой договор является консенсуальным. Т.о. различие между реальным и консенсуальным договором дарения состоит в его предмете. При реальном дарении предметом могут быть вещи и имущественные права, а при консенсуальном дарении – обещание передать имущество в будущем.

Для реализации условий консенсуального договора дарения должна быть соблюдена его форма. Такой договор заключается в простой письменной форме.

Договор дарения по своей правовой природе неоднозначно рассматривается в гражданском праве:

- 1) Данный договор является односторонней сделкой и не порождает со стороны одаряемого каких-либо прав и обязанностей. При таком подходе достаточно волеизъявления лишь одной стороны договора, а именно дарителя
- 2) Договор дарения это двухсторонняя сделка для заключения которой необходимо волеизъявление как дарителя, так и одаряемого.

Определение дарения содержится в ст.572 ГК: дарение – это соглашение, по которому даритель безвозмездно передает или обязуется передать одаряемому вещь в собственность либо имущественное право требования к себе или к 3-му лицу, либо освобождает или обязуется освободить одаряемого от имущественной обязанности к себе или перед 3-им лицом.

Законодатель придерживается 2 позиции по вопросу правовой природы договора дарения.

Договор дарения порождает обязательство дарителя передать в собственность одаряемого имущество. В связи с этим в литературе имеет место дискуссия о том является ли этот договор односторонне обязывающим или двусторонне обязывающим.

Дарение, как договор, отличается от других гражданско-правовых договоров по субъектному составу участников, форме, существенным условиям, порядку расторжения и изменения договора.

Субъектами в договоре являются: даритель – это собственник имущества, одаряемый – это лицо которому передается в собственность имущество или которое освобождается от имущественной обязанности перед собой или 3-им лицом.

Участниками могут быть: граждане, ЮЛ, публично-правовые образования. Несовершеннолетние граждане ограничены в дарении своего имущества. Дарение в пользу несовершеннолетних осуществляется с соглашения их законных представителей.

Закон устанавливает запрет на дарение в пользу отдельных категорий лиц: работников лечебных учреждений, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты и т.п. учреждений, в которых граждане пребывают на лечении, содержании, воспитании со стороны своих родственников или супругов. Однако указанные лица вправе принимать имущество в размере до 5 МРОТ. Такое имущество называется «обычным подарком».

Установлен запрет на дарение в отношении государственных служащих, служащих органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или с использованием должностных обязанностей.

Установлен запрет на дарение между коммерческими ЮЛ, т.к. обязательства между ними не могут быть прекращены прощением долга.

Запрещается дарение от имени малолетних граждан и лиц, признанных недееспособными, их законными представителями.

Запреты на дарение могут быть установлены только федеральным законом.

Помимо запрета на дарение существует ограничение дарения:

- 1) Если ЮЛ наделено правом хозяйственного ведения или оперативного управления на вещь, то оно может подарить такое имущество с согласия собственника, если иное не установлено законом.
- 2) Если имущество находится в общей собственности супругов, то для дарения требуется согласие другого супруга, а в отношении недвижимого имущества нотариально удостоверенное согласие другого супруга.
- 3) Участники общей совместной собственности при дарении должны получить согласие другого сособственника.
- 4) Если дарение осуществляется в форме обещания в будущем передать вещь или имущественное право, то оно должно быть сделано в надлежащей форме

Как гражданско-правовое обязательство дарение относится к имущественным обязательствам, обязательствам по передаче имущества в собственность безвозмездно.

## **Вопрос №2.**

Предметом договора дарения могут выступать: вещи, как объекты материального мира, вещи в широком смысле слова (включая деньги и ценные бумаги), имущественные права (в т.ч. право требования передачи вещи). Обещание дарения, как предмет договора характеризуется следующими критериями:

- а) Это должно быть действие, которое породит в будущем передачу имущества в собственность одаряемого
- б) Это должно быть действие, правомерное по своей правовой природе

Форма. По общему правилу форма договора дарения может быть устной. Дарение в письменной форме предусмотрено в следующих случаях:

- 1) Дарителем является ЮЛ и стоимость дара превышает 5 МРОТ
- 2) Договор содержит обещание дарения в будущем

К форме договора дарения могут предъявляться специальные требования. Так договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, при этом не имеет значение о какой недвижимости идет речь.

Т.о. договор дарения недвижимого имущества считается заключенным с момента его государственной регистрации.

Безвозмездная передача имущества в собственность одаряемого. В гражданском праве в отношении дарения установлена презумпция безвозмездности. Это означает, что даритель не вправе требовать от одаряемого встречного удовлетворения. Эта презумпция может быть оспорена только в суде.

При заключении договора дарения могут быть установлены иные условия договора:

- 1) Условия об отказе от исполнения договора дарения. Такое условие возможно, если предметом дарения является обещание передать в будущем. Отказ должен быть обоснован тем, что у дарителя изменилось семейное, имущественное положение, произошло ухудшение здоровья, что явилось показателями уровня его жизни. Закон дает возможность отказаться от исполнения договора по иным основаниям установленным в ст.577 ГК. Правовыми последствиями отказа от исполнения договора дарения является то, что одаряемый не может требовать возмещения убытков.
- 2) Условия об отмене дарения. Это право закреплено за дарителем, который может отменить дарение в пользу одаряемого при наличии следующих оснований:
  - Покушение одаряемого на жизнь дарителя
  - Покушение на жизнь членов семьи или близких родственников дарителя
  - Причинение дарителю умышлено телесных повреждений

Отмена дарения может быть осуществлена на основании расторжения договора или в судебном порядке. Закон предусматривает отмену дарения в случае, если даритель пережил одаряемого. Отмена дарения должна быть оформлена надлежащим образом:

- Должен быть приложен сам договор дарения, в котором имеется условие об отмене дарения
- Должен быть приложен документ, который подтверждает, что имело место основание для отмены дарения (свидетельство о смерти одаряемого, медицинский документ о причинении тяжких телесных повреждений)

Если предметом дарения являлись обычные подарки до 5 МРОТ, то отмена дарения и отказ от исполнения договора дарения невозможны.

### **Вопрос №3.**

Договор дарения, как обязательство, может порождать правопреемство со стороны одаряемого в случае, если был заключен договор дарения, по которому была обещана вещь или иное имущество. При правопреемстве происходит перемена одаряемого на его правопреемников в части наследников. Правопреемство невозможно если это не предусмотрено договором.

Одаряемый имеет право принять дар или отказаться от принятия дара. Если дар еще не передан, то одаряемый вправе отказаться от дара до его передачи в этом случае договор считается расторгнутым.

Если договор дарения оформлен письменно, то отказ от принятия дара должен быть выражен в той же форме.

Если договор требовал государственной регистрации, то отказ от принятия дара должен быть зарегистрирован.

Одаряемый не вправе требовать от дарителя совершения иных действий, которые являлись предметом договора.

Содержание договора дарения включает право дарителя и одаряемого на изменение и расторжение условий договора.

Дарение принято классифицировать:

- 1) По предмету
  - Дарение вещей, в т.ч. движимых и недвижимых
  - Дарение денег
  - Дарение ценных бумаг
  - Дарение имущественных прав, в т.ч. права требования
  - Обещание дарения
- 2) По целям, ради которых заключен договор
  - Простое дарение
  - Дарение в общепользовательных целях (пожертвование)

Пожертвование отличается от простого дарения по следующим критериям:

- Оно осуществляется в общепользовательных целях
- На принятие пожертвования не требуется чье-либо разрешения или согласия
- Даритель в договоре пожертвования именуется жертвователем, а другая сторона – одаряемой
- Договор оформляется в той же форме, что и дарение
- К договору применяются правила о дарении, если иное не установлено законом

## **Рента и пожизненное содержание с иждивением.**

- 1) Понятие и место рентных договоров в системе гражданско-правовых договоров
- 2) Классификация рентных договоров
- 3) Договор постоянной ренты: понятие, элементы, содержание
- 4) Договор пожизненной ренты: понятие, элементы, содержание
- 5) Общая характеристика договора пожизненного содержания с иждивением

*Брагинский, Ветрянский «Договорное право. Книга 2. Договора о передачи имущества»*

*Казанцев В.И., Ивасин «Гражданско-правовые договоры»*

*Обахин Э.Г. «Рента. Пожизненное содержание с иждивением»*

*Комментарий к гл.33*

*Ем В.С., Цибуренко З.И. «Договоры ренты. Пожизненное содержание с иждивением»*

### **Вопрос №1.**

Термин рента – французского происхождения – означает «отданное». В экономическом смысле рента может употребляться в нескольких значениях:

- 1) Рента – это доход, который является прибавочной стоимостью и который получает владелец денежного капитала или иного имущества

- 2) Рента – это ежегодная сумма, которая доплачивается страховым обществом застрахованному лицу. Такая сумма называется страховой премией или страховым возмещением
- 3) Бессрочный государственный заем, который приносит держателю облигации постоянный, фиксированный доход

В правовом отношении рента употребляется в нескольких значениях:

- 1) Институт ГП
- 2) Гражданско-правовой договор
- 3) Гражданско-правовое обязательство

Рента как институт ГП появился в средние века. Доход священнослужителей от приношений прихожан именовался рентой, а деятельность по сбору такого дохода – ростовщичеством. Те, кто передавал это имущество под проценты, были особыми кредиторами и назывались рантье.

В дореволюционной России договор ренты в современном виде не существовал, но имел определенное подобие с государственными обязательствами по погашению долгов и непрерывно доходных билетов.

В социалистический период рента была заменена договором продажи жилого дома с условием предоставления продавцу пожизненного содержания.

В Кодексе 64г. был легализован договор купли-продажи жилого дома с условием пожизненного содержания продавца. Продавцом могли быть только ФЛ, которые имели статус нетрудоспособных граждан по возрасту или состоянию здоровья и им запрещалось отчуждать жилой дом иным способом.

ГК во 2 части ввел в оборот термин рента и закрепил сферу применения рентных договоров в гл.33, выделив 3 вида рентных соглашений: постоянную ренту, пожизненную ренту и пожизненное содержание с иждивением.

Данный институт включает в себя общие и специальные нормы. Общие нормы касаются понятия рентных договоров и их правового режима, а специальные нормы относятся к отдельным видам рентных договоров. Если при регулировании рентных договоров имеется пробел и отсутствуют общие и специальные нормы, то действует правило о применении в субсидиарном порядке гражданско-правовых норм о купле-продаже (если рента является возмездной) или о дарении (если рента является безвозмездной).

Институт рентных договоров имеет следующее правовое значение:

- 1) Он опосредует отношения по передаче имущества в собственность с предоставлением продавцу права получать определенную ренту или содержание, которое может быть денежным или натурально-вещественным.
- 2) Этот институт закрепляет в качестве самостоятельного вида рентные соглашения, выделяя в них специальные формы договоров (постоянной пожизненной ренты или пожизненного содержания с иждивением)
- 3) Этот институт содержит правила о регистрации рентных договоров.

Рента, как договор, закреплен в ст.583 ГК. Договор ренты – это соглашение, по которому одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) имущество в собственность, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество выплачивать получателю ренты определенные денежные суммы либо предоставлять средства на содержание в иной форме.

Из определения характеристики:

- 1) Реальный договор, т.к. передача имущества опосредуется выплатой рентных платежей и если передача не состоится, то договор считается не заключенным.
- 2) Это односторонне-обязывающий договор, т.к. у получателя ренты имеются права, но отсутствуют обязанности, а плательщик ренты должен уплачивать получателю ренты периодические денежные суммы или иное содержание
- 3) Этот договор является, как правило, возмездным, т.к. в счет передачи имущества предоставляется встречное удовлетворение в виде уплаты рентных платежей
- 4) Фидуциарный договор или доверительная сделка, т.к. она заключается на длительный срок и, как правило, между сторонами, которые знают друг друга и имеют представление о правовом положении их в гражданском обороте
- 5) Аллеаторный договор или сделка, которая заключается на свой страх и риск и зависит от определенных обстоятельств.

Для рентного договора характерно определенное содержание:

- 1) Сторонами такого договора является плательщик ренты – это любое лицо, которое обязано выплачивать получателю ренты периодическое денежное вознаграждение и содержание. Как правило, плательщиками ренты выступают специализированные коммерческие организации в сфере оборота недвижимости (риэлтерские организации). Получатель ренты - это гражданин,

который может передать в собственность плательщика ренты любое имущество с условием получения рентных платежей или содержания. Указанными лицами могут являться: ЮЛ, которые относятся к некоммерческим организациям. Получатель ренты должен быть собственником передаваемого имущества по рентному договору или законным владельцем.

- 2) Рента заключается под выплату рентных платежей. Размер рентных платежей соответствует плате, которую получатель ренты приобретает от плательщика, а если имущество передается безвозмездно, то устанавливаются компенсации стоимости переданного имущества. Вместо размера рентной платы может быть определена стоимость объема содержания с иждивением. Она зависит от вида содержания и включает в себя стоимость услуг, работ, иных юридически значимых действий, которые выполняет плательщик ренты.
- 3) В них устанавливается обеспечение исполнения обязательства. Так плательщик может выплачивать ренту под залог, неустойку, выплату процентов по денежному обязательству. При залоге стороны должны определить, что является предметом залога. Это могут быть различные виды имущества (например, земельный участок, иная недвижимость, движимое имущество). Неустойка выплачивается если предметом ренты является движимое имущество, а плательщик несет риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Если обеспечительные средства не были определены, то применяются положение об ответственности по денежному обязательству. Получателю ренты выплачиваются проценты по ставке рефинансирования, установленной ЦБ РФ. Проценты начисляются, как правило, при просрочке исполнения обязательства.
- 4) Рентные договоры должны оформляться надлежащим образом. По общему правилу форма рентных соглашений является квалифицированной письменной формой, это означает, что договор должен быть нотариально удостоверен и считается заключенным после совершения нотариальной записи в реестре нотариальных действий. Из этого правила существует исключение, если предметом ренты является недвижимость, то договор требует обязательной государственной регистрации. При неисполнении этого условия наступает ничтожность договора.
- 5) Рента является обременением имущества, по этому при переходе прав на имущество к 3-им лицам к ним, как правило, переходит и обременение. Этот критерий называется следованием за рентным договором. Обременение в отношении недвижимости должно быть зарегистрировано в реестре.

Рента в отношении недвижимого имущества может рассматриваться в нескольких правовых значениях:

- 1) Как сделка
- 2) Как переход права на недвижимость
- 3) Как обременение предмета договора

Договор ренты, как гражданско-правовое обязательство, принято относить к имущественным правоотношениям по своему объекту. Это относительное гражданское правоотношение, т.к. получатель и плательщик ренты по отношению друг к другу связаны гражданско-правовой ответственностью. Это отношение следования за договором обременения предмета ренты. Это обязательство является обязательством по передаче имущества в собственность с условием выплаты ренты. Данное обязательство отличается от купли-продажи тем, что оно предполагает выплату рентных платежей.

## **Вопрос №2.**

ГК выделяет 3 формы рентных соглашений:

- Постоянную ренту
- Пожизненную ренту
- Пожизненное содержание с иждивением

Эти 3 вида договора отличаются по следующим критериям:

- По форме предоставления содержания. В постоянной ренте содержание может быть только денежным, в пожизненной ренте – денежным и натурально-вещественным, в пожизненном содержании с иждивением – только натурально-вещественным (хотя могут быть предусмотрены денежные выплаты)
- По минимальному размеру содержания
- По форме предоставления ренты (пожизненная рента и пожизненное содержание с иждивением предоставляются до смерти лица, а постоянная рента - бессрочно)
- Субъектный состав участников (постоянная рента – получателем могут быть не только граждане, но и некоммерческие ЮЛ, пожизненная рента – только граждане, пожизненное содержание с иждивением – только граждане)

- Возможность правопреемства и выкупа ренты

- Возмездная рента
- Безвозмездная рента

При возмездной ренте в правовом регулировании используются правила о купле-продаже, а при безвозмездной ренте – о дарении. В возмездной ренте определяется порядок выкупа, и кто несет риск случайной гибели имущества.

По объекту (предмету) договора

- Рента недвижимого имущества
- Рента движимого имущества

### **Вопрос №3.**

В договоре постоянной ренты стороны именуются: получатель ренты и плательщик ренты.

Получателями ренты являются любые ФЛ, некоммерческие организации, если ограничения на этот счет не закреплены в законе. Коммерческие организации не являются получателями ренты, т.к. квалификация таких отношений подпадает под дарение, прекращение обязательства прощением долга, что противоречит правовой природе гражданско-правовых отношений, участниками которых являются коммерческие организации.

В договоре постоянной ренты могут происходить изменения в составе участников. Так получатели ренты могут изменяться по следующим основаниям:

- В порядке наследственной правопреемственности
- В порядке реорганизации ЮЛ
- Уступка права

Плательщиками ренты могут являться: граждане, ЮЛ, если нет запретов на такую деятельность.

Предметом постоянной ренты являются следующие виды объектов гражданских прав:

- Имущество, которое отчуждается под выплату ренты. Оно может быть движимым, недвижимым. Оно может быть выражено в идее ценных бумаг, денег, имущественных прав
- Сама рента, как периодические выплаты, которые плательщик ренты обязан предоставить получателю

Рента может быть определена в следующих формах:

- Деньгах
- В виде предоставления вещей
- В виде оказания услуг
- В форме выполнения работ.

В этом случае работы, услуги, вещи должны быть оценены и соответствовать стоимости ренты.

- Смешанная форма. Она включает в себя выплату ренты в натуральном и материально-вещественном характере

Срок, на который заключена постоянная рента. Такой срок является бессрочным. Не установлен временной период, на который заключен договор. Закон устанавливает правило о периодичности выплаты постоянной ренты. Постоянная рента должна уплачиваться ежеквартально (1 раз в 3 месяца) к окончанию квартала, но не позднее 1 числа следующего месяца.

Цена. Это не существенное условие. Она определяется путем установления постоянной ренты за определенный период и может быть индексирована, если в законе нет ограничений.

Постоянная рента определяется по выкупной цене. Это не существенное условие договора. Цена определяется с разбивкой на определенные периоды – это называется размер цены. Он устанавливается ежеквартально. Индексация постоянной ренты предусмотрена, если это не запрещено законом.

Постоянная рента может быть прекращена по 2 видам оснований:

- Общим основаниям, которые установлены для всех рентных договоров
- Особыми основаниями (специальными основаниями), которые предусмотрены законом о постоянной ренте

К общим основаниям закон относит – прекращение постоянной ренты по соглашению сторон, прощение долга.

Специальными основаниями служат: случайная гибель имущества; если право на получение ренты перешло к лицу, которое не может быть стороной по договору; выплата выкупа за ренту. Стоимость выкупа определяется в договоре по соглашению сторон. В случае выплаты указанной суммы предмет договора переходит к плательщику постоянной ренты, а получатель имеет возможность удовлетворения своих интересов путем выплаты ему всех платежей. При такой ситуации договор прекращается.

Получатель ренты может прекратить договор постоянной ренты по особым основаниям:

- 1) Просрочка получения платежа на срок более 1 года
- 2) Нарушение плательщиком обязательства по обеспечению выплаты ренты. Плательщик ренты не заключил залоговой сделки, не определил в договоре размер убытков и не установил процентов за просрочку
- 3) Плательщик признан неплатежеспособным
- 4) Если недвижимое имущество являющееся предметом постоянной ренты перешло в общую собственность получателя ренты или осуществлен его раздел.

#### **Вопрос №4.**

Отличиями данного договора от постоянной ренты являются следующие особенности:

- 1) Пожизненная рента устанавливается на период жизни получателя ренты или указанного им 3-его лица (выгодоприобретателя)
- 2) Получателями пожизненной ренты не могут быть некоммерческие организации. Стороной договора в этом случае является только ФЛ, которое передало имущество плательщику или указало на выгодоприобретателя.
- 3) Пожизненная рента может быть установлена не только в отношении одного лица, но и нескольких лиц. В этом случае рентный платеж должен быть установлен:
  - а) В равных долях, если иное не указано в договоре
  - б) В размере, предусмотренном договором
- 4) Смерть получателя ренты прекращает его долю в рентном платеже. В этом случае доля переходит к другим участникам договора. Кроме того, стороны могут предусмотреть, что смерть является основанием для прекращения обязательства.

Элементами договора пожизненной ренты являются следующие:

- 1) Стороны договора. Получателем ренты может быть только ФЛ, а плательщиком – любые субъекты гражданского оборота. На стороне получателя может быть активная множественность лиц.
- 2) Предмет. Движимые вещи и недвижимость
- 3) Форма договора. Письменная с соблюдением требований о составлении договора в виде одного документа, подписанного сторонами, и требование о нотариальном удостоверении договора.
- 4) Рента по договору пожизненной ренты выплачивается в денежном выражении. Размер ренты не может быть меньше 1 МРОТ
- 5) Срок. Определяется жизнью получателя ренты. В рамках данного срока могут быть определены периоды выплаты рентных платежей. Этот период должен соответствовать одному месяцу. Выплата должна предоставляться не позднее последнего числа месяца.

Обязательство прекращается по общим и специальным основаниям. К специальным основаниям закон относит:

- Смерть получателя ренты (из этого юридического факта следует, что наследственное правопреемство и уступка прав в результате данного события невозможны)
- Соглашение между сторонами об отступном, прощении долга или его сложение, а так же требования получателя ренты о прекращении договора в одностороннем порядке
- Выкуп ренты. Осуществляется по цене, указанной в договоре. В отличие от постоянной ренты – это существенное условие пожизненной ренты. Пока цена не определена договор не может рассматриваться как заключенный надлежащим образом. Если пожизненная рента является безвозмездной, то выкупная цена не определяется, а устанавливается особое правило о возврате имущества от плательщика к получателю
- Гибель имущества. Она влечет возмещение убытков и не является условием освобождения плательщика от выплаты ренты.

#### **Вопрос №5.**

Это особый вид рентных отношений, по которому плательщик получает в собственность недвижимое имущество с условием предоставления получателю ренты натуральных вещественных выплат в следующих формах:

- Обеспечение потребностей в жилище
- Предоставление питания
- Предоставление одежды
- Предоставление ухода, в т.ч. медицинского с лекарственным обеспечением
- Оплата ритуальных услуг



Формы пожизненного содержания с иждивением не могут быть денежными. Однако их стоимость не может быть ниже 2 МРОТ.

Элементами договора являются субъекты (они такие же, как в договоре пожизненной ренты). Предмет договора образует 2 объекта: недвижимое имущество, которое передается плательщику в собственность; натурально-вещественное содержание, которое предоставляется получателю ренты. При наличии недоговоренности между сторонами договора, в т.ч. их несогласие, все вопросы, касающиеся изменения, прекращения, исполнения договора должен решать суд.

Правила о замене натуральных выплат периодическими денежными платежами:

- Заявление о замене должен выразить получатель
- Стороны должны договориться о замене выплат. Если суммы определены, то они должны выплачиваться ежемесячно, так же, как и содержание должно предоставляться в указанный срок.

Договор может быть прекращен по особым основаниям:

- Смерть получателя содержания
- Соглашение сторон о прекращении договора новацией или признанием долга
- Отказ получателя от рентного договора в одностороннем порядке

## **Договор аренды.**

- 1) Понятие аренды
- 2) Договор аренды и его элементы
- 3) Содержание договора аренды, как обязательства
- 4) Прекращение и возобновление договора аренды
- 5) Виды договора аренды:
  - а) Прокат
  - б) Аренда транспортных средств
  - в) Аренда зданий и сооружений
  - г) Аренда предприятия
  - д) Финансовая аренда (лизинг)

Завидов «Договор аренды нежилых помещений: правовое регулирование»

Смирнов, Лукина «Аренда недвижимости: правовое регулирование и практика»

Кабатова Е.В. «Лизинг (финансовая аренда)»

Термин аренда польского происхождения – наем только недвижимого имущества или помещений во временное пользование по договору.

В дореволюционном законодательстве аренда именовалась – картомное содержание. Под которым понималась временная передача имущества в наем, под сьем, в прокат, собственно в аренду, под уплату оброка, выплату откупа, установление мыта.

В правовом отношении аренда может употребляться в 5 значениях:

- 1) Институт гражданского права
- 2) Договор о передаче имущества во временное владение и/или пользование
- 3) Обязательство, возникшее из договора аренды
- 4) Право аренды, как особый вид субъективных гражданских прав
- 5) Как ограничение прав арендодателя и обременение предмета договора

Аренда, как институт гражданского права, известен со времен Древнего Египта и Вавилона, но правовое оформление получил в Римском Праве.

В дореволюционной России этот институт именовался в законодательстве как картом (картома).

В советский период времени термин аренда соответствовал термину имущественный наем, нормы о котором были закреплены в ГК РСФСР 1922г и 1964г.

Собственно термин аренда появился в конце 80-х гг. прошлого века. Указ Президиума Верховного Совета РСФСР «Об аренде и рентных отношениях» - впервые понятие аренды. Разработчик Собчак.

Основы законодательства СССР и союзных республик «Об аренде»

Указ президиума РФ «О регулировании арендных отношений и приватизации имущества государственных и муниципальных предприятий сданного в аренду».

2 часть ГК закрепляет указанный институт в гл.34, которая состоит из статей 606-670. Данный институт состоит из 5 субинститутов, которые соответствуют видам договора аренды: прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, лизинг (финансовая аренда). Нормы института аренды включают в себя общие и специальные нормы. Общие нормы применяются, если отсутствует специальное установление, а специальные нормы регулируют отдельные виды договоров.

Значение института аренды:

- Посредством его норм регулируются отношения по имущественному найму, т.е. временной передаче имущества во владение и/или пользование
- Он обеспечивает функционирование гражданского оборота, если лицо не может приобрести имущество в собственность по материальным соображениям
- Арендодатель извлекает из сданного в имущественный наем объекта прибыль

Аренда, как договор гражданского права, закреплен в ст.606 ГК. Это соглашение по которому арендодатель (наймодатель) обязуется передать имущество арендатору (нанимателю) во временное владение и/или пользование за плату. Данный договор является консенсуальным договором. Предмет – единственное условие, без которого он считается незаключенным.

Это взаимный договор, т.к. он порождает права и обязанности у арендодателя и у арендатора.

Это возмездный договор. Имущество передается в счет уплаты арендной платы.

Договор аренды отличается от договора купли-продажи, мены по следующим критериям:

- 1) По данному договору имущество не передается в собственность
- 2) Имущество не подлежит обмену за определенную выкупную цену

От договора дарения аренда отличается тем, что это возмездный и взаимный договор по передаче имущества во временное владение и/или пользование.

От рентных договор аренды отличается тем, что не порождает право собственности у арендатора и не предполагает выплату арендных платежей или содержания.

Договор аренды относится к типу договора о передаче имущества. В рамках этого типа существует 2 формы договора:

- О передаче имущества в собственность
- О передаче имущества во временное владение и/или пользование

Договор аренды базируется на передаче имущества по титулу. Такой титул порождает 2 правовых последствия:

- 1) Временную передачу имущества во владение и пользование
- 2) Временную передачу имущества только в пользование

Под правом владения по договору аренды принято понимать фактическое и юридическое обладание имуществом, но не как своим собственным, а как взятым в имущественный наем.

Право пользования по договору аренды – это извлечение из арендованного имущества полезных свойств.

Владение и пользование при аренде являются временными, т.е. основанными на договоре или титуле (законное).

Право владения и пользования в договоре аренды принято называть правом аренды

Право аренды по своей правовой природе оценивается в юридической литературе не однозначно:

- 1) Оно является обязательственным, т.к. возникает из договора, который помещен в ГК в раздел отдельные виды обязательств
- 2) Это право имеет вещно-правовую природу и относится к ограниченным вещным правам. Доводы:
  - Это право следует праву собственности на вещь
  - Это право пользуется абсолютной защитой (например, путем предъявления негаторного иска к арендодателю)
  - Это срочное право – оно действует пока действует договор
  - Это право подкрепляется правом на выкуп имущества и может трансформироваться в право собственности
  - Плоды, доходы и продукция от арендованного имущества становится собственностью арендатора
- 3) Данное право имеет смешанную вещно-обязательственную природу. Сторонники указанной точки зрения
  - Основанием возникновения является договор, который влечет возникновение обязательственного правоотношения

- Права и обязанности участников договора аренды регулируются с помощью договора
- Помимо обязательственных способов защиты права в форме убытков и неустойки применяются вещно-правовые способы защиты права, в т.ч. негаторный иск
- Арендатор не может распоряжаться переданным ему имуществом, он только владеет и/или пользуется им

В литературе высказано мнение, что право аренды это само обязательство, которое возникает из договора аренды. Поэтому право аренды не может рассматриваться в качестве правовой категории.

Обязательство, возникшее из договора аренды характеризуется:

- 1) Как имущественное обязательство, т.к. его объектом выступают индивидуально-определенное имущество и не потребляемые вещи
- 2) Это правоотношение является относительным, т.к. его участники связаны между собой взаимными правами и обязательствами и несут ответственность в рамках договора. Вещные способы защиты рассматриваются как исключение из общего правила. И при решении вопроса о выборе способа защиты действует принцип конкуренции гражданских исков
- 3) Оно является обязательственным правоотношением договорного типа, т.к. основанием его возникновения служит договор, а стороны определены исходя из договора. И арендодатель и арендатор при этом несут и права и обязанности.
- 4) Данное обязательство порождает правоотношения по передаче имущества и отличается тем, что передача носит срочный характер, т.е. является временной, а у арендатора возникает или право пользования имуществом либо право владения и пользования имуществом

В законодательстве ФЗ «О государственном регулировании прав на недвижимое имущество и сделок с ними» аренда рассматривается как ограничение обременения прав на недвижимое имущество. В литературе существует 2 подхода в оценке ограничения обременения права аренды:

- 1) Эти понятия необходимо дифференцировать друг от друга. Т.к. ограничение касается стеснений прав арендодателя, а обременение это стеснение самого объекта аренды. Под стеснением права аренды судебная практика понимает ограничение прав собственника имущества по владению и пользованию им. А так же обременение арендованного имущества правами арендатора
- 2) Эти понятия являются синонимами и их нельзя разделять (совпадает с т.з. законодателя)

## Вопрос №2

Договор аренды включает в себя следующие элементы:

- 1) Стороны договора. С одной стороны это арендодатель или наймодатель, т.е. лицо, которое передает имущество во временное владение и/или пользование арендатору. В роле арендодателей могут выступать собственники переданного в аренду и уполномоченные собственниками лица, а так же субъекты, которые имеют титул на имущество. Арендатор или наниматель это лицо, которое заинтересовано в получении имущества от арендодателя во временное владение и/или пользование. В качестве арендаторов могут выступать ФЛ, обладающие гражданской право- и дееспособностью, ИП, ЮЛ в т.ч. коммерческие и некоммерческие.
- 2) Предмет. Это вещи, которые могут быть переданы во временное владение и/или пользование. Для таких вещей характерны следующие особенности:
  - Они могут быть исключительно бестелесными вещами
  - Это должны быть непотребляемые вещи, т.е. вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования
  - Это могут быть вещи движимые и недвижимые. К числу движимых вещей закон относит, например: оборудование, транспортные средства и другие вещи, а к недвижимости: имущественные комплексы, здания, сооружения и другое имущество
  - Это индивидуально-определенные вещи, которые должны обладать специфическими свойствами и качествами, которые позволяют отграничить их в обороте от других вещей

Предмет договора аренды относится к существенным условиям договора. При его отсутствии договор считается незаключенным и не порождает ни каких правовых последствий.

Предметом аренды могут являться иные виды имущества, если закон не устанавливает определенных ограничений.

Природные объекты могут быть сданы в аренду, если это не противоречит закону и естественным природным свойствам объекта.

При характеристике предмета договора аренды должны быть указаны все данные, которые свидетельствуют о возможности определить имущество подлежащее передаче в аренду.

Если такие данные не установлены, то предмет считается не согласованным. К таким данным следует относить:

- Наименование объекта
- Его назначение в обороте
- Физические параметры
- И т.д.

3) Форма договора. По общему правилу форма договора аренды является письменной. Письменная форма договора применяется в отношении с ЮЛ исходя из стоимости арендованного имущества (свыше 10 МРОТ) и в зависимости от срока на который заключен договор. Иные случаи письменной формы могут быть установлены в законе. Если срок договора аренды соответствует 1 или более 1 года, то договор должны быть оформлен письменно, при условии, если его предметом является недвижимость. Закон помимо письменной формы договора определяет требования о его обязательной государственной регистрации. Это требование применяется к договору аренды недвижимости, заключенного на срок не менее 1 года. Сама государственная регистрация в этом случае не является особой формой сделки, а является требованием закона, без которого сделка считается не заключенной.

4) Цена договора. Применительно к договору аренды вообще это не существенное условие. Для определенных видов аренды цена рассматривается как существенное условие (аренда предприятия, другого имущественного комплекса). Цена в договоре аренды называется арендной платой. Она может быть установлена следующими способами:

- По соглашению сторон
- Исходя из сложившегося порядка уплаты арендной платы
- На отдельные виды имущества арендная плата может быть установлена в специальных нормативных актах

Формы определения арендной платы могут быть различными:

- Арендная плата устанавливается в твердой денежной сумме исходя из всего имущества
- Арендная плата устанавливается в натурально-вещественном выражении и предусматривает оказание услуг, выполнение работ и совершение иных юридических действий
- Арендная плата может быть определена в специальном порядке (например, на единицу площади, кубатуры, по иным физическим характеристикам объекта аренды; может быть определена в процентах)
- Смешанная форма установления арендной платы. Она сочетает в себе ранее перечисленные формы

5) Срок договора. Это не существенное условие для договора аренды. Однако для отдельных видов договора аренды это может быть существенным условием. Договоры аренды по сроку принято дифференцировать на 2 вида:

- Аренда с определенным сроком заключения
- Аренда, заключенная на неопределенный срок

Если в законе указан срок аренды либо он определен сторонами по договору, то договор аренды действует на весь период срока, если срок прекращен, то арендатор имеет право возобновить договор на тот же срок, если имеется соглашение арендодателя и отсутствуют препятствия для этого. Если договор заключен на неопределенный срок, то стороны могут отказаться от действия договора с соблюдением определенных условий:

- Необходимо предупредить об этом другую сторону
- Предупреждение должно быть выражено в определенный срок (для движимого имущества – 1 месяц, для недвижимого имущества – 3 месяца). Из этого правила существует исключение: законом или договором могут быть установлены другие сроки предупреждения.

Сроки в договоре аренды могут быть максимальными или предельными для отдельных видов договоров. Если стороны не определили срок, а по закону он установлен как максимальный или предельный, то действует правило о том, что договор считается действующим до окончания предельного срока

6) Содержание договора. Это совокупность прав и обязанностей его участников.

Стороны в договоре аренды наделены взаимными правами и обязанностями. Это означает, что то, что является правом одной стороны одновременно служит обязанностью другой стороны.

Арендодатель наделен в договоре следующими обязанностями:

- 1) Он должен предоставить принадлежащее или переданное собственником имущество арендатору во временное владение и (или) пользование. Передача имущества должна подтверждаться составлением акта приема-передачи. В гражданском праве это положение оспаривается некоторыми специалистами по следующим основаниям:
  - Т.к. договор аренды является консенсуальным, то он предполагает фактическую передачу имущества и составление передаточного акта о передаче имущества не требуется
  - Т.к. договор аренды является временным, то без передачи имущества арендодателя арендатор не может выполнять своих обязанностей.

В этой обязанности арендодателя необходимо выделить определенные элементы:

- Имущество должно быть предоставлено в соответствии с условиями договора аренды, а именно в таком состоянии, которое бы отвечало требованиям договора
  - Имущество должно соответствовать его назначению
  - Передача имущества должна сопровождаться приложением необходимых документов (сертификата качества, технического паспорта и иных документов, которые подтверждают надлежащее состояние объекта аренды)
  - Имущество должно быть передано в срок, определенный в законе. Срок может совпадать с моментом заключения договора, подписанием передаточного документа или быть установленным иным способом
  - Имущество должно быть передано в надлежащем состоянии. Если качество имущества не соответствует его надлежащему состоянию и дефект установлен при внимательном осмотре арендатор имеет право отказаться от принятия имущества. Если дефект устанавливается в порядке использования объекта аренды, то арендатор может прекратить договор, потребовать возмещения убытков, потребовать снижения арендной платы. Т.о. в объекте аренды могут быть явные и скрытые недостатки.
- 2) Арендодатель обязан предупредить арендатора о правах 3-их лиц на имущество. Такие права 3-их лиц ограничивают правомочия арендодателя и обременяют сам объект аренды. В качестве таких ограничений обременений закон называет:
    - Сервитутные права
    - Залоговое право
    - Ограниченные вещные права пользования жилым помещением.

Если арендодатель не предупредил арендатора об этом, то можно ставить вопрос о снижении арендной платы, расторжении договора и возмещении убытков

- 3) Производство капитального ремонта. Речь идет о совершении действий по восстановлению основных частей или конструктивных элементов арендованного имущества, без которых его нельзя использовать. Арендодатель и арендатор в договоре могут установить возложение обязанности по капитальному ремонту на арендатора. При отсутствии этого требования в договоре капитальный ремонт относится к обязанности арендодателя. Срок проведения капитального ремонта должен быть оговорен в договоре. Если это условие отсутствует, то капитальный ремонт должен проводиться в сроки, установленные законом.
- 4) Возмещение стоимости неотделимых улучшений проводимых с согласия арендодателя и за счет арендатора. Если арендатор улучшил объект аренды, то надо установить о каких улучшениях идет речь. Если они отделимы от объекта аренды, то они относятся к собственности арендатора, если они являются неотделимыми улучшениями, то арендодатель при расторжении договора аренды должен компенсировать их стоимость, которая устанавливается по соглашению сторон или в порядке, установлено законом. Неотделимые улучшения не могут эксплуатироваться без самого объекта аренды и являются его неотъемлемым элементом. Стороны могут договориться о том, что стоимость неотделимых улучшений может быть включена в размер арендной платы.

Обязанности арендатора:

- 1) Пользование арендованным имуществом с согласия арендодателя. При этом согласие арендодателя предполагает волеизъявление на передачу имущества в аренду, а так же пользование в соответствии с условием договора и назначением имущества.
- 2) Своевременное внесение арендной платы. Сроки внесения должны определяться договором или быть установлены в законе. Если сроки не исполняются, арендодатель может прекратить договор, если докажет, что арендная плата не вносилась более 2 раз.

- 3) Имущество должно быть возвращено в том же состоянии, что и при заключении договора. Если имущество не соответствует данному требованию, арендатор должен доказать степень его износа и вернуть вещь с учетом физического износа.
- 4) Арендатор обязан поддерживать объект аренды в нормальном состоянии. Это означает, что пользование объектом должно соответствовать правилам эксплуатации, технической документации, условиям договора, обычно предъявляемым требованиям и требованиям, указанным в законе.
- 5) Проведение текущего ремонта. Текущий ремонт отличается от капитального тем, что не предполагает замену основных составных частей и конструктивных элементов объекта. По общему правилу текущий ремонт возлагается на арендатора, однако в других специальных видах аренды проведение капитального и текущего ремонта может быть возложена на арендодателя. Это правило относится и к проведению капитального ремонта, в некоторых случаях это не обязанность арендодателя.
- 6) Арендатор может сдавать в субаренду арендованное имущество с соблюдением следующих условий:
  - Должно быть получено согласие арендодателя
  - Срок субаренды должен соответствовать сроку договора аренды
  - Если договор аренды является действующим и не признан ничтожнымСубаренда это соглашение по которому арендатор передает объект аренды 3-му лицу с согласия арендодателя и в соответствии с условиями договора аренды. Соглашение о субаренде является производным от договора аренды и называется акцессорным обязательством. Оно имеет следующую связь с договором аренды:
  - Действует при условии действия договора аренды
  - Прекращается, если прекращается договор аренды
  - Признается ничтожным, если ничтожным признается договор арендыВ соглашении о субаренде должно быть предусмотрено какое имущество передается, на каких условиях. Форма субаренды должна соответствовать форме договора аренды.

#### **Вопрос №4.**

Для договора аренды характерны следующие требования:

Изменение собственника не влечет прекращение договора аренды и не является основанием для изменения или расторжения договора. Это же правило распространяется на имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении. Если гражданин арендовал имущество и умер, то его права переходят в порядке наследственного правопреемства наследникам при соблюдении следующих условий:

- а) Предметом аренды было недвижимое имущество
- б) Если это установлено законом или договором

ГК предусматривает сохранение договора аренды при реорганизации ЮЛ. Однако данная норма входит в противоречие со ст.620, в которой указано, что при реорганизации договор прекращается (должна применяться специальная норма, т.е. ст.620).

Договор аренды может быть прекращен 2 способами:

- В судебном или принудительном порядке
- В добровольном порядке по соглашению сторон

В судебном порядке выделяют 2 группы оснований прекращения договора аренды:

- 1) По волеизъявлению арендодателя
- 2) По волеизъявлению арендатора

Арендатор может расторгнуть договор аренды в судебном порядке при следующих случаях:

- 1) Если арендодатель не передал имущество в пользование арендатора, создал препятствие для пользования в противоречии с договором или законом. В качестве препятствий пользования имуществом судебная практика называет: установление пользования имуществом не в соответствии с договором или назначением имущества
- 2) В арендованном имуществе имеются недостатки, которые препятствуют пользованию. Такие недостатки должны соответствовать ряду требований:
  - Они не были известны арендатору на дату заключения договора
  - Они не могли быть обнаружены арендатором при передаче имущества
  - Арендатор выполнил условие о проверке исправности арендованного имуществаСудебная практика определяет, что достаточными является одно из перечисленных условий для расторжения договора.

- 3) Арендодатель не осуществляет капитального ремонта имущества
  - В установленные сроки
  - Если сроки не определены - в разумные сроки
- 4) Имущество не пригодно для использования в силу обстоятельств за которые арендатор не отвечает. Такими обстоятельствами закон называет действия непреодолимой силы для которой характерно следующее: наличие чрезвычайных обстоятельств, которые не зависят от воли и сознания арендатора и наличие непредотвратимых обстоятельств за которые арендатор не несет ответственности.

По заявлению арендодателя договор может быть расторгнут в судебном порядке в следующих случаях:

- 1) Арендатор пользуется имуществом с существенными нарушениями договора или назначением имущества, либо допускает неоднократное нарушение условий договора. При этом существенное нарушение судебная практика трактует как грубое и ненадлежащее исполнение условий договора, а неоднократное нарушение – как нарушение условий договора более 2 раз
- 2) Арендатор существенно ухудшает имущество. Судебная практика понимает под этим следующее – имущество используется не по назначению с нарушением условий договора, что влияет на его основанные и конструктивные элементы
- 3) Если не вносится арендная плата более 2 раз по истечению срока договора
- 4) Не производится капитального ремонта имущества в установленные сроки либо в разумные сроки, если капитальный ремонт является обязанностью арендатора.

Досрочное расторжение договора может быть только предметом судебного разбирательства.

ГК содержит правила о возобновлении договора аренды. Арендатор имеет преимущественное право на заключение договора аренды на новый срок. данное преимущественное право относится к субъективным имущественным правам арендатора, тесно связанных с его личностью и по этому называется исключительным правом. Для реализации преимущественного права аренды необходимо соблюсти следующие условия:

- 1) Данное право должно быть закреплено либо в законе, либо в договоре
- 2) Арендатор должен надлежащим образом исполнить свои обязанности по договору срок, которого истек
- 3) Срок действия договора аренды (первоначального договора) должен истечь
- 4) Арендатор должен иметь равное с другими лицами право на заключение нового договора. Равенство означает, что при прочих условиях арендатор может заключить новый договор наряду с 3-ми лицами. Однако он будет иметь преимущественное право, если для этого есть условие - письменное уведомление арендодателя о возобновлении договора

Правовые последствия права преимущественной аренды заключаются в следующем:

- Арендатор реализует равное с 3-ми лицами право заключить договор аренды
- Договор заключается на тех же условиях, что и первоначальный договор или может быть заключен на иных условиях, о которых договорятся стороны

Если арендодатель отказал арендатору в заключение договора аренды на новый срок, но в течении 1 года заключил договор аренды с 3-м лицом, арендатор имеет право:

- 1) Перевести на себя право аренды по заключенному договору
- 2) Потребовать возмещения убытков, причиненных ненадлежащим отказом арендодателя, либо потребовать возмещения убытков

Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения действия договора аренды, а арендодатель не предъявляет возражений, то договор считается возобновленным:

- 1) На тех же условиях
- 2) На неопределенный срок

Если договор аренды прекращен, то имущество должно быть возвращено арендодателю.

Арендованное имущество может быть выкуплено – в этом случае в договоре продажи-аренды должно быть определено условие о выкупной цене. Она устанавливается по соглашению сторон и засчитывается в размер арендной платы. Для отдельных видов имущества выкуп может быть запрещен.

## **Вопрос №5.**

### **Договор проката.**

Известен в дореволюционном законодательстве, как разновидность имущественного найма, предметом которого являлись мебель, платья и другое движимое имущество.

В советском гражданском законодательстве прокат называется бытовым прокатом, т.к. целью найма были бытовые вещи в частности предметы домашнего обихода, музыкальные инструменты. Договор бытового проката регулировался типовыми договорами, установленными Правительством.

В ГК прокату посвящены ст.629-631. Определение договора содержится в ст.626.

Прокат – это соглашение по которому арендодатель осуществляет сдачу имущества в аренду в качестве предпринимательской деятельности и обязуется передать арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

Исходя из определения можно установить отличительные признаки проката:

- 1) Арендодателем может быть субъект, сдающий имущество в качестве предпринимательской деятельности и систематически
- 2) Арендатором по договору является ФЛ, которое принимает имущество для потребительских целей, хотя целями использования имущества могут быть и другие, например, научно-исследовательские
- 3) Его предметом могут быть только движимые вещи за исключением транспортных средств
- 4) Имущество передается арендатору во временное владение и пользование одновременно. Владение в этом случае не возможно без пользования и наоборот
- 5) Публичный договор. Может быть заключен на основании публичной оферты, отсутствуют препятствия для заключения такого договора, установлено условие об одинаковом размере арендной платы
- 6) Данный договор помимо ГК регулируется нормами ФЗ «О защите прав потребителя». Поэтому гражданин может защищать свои права по основаниям, предусмотренным этим законом. Поэтому гражданином, имеющим статус арендатора, именуется потребителем
- 7) Форма договора всегда письменная. Факт заключения договора подтверждается выдачей квитанции, платежного документа.
- 8) Срок действия договора не может превышать 1 года.

В юридической литературе правовая природа договора проката определяется неоднозначно:

- 1) Это специальный вид договора аренды (придерживается законодатель)
- 2) Сторонники ФЗ «О защите прав потребителя» рассматривают прокат, как разновидность договора возмездного оказания услуг
- 3) Это договор аренды, к которому могут применяться правила о защите прав потребителя (наиболее приемлемая)

По указанному договору должны быть установлены следующие элементы:

- 1) Определены стороны договора
- 2) Установлен предмет проката
- 3) Определяется срок действия договора
- 4) Определение арендной платы. Она может быть установлена только в твердой денежной сумме. Арендная плата вносится периодическими платежами или единовременно
- 5) Содержание договора (права и обязанности сторон)

Арендодатель обязан:

- 1) В присутствии арендатора проверить исправность имущества, переданного в прокат и ознакомить его с правилами эксплуатации или выдать письменные инструкции
- 2) Передать имущество в надлежащем состоянии, т.е. в соответствии с условиями договора и назначением имущества
- 3) В 10 дневный срок обязан безвозмездно устранить недостатки в объекте проката или заменить его аналогичным имуществом надлежащего состояния
- 4) Проведение капитального и текущего ремонта имущества

Арендодатель имеет право:

- 1) Своевременно получать арендную плату
- 2) Компенсировать стоимость расходов по транспортировке предмета аренды
- 3) Возмещение убытков, если арендатор распорядился имуществом без согласия арендодателя
- 4) Взыскание задолженности по арендной платы. Такая задолженность взыскивается на основании распорядительного надписи нотариуса в бессрочном порядке

### **Аренда транспортных средств.**

Регулируется различными правовыми источниками:

- Самим ГК, ст.632-649
- ФЗ: Кодекс Торгового Мореплавания, Кодекс внутреннего водного плавания, воздушным кодексом

Закон выделяет 2 вида договора аренды транспортных средств:

- Договор аренды транспортных средств с экипажем. Данный договор называется фрахтование на время
- Договор аренды транспортных средств без экипажа



Общим для этих двух договоров является то, что они имеют один предмет – транспортные средства.

Под транспортным средством принято понимать авто и мото транспортные средства (автомобили, мотоциклы, мопеды).

Транспортными средствами не являются: гужевой транспорт, велотранспорт.

Данные договоры отличаются друг от друга по объекту аренды. Для аренды транспортных средств с экипажем характерна передача двух объектов в аренду: во-первых, самого транспортного средства, во-вторых – оказание услуг по предоставлению экипажа, состоящего в управлении и эксплуатации транспортным средством. При аренде транспортного средства без экипажа объектом аренды являются только транспортные средства.

В науке гражданского права правовая природа аренды транспортных средств определяется неоднозначно:

- 1) Высказана точка зрения, что это вид договора аренды (соответствует позиции законодателя и заложенной в пр.3 гл.34)
- 2) Это вид договора о возмездном оказании услуг, т.к. наряду с передачей транспортного средства могут оказываться услуги по его управлению и технической эксплуатации
- 3) В этом договоре присутствуют элементы не одного, а двух договоров: аренды и возмездного оказания услуг. Его принято относить к смешанным сделкам.

Транспортное средство, которое передается в аренду, может быть как движимым, так и недвижимым имуществом.

В зависимости от того, что является объектом аренды движимая или недвижимая вещь договор подлежит государственной регистрации или не подлежит государственной регистрации. Если объектом является недвижимость, то договор считается консенсуальным, а если объектом выступает движимая вещь, то договор считается реальным.

Для договора аренды транспортных средств с экипажем характерны следующие требования:

- 1) Его предмет является многообъектным и включает в себя не только транспортные средства, но и услуги по фрагованию экипажа на время
- 2) К его регулированию применяются не только нормы ГК, но и ТК, т.к. экипаж это работники арендодателя, состоящие с ним в трудовых отношениях. Если арендодатель и члены экипажа не состоят в трудовых отношениях, то их взаимоотношения должны базироваться на договоре подряда
- 3) Арендодатель отвечает не только за проведение эксплуатации и управления транспортным средством, но и должен страховать само транспортное средство и свою ответственность перед арендатором
- 4) Арендодатель осуществляет не только текущий, но и капитальный ремонт транспортного средства
- 5) Данный договор базируется на обязанности арендодателя поддерживать нормальное состояние транспортного средства, обеспечивать его безопасную эксплуатацию. Нормальное состояние транспортного средства должно подтверждаться техническим осмотром, а безопасная эксплуатация основывается на навыках управления транспортным средством и на знаниях экипажа по управлению транспортным средством.

Данный договор может использоваться как в сфере предпринимательской деятельности, так и в потребительских отношениях, если арендатором является гражданин. Если установлена коммерческая цель аренды транспортного средства, то расходы по эксплуатации несет арендатор. В случаях гибели или повреждения транспортного средства арендатор (предприниматель) возмещает арендодателю убытки, при этом арендодатель должен доказать, что за эти обстоятельства по закону или договору отвечает арендатор. Если стороной договора является гражданин-арендатор, то он пользуется дополнительной защитой, как потребитель услуги по фрагованию экипажа и в соответствии с ФЗ «О защите прав потребителей» имеет право расторгнуть договор в любое время, потребовать возмещения убытков и взыскания неустойки, а так же компенсации морального вреда.

Если в результате эксплуатации транспортного средства имеется вред жизни и здоровью 3-его лица, то этот вред возмещается арендодателем по правилам внедоговорной ответственности. К арендатору в этом случае может быть предъявлено регрессное требование, если вред был причинен по его вине.

Договор аренды транспортного средства без экипажа характеризуется рядом особенностей:

- 1) Предметом договора является только один объект – само транспортное средство. Услуги по управлению и эксплуатации экипажа предметом договора не являются
- 2) Не арендодатель, а арендатор должен поддерживать техническое состояние объекта, осуществлять его текущий и капитальный ремонт
- 3) Арендатор собственными силами осуществляет управление и техническую эксплуатацию транспортного средства. Формами управления и эксплуатации являются:
  - Личное управление и эксплуатация транспортного средства арендатором

- Привлечение специалистов для управления и эксплуатации транспортного средства. Обычно заключается договор подряда, и ответственность участников осуществляется в рамках этого договора
- 4) Арендатор несет расходы по содержанию транспортного средства, в т.ч. по его страхованию и страхованию своей ответственности
- 5) Если транспортным средством причинен вред 3-м лицам, то он возмещается арендатором по правилам внедоговорной (деликтной) ответственности

### **Аренда зданий и сооружений.**

ГК выделяет аренду зданий и сооружений как самостоятельный вид аренды и определяет его как соглашение по которому арендодатель передает арендатору здание и сооружение во временное владение и/или пользование за плату.

ГК содержит пробел в правовом регулировании других объектов недвижимости помимо зданий и сооружений. Возникает вопрос: как должна регулироваться аренда иного недвижимого имущества и помещений внутри зданий и сооружений. Арбитражная практика содержит следующие варианты правового регулирования:

- 1) К договорам аренды иного недвижимого имущества и помещений должна применяться аналогия норм о договоре аренды вообще
- 2) Должна применяться аналогия норм о договоре аренды зданий и сооружений
- 3) Должны применяться в смешанном порядке общие положения об аренде и специальные нормы о договоре аренды зданий и сооружений

В информационном письме ВАС о государственной регистрации договора аренды недвижимых помещений была обозначена единая позиция арбитражных судов по данному вопросу – предлагалось применять аналогию норм о договоре аренды зданий и сооружений.

Законодательство не содержит определения понятий «Здание» и «Сооружение». Строительные нормы и правила (СНИП) понимают под «Зданием» - объекты недвижимости общегражданского назначения, которые могут быть жилыми или не жилыми зданиями. «Сооружения» не могут использоваться по жилому назначению и являются объектами недвижимости, которые используются в нежилой сфере.

Существует точка зрения, что сооружение это вид здания (Трезцова не согласна с ней).

ГК применительно к зданиям и сооружениям содержит единое правило о их правовом режиме. Определение договора аренды зданий и сооружений сводится к соглашению, по которому арендодатель передает арендатору здание или сооружение во временное владение и/или пользование за плату. Для данного договора характерны следующие особенности:

- 1) Предметом аренды зданий или сооружений являются особые объекты недвижимого имущества, искусственно созданные человеком, а именно здания и сооружения. Их относят к рукотворным объектам недвижимости. Для этих объектов характерна прочная связь с земельным участком и невозможность переноса без несоизмеримых затрат их целевому назначению. Объектом договора аренды зданий и сооружений некоторые специалисты называют нежилые помещения. Термин нежилое помещение может рассматриваться в нескольких правовых значениях:

- Как синоним здания или сооружения
- Как часть здания или сооружения

Нежилое помещение должно обладать специальными признаками:

- Быть структурной частью здания или сооружения
- Обладать признаком изолированности
- Иметь самостоятельное назначение
- Иметь самостоятельный вход (выход) в общий коридор здания или сооружения или непосредственно на улицу.

В литературе существует два подхода по поводу нежилых помещений как предмета договора аренды зданий и сооружений:

- (Суханов) нежилые помещения не являются объектом аренды, т.к. в противном случае нарушится функциональная целостность самого здания или сооружения
- (большинство специалистов) нежилые помещения могут быть объектом аренды

Применительно к жилым помещениям специалисты, в т.ч. Суханов, придерживаются точки зрения, что это самостоятельные объекты аренды. Не может быть предметом договора аренды здания или сооружения площадь самого объекта, т.к. площадь характеризует саму вещь и не является самостоятельным объектом права

- 2) Правила об аренде здания и сооружения применяются к аренде предприятия, как имущественного комплекса, если отсутствуют специальные нормы

- 3) Форма договора аренды здания и сооружения является простой письменной, должна быть оформлена в виде одного документа, подписанного сторонами, если эти требования не соблюдены, то договор считается недействительным
- 4) Если договор аренды здания или сооружения заключен на срок не менее 1 года, то он считается заключенным с момента его государственной регистрации. Судебная практика трактует понятие не менее 1 года – как ровно 1 год (365 дней) или более 1 года (свыше 365 дней)
- 5) Условие об арендной плате является существенным условием договора аренды здания или сооружения, его отсутствие в договоре влечет незаключенность договора. Арендная плата может быть определена за аренду объекта в целом, за единицу площади (объем). Способы установления арендной платы могут быть различными: в твердой денежной сумме, в натурально-вещественном выражении, в смешанной форме. В законе существует презумпция расчета арендной платы исходя из фактически переданного в аренду здания или сооружения
- 6) Передача здания и сооружения осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче. Передаточный акт может быть составлен в произвольной форме или в форме документа о бухгалтерском учете. Судебная практика не относит эти документы к правоустанавливающим документам и рассматривает их, как документы об исполнении арендного обязательства.
- 7) По договору аренды здания или сооружения передаются не только в пользование, но и во владение и пользование
- 8) При аренде зданий и сооружений арендатор приобретает права на земельный участок под зданием и сооружением. Закон выделяет следующие виды прав на земельные участки:
  - Если арендодатель собственник земельного участка, то арендатору переходит право аренды земельного участка и заключается договор аренды земельного участка
  - Если арендодатель не является собственником земельного участка, то к арендатору переходит сервитутное право на земельный участок. Это право должно отвечать следующим требованиям:
    - Использоваться для эксплуатации здания или сооружения
    - Соответствовать назначению здания или сооружения
    - Это право не зависит от волеизъявления собственника земельного участка. Этот признак свидетельствует о закреплении в пр.4 гл.34 ГК понятия единого объекта недвижимости

Из договора аренды зданий и сооружений вытекают права арендатора о правах на земельный участок при аренде здания или сооружения, о сохранении права при переоформлении договора аренды или продажи здания (сооружения).

Если арендатор не имеет передаточного акта по договору аренды, то не подписание его арендодателем является формой уклонения от исполнения договора аренды. Понудить арендодателя к исполнению подписать передаточный акт можно в судебном порядке.

### **Аренда предприятий.**

Договор аренды предприятия впервые был закреплен в ГК РФ и представляет из себя самостоятельную форму договора аренды. Указанный договор это соглашение, по которому арендодатель передает арендатору во временное владение и пользование за плату предприятие, как имущественный комплекс в целом, для осуществления предпринимательской деятельности.

В дореволюционном законодательстве этот договор назвался договор аренды торгового предприятия.

Указанный договор обладает рядом специфических особенностей:

- 1) Сфера его применения может являться только предпринимательская деятельность
- 2) Предметом указанного договора является особый объект гражданских прав, а именно предприятие, как имущественный комплекс. При этом в литературе существует 2 подхода к оценке состава предприятия:
  - Предприятие должно быть передано в целом в аренду
  - В аренду можно передать предприятие в определенной части его имущества

Состав предприятия, как имущественного комплекса, включает в себя следующие виды имущества:

- Недвижимое имущество, а именно здания, сооружения, земельные участки и другие объекты недвижимости
- Движимое имущество, а именно основные и оборотные средства, сырье, материалы, оборудование
- Права пользования определенным имуществом (например, право аренды, сервитутные права)
- Можно выделить исключительные права (знаки обслуживания, фирменные наименования)

В соответствии с гражданским законодательством предприятие является в целом недвижимым имуществом и это имущество изменяется в процессе деятельности предприятия.

- 3) Учет имущества предприятия по документам бухгалтерского учета, технического учета, инвентаризационных проверок и аудиторских заключений. В концепции развития гражданского законодательства о недвижимом имуществе предлагается исключить из ГК нормы об аренде предприятия и установить аренду отдельных видов имущества
- 4) Форма указанного договора является письменной, в виде одного документа, подписанного сторонами, а сам договор считается заключенным с момента его государственной регистрации. Если форма договора не соблюдена, то он считается ничтожным.
- 5) Передача имущества предприятия осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче с обязательным уведомлением об этом кредиторов. Акт передачи должен быть составлен с соблюдением письменной формы в виде одного документа, подписанного сторонами. В судебной практике выработано 2 подхода к оценке правовой природы передаточного акта договора аренды предприятия:
  - Это составная часть самого договора
  - Это самостоятельный документ, свидетельствующий об исполнении обязательства по договору аренды

При составлении передаточного акта требуется получить соглашение кредиторов. Если кредитор не выразил письменного уведомления о передаче предприятия в аренду, он может в течение 3 месяцев в судебном порядке потребовать прекращения договора либо его досрочного прекращения и возмещения убытков. Если кредитор вообще не был уведомлен, то в течение 1 года с момента, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия в аренду, он может предъявить иск о прекращении договора, его расторжении и возмещении убытков. Установление особых сроков в этом случае дает право кредитору защитить свои интересы.

- 6) Арендатор получает по договору аренды предприятия не только право временного владения и пользования имуществом, но и более широкие полномочия: продажа и обмен имущества, заключение договоров займа, сдачу имущества в субаренду, передачу права аренды 3-му лицу при соблюдении 2 условий:
  - Если это не приведет к уменьшению стоимости предприятия
  - Если это не нарушит условий договора аренды предприятия

Указанные сделки нельзя совершить в отношении такого имущества предприятия как: земельные участки и другие природные ресурсы предприятия

- 7) Арендатор должен уплачивать арендодателю арендную плату в состав которой включаются 2 элемента: содержание самого предприятия, оплата расходов по его эксплуатации. Арендатор по договору оплачивает такие расходы как текущий и капитальный ремонт предприятия, страхование имущества предприятия. Арендная плата вносится по соглашению сторон периодически и должна иметь в качестве основной цели затраты на улучшение арендованного имущества. В литературе в связи с этим признаком высказано мнение о том, что договор аренды предприятия не является инвестиционным соглашением, а имеет целью сохранить имущество предприятия в его стоимостном эквиваленте.
- 8) Если в результате владения и пользования имуществом предприятия имеются неотделимые улучшения, то арендатор имеет право на возмещение их стоимости, но только при условии, если это предусмотрено договором. Арендодатель может быть освобожден в судебном порядке от возмещения таких расходов по следующим основаниям:
  - Издержки арендатора повышают стоимость арендованного имущества несоизмеримо его качеству
  - Если затраты арендатора несоизмеримы эксплуатационным свойствам имущества
  - Если при осуществлении улучшений арендатор нарушил принципы добросовестности и разумности

- 9) К данному договору могут по аналогии применяться правила об аренде зданий и сооружений, если отсутствуют специальные правила об аренде предприятия.

- 10) Имущество по окончании договора аренды предприятия должно быть возвращено по передаточному акту. Подписать передаточный акт должен сам арендатор, а документ с документами бухгалтерского учета составляется за его счет. Имущество арендованного предприятия может быть выкуплено. Размер выкупных платежей не входит в размер арендной платы и определяется по соглашению сторон. В этом случае в договоре аренды предприятия присутствуют элементы смешанной сделки: аренда и купля-продажа. Выкуп может быть запрещен в 2 случаях:

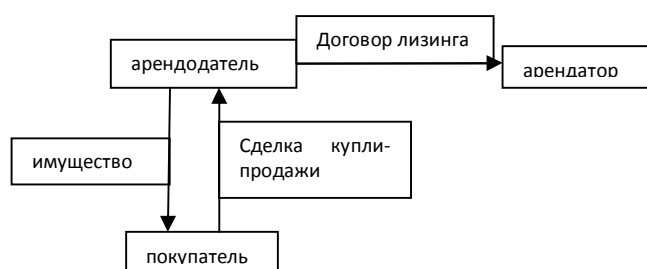
- Если это не желает арендодатель
- Если это запрещено законом

### **Финансовая аренда (лизинг).**

Это договор аренды, по которому арендодатель принимает на себя обязательства приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество во временное владение и пользование арендатора за плату в предпринимательских целях.

Особенности:

- 1) Данный договор регулируется не только ст.665-670 ГК, но и другими правовыми источниками, среди которых можно выделить ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» и акты международного права, например, конвенция «О международном финансовом лизинге» (Оттавская конвенция).
- 2) Отношения участников договора строятся на трехсторонней основе



- 3) Арендодатель в договоре именуется лизингодатель. Лизингодателем является собственник арендованного имущества или лицо, которое обладает им на ограниченном вещном праве. Лизингодателями могут быть только субъекты предпринимательской деятельности. Арендатор называется лизингополучатель. Лизингополучатели это только ИП или коммерческие ЮЛ. Покупателями по договору выступают поставщики, изготовители, а некоторых случаях другие субъекты (банки, инвестиционные компании, страховые компании). Указанные лица так же являются объектами предпринимательской деятельности.

- 4) Существенными условиями договора лизинга выступают его предмет:

- Неупотребляемые вещи
- Вещи, которые используются только в предпринимательских целях

Не являются предметом лизинга земельные участки и другие природные объекты.

Второе существенное условие – арендная плата. Она определяется по соглашению сторон, а в некоторых случаях не может превышать установленные законом тарифы.

Содержание договора лизинга предполагает возложение на арендатора риска случайной гибели или порчи имущества. Это правило может быть изменено договором.

- 5) Арендатор имеет право на передачу предмета аренды, если заключена сделка купли-продажи.

Ответственность по данному договору несут все участники в рамках сделки купли-продажи или договора лизинга.

## **Наем жилого помещения.**

- 1) Понятие и место наема жилого помещения в гражданском обороте
- 2) Элементы договора наема жилого помещения
- 3) Существенные условия договора наема жилого помещения
- 4) Содержание договора наема жилого помещения, как обязательства
- 5) Прекращение договора наема жилого помещения.

*Крашенинников П.В. «Жилищное право», «Сделки с жилыми помещениями», «Проблемы применения гражданского и жилищного законодательства»*

### **Вопрос №1.**

Термин наем жилого помещения употребляется в следующих правовых значениях:

- Гражданско-правовой договор
- Обязательственное правоотношение
- Институт гражданского права

- Ограничение обременения прав на жилые помещения в российском законодательстве

Институт наема жилого помещения является достаточно молодым. В дореволюционном гражданском праве это понятие отсутствовало и ему соответствовали нормы об имущественном найме или аренде. В ГК РСФСР 1922г. наем жилого помещения регулировался нормами об имущественном найме. ГК РСФСР 1964г. содержит гражданско-правовые нормы о найме жилого помещения при этом, не дифференцируя их на нормы о социальном найме и коммерческом найме.

Ныне действующая 2 часть ГК содержит нормы о договоре найма жилого помещения в специальной главе 35 (ст. 671-688 ГК). При этом законодатель ни чего не говорит о коммерческом наеме жилого помещения. В теории гражданского права термин наем жилого помещения трактуется как коммерческий наем. Нормы ГК регламентируют положения о договоре коммерческого найма. При этом социальный наем жилого помещения преимущественно регулируется ЖК, а нормы гражданского законодательства применяются к нему, если это прямо предусмотрено ГК.

Соотношение жилищного и гражданского законодательства о наеме жилого помещения сводится к следующему:

- 1) Договор коммерческого найма всегда регулируется гражданскими нормами
- 2) Социальный наем, как правило, регулируется нормами жилищного права
- 3) Гражданские нормы применяются к социальному найму, если это прямо установлено законом

Термин наем жилого помещения может рассматриваться в значении гражданско-правового договора. Существует 2 взгляда на правовую природу этого договора:

- 1) Наем жилого помещения – это вид договора аренды, который выделяется по специальному объекту – жилому помещению. Само жилое помещение должно соответствовать ряду требований:
  - а) относится к недвижимому имуществу и представлять из себя квартиру, жилой дом, их часть или комнату
  - б) жилое помещение должно предназначаться для проживания в них граждан. Перевод жилого помещения в нежилое, перепланировка и переоборудование может осуществляться в пределах, установленных законом.
  - в) жилое помещение должно соответствовать санитарным, техническим и иным градостроительным нормам и правилам
- 2) наем жилого помещения это самостоятельный гражданско-правовой договор, который регулируется специальными нормами гл.35 ГК и порождает правоотношения по передаче жилого помещения во временное владение и пользование нанимателя за плату.

Принято выделять 2 вида договоров наема жилого помещения:

- коммерческий наем
- социальный наем жилого помещения

Критерий разграничения	Коммерческий наем	Социальный наем
По правовому регулированию	Коммерчески наем регулируется номами гражданского права	Социальный наем регулируется преимущественно нормами ЖК, а правила ГК применяются в следующих случаях: <ul style="list-style-type: none"> <li>• о заключении договора в письменной форме</li> <li>• о сохранении договора при переходе права собственности на жилое помещение 3-му лицу</li> <li>• наличие обязанностей нанимателя по договору, установленные ст.678 ГК</li> <li>• право нанимателя разрешать безвозмездно проживать в жилом помещении временным жильцам на срок до 6 месяцев</li> <li>• право на заключение договора поднайма жилого помещения</li> </ul>
По объекту (предмету) договора	В договоре коммерческого найма это жилое помещение, которое находится в частной собственности гражданина или ЮЛ и которое должно соответствовать	Это жилое помещение, которое входит в состав государственного или муниципального фонда и закрепляется по праву государственной или муниципальной собственности за РФ, ее

	признакам жилого помещения. Оно предоставляется не для постоянного, а для временного проживания в нем.	субъектами и муниципальными образованиями. Такой объект должен быть предназначен для постоянного проживания граждан и отвечать требованиям жилищного права
По субъектному составу участников	По договору коммерческого найма наймодателем жилого помещения является собственник в лице гражданина или ЮЛ, а нанимателем жилого помещения выступает только гражданин, который достиг гражданской правосубъектности. Наймодателем может выступать помимо собственника лицо уполномоченное собственником (по доверенности, агентскому договору). Если нанимателем выступает не ФЛ, а организация, то такой договор следует квалифицировать как аренду жилого помещения.	<p>Наймодателем выступает собственник жилого помещения в лице РФ, субъектов РФ и муниципальных образований. Наймодателем может быть уполномоченная собственником организация (орган). В соответствии с законодательством РФ и уставами субъектов РФ и муниципальных образований такими органами могут быть управления, департаменты, комитеты по жилищной политике, а уполномоченными организациями выступают МУП МПЖХ. Нанимателем по договору социального найма является гражданин, для которого характерны следующие требования:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• он относится к малоимущим и нуждающимся к улучшению жилищных условий гражданам</li> <li>• должен состоять на учете в качестве нуждающегося в улучшении жилищных условий</li> <li>• в отношении них должно быть вынесено решение компетентным органом о предоставлении социального жилого помещения</li> <li>• с таким гражданином наймодатель в обязательном порядке должен заключить договор социального найма</li> </ul> <p>Договор социального найма может быть заключен с сонанимателями. Под ними понимаются помимо самого нанимателя жилого помещения члены его семьи</p>
По лицам, указанным в договоре	В договоре коммерческого найма определяется кто проживает с нанимателем из членов его семьи и какими правами они обладают. В договоре определяется вселение временных жильцов, поднанимателей по договору поднайма жилого помещения и других лиц, которые не приобретают самостоятельного права пользования жилого помещения. Для вселения несовершеннолетних детей не требуется уведомления и согласия наймодателя.	По договору социального найма могут быть вселены члены семьи нанимателя жилого помещения, указанные в договоре социального найма или в соглашении о внесении изменений в такой договор, временные жильцы, поднаниматели и лица, которые не приобретают самостоятельного права пользования жилого помещения. Такие субъекты вселяются с соблюдением требования жилищного законодательства.
По форме заключения договора	Коммерческий найм заключается в письменной форме в виде одного документа, подписанного сторонами. Данный договор не требует государственной регистрации и считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по его существенным условиям. В ЕГРП регистрируется ограничение обременения прав собственника на жилое помещение.	Социальный найм заключается в письменной форме в виде одного документа, подписанного сторонами. Договор может быть оформлен как типового договор социального найма. Если в коммерческом найме заключение договора это одновременно обязанность и наймодателя и нанимателя, то в социальном найме это обязанность наймодателя. Договор социального найма не требует государственной регистрации. Не

		регистрируется его ограничение (обременение).
По сроку заключения договора	<p>Коммерческий найм это срочный договор, который может быть 2 видов:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• долгосрочным, если он заключается на срок до 5 лет</li> <li>• краткосрочным, если он заключается на срок до 1 года</li> </ul> <p>Договор коммерческого найма предполагает передачу жилого помещения во временное владение и пользование на определенный срок. Если договор заключен до 1 года, то нельзя вселять временных жильцов, продлевать договор на новый срок и заключать договор поднайма.</p>	Социальный наем является бессрочным договором и заключается на период жизни нанимателя и членов его семьи.
По основанию возникновения	<p>Для договора коммерческого найма характерно, что основанием его возникновения является только договор. Акт о передаче квартиры или другого жилого помещения во временное владение и пользование не оформляется.</p>	<p>Основаниями возникновения социального найма является состав юридических фактов, в котором можно выделить следующие элементы:</p> <ol style="list-style-type: none"> <li>1) признание лица малоимущим и нуждающимся в улучшении жилищных условий</li> <li>2) постановка лица на учет по месту жительства в качестве нуждающегося в улучшении жилищных условий</li> <li>3) принятие решения компетентным органом о предоставлении жилого помещения по договору социального найма</li> <li>4) заключение договора социального найма</li> </ol> <p>Для данного договора не требуется оформление передаточного акта о передаче жилого помещения во временное владение и пользование.</p>

Договор найма жилого помещения (коммерческий наем) является консенсуальным, взаимным и возмездным договором. Данные признаки характерны и для договора социального найма.

## Вопрос №2.

Сторонами в договоре наема жилого помещения являются наймодатель и наниматель. Наймодатель – собственник жилого помещения или уполномоченное собственником лицо. Наймодателем может быть гражданин или ЮЛ.

Нанимателем выступает только гражданин достигший 18 летнего возраста. Наниматели жилого помещения могут быть представлены не одним, а несколькими лицами. Такими лицами, как правило, являются члены семьи нанимателя жилого помещения.

Членами семьи нанимателя жилого помещения принято именовать супругов нанимателя, его детей, родственников и иных лиц, которые совместно проживают с нанимателем в одном жилом помещении и ведут с ним общее хозяйство. В теории гражданского права эти лица делятся на 2 категории:

- 1) условные члены семьи
- 2) безусловные члены семьи

Безусловными членными семьи нанимателя выступают супруги, которые для проживания в жилом помещении должны подтвердить свой статус. Дети подтверждают свое правовое положение документом о происхождении, а именно актовой записью о рождении ребенка и свидетельством о рождении. Под родственниками нанимателя закон понимает лиц, которые связаны определенной линией или степенью родства через общего родственника.



К условным членам семьи принято относить иных членов семьи: свойственников, иные лица, которые не находятся в родстве или свойстве, но совместно проживающие с нанимателем и ведущие с ним общее хозяйство.

Временные жильцы это лица, которые могут быть вселены в жилое помещение при соблюдении определенных условий:

- 1) они вселяются с согласия наймодателя
- 2) они вселяются с согласия нанимателя и членов его семьи
- 3) должна быть соблюдена норма жилой площади
- 4) временный жилец вселяется в жилое помещение с указанием срока проживания. Этот срок не может превышать 6 месяцев
- 5) временные жильцы вселяются в жилое помещение и пользуются им безвозмездно
- 6) временные жильцы не приобретают самостоятельного права пользования жилыми помещением и не несут ответственности за нарушение жилищного законодательства

Наличие статуса временного жильца дает гражданину право проживать в жилом помещении. Однако такое лицо не может быть самостоятельным пользователем жилого помещения и не может нести ответственность за нарушение жилищного законодательства. Временный жилец должен освободить жилое помещение по истечению срока проживания, в противном случае он подлежит выселению.

Поднаниматели жилого помещения это лица, которые вселяются в жилое помещение по договору поднайма и приобретают право пользования жилого помещения на тех условиях, которые установлены в договоре. Сам договор поднайма произведен от договора найма жилого помещения. Такая производность может состоять в следующих моментах:

- 1) договор поднайма действует на тот период, пока действует договор найма жилого помещения
- 2) если признается недействительным договор найма жилого помещения, то недействительным считается и договор поднайма
- 3) если договор найма жилого помещения заключен в ненадлежащей форме, то незаключенным признается и договор поднайма

Существенными условиями договора поднайма являются:

- предмет договора – жилое помещение или его часть. В судебной практике под частью жилого помещения принято понимать изолированное жилое помещение, выделенное в натуре в составе другого жилого помещения, отвечающее требованиям, предъявляемым к жилым помещениям и имеющие самостоятельные вход и выход на улицу или в общий коридор жилого дома или квартиры.
- Плата за поднаем. Она определяется по согласованию сторон и не фиксируется минимальными и максимальными размерами в законе
- Форма договора является простой письменной и устанавливается в виде 1 документа, подписанного сторонами. Такой договор не требует государственной регистрации. Однако регистрируется как ограничение обременения права.
- Установление срока сдачи жилого помещения в поднаем. Жилое помещение нельзя сдать на неопределенный срок. Поднаем является срочной сделкой, и срок определяется в рамках действующего договора найма жилого помещения.
- Должны быть установлены правовые основания для сдачи жилого помещения в поднаем
  - а) Получено согласие наймодателя
  - б) Выражено согласие нанимателя и членов его семьи
  - в) Если жилое помещение находится в коммунальной квартире, то должно быть получено согласие других нанимателей
  - г) Должна быть соблюдена норма жилой площади
  - д) Вселение поднанимателя должно соответствовать закону

Поднаниматель приобретает самостоятельное право пользования жилым помещением и отвечает в рамках заключенного договора. Иные лица, не приобретающие право пользования могут быть вселены в жилое помещение при наличии определенных требований: например, осуществление трудовой деятельности в семье нанимателя, оказание подрядных работ, оказание услуг. Для их вселения не требуется оформление договоров, а предполагается постановка в известность наймодателя. Такой субъект имеет право проживать в жилом помещении и осуществлять свою трудовую деятельность, но не имеет права самостоятельно пользоваться жилым помещением и за его действия отвечает наниматель.

Предмет – жилое помещение требования к которому установлены законом. Жилое помещение должно представлять из себя недвижимое имущество. Жилое помещение должно быть использовано по назначению для проживания в нем (нельзя размещать в жилом помещении промышленное производство). Оно должно отвечать

санитарным, техническим и градостроительным нормам. Оно должно быть представлено в виде жилого дома, отдельной квартиры, их части или комнаты. Понятие данных жилых помещений установлено ст.16 ЖК.

Жилой дом отличается от других жилых помещений по следующим критериям:

- 1) Он представляет из себя индивидуально-определенное здание
- 2) Состоит из комнат и вспомогательных помещений
- 3) Используется для проживания граждан и для удовлетворения их бытовых нужд в связи с проживанием

Квартира отличается следующими параметрами:

- 1) Представляет из себя обособленное помещение в многоквартирном доме. Такое обособление является структурным в горизонтально-вертикальных осях.
- 2) Квартира состоит из 1 или нескольких комнат и вспомогательных помещений
- 3) Квартира используется для проживания граждан и удовлетворения их бытовых нужд

Части жилого дома или квартиры представляют из себя выделенные в натуре и структурно обособленные от других жилых помещений жилого дома или квартиры комнаты и вспомогательные помещения.

Под комнатой принято понимать часть жилого дома или квартиры, которые предназначены для непосредственного проживания граждан в этом жилом доме или квартире. В литературе существует 2 подхода на предмет понятия части жилого дома (квартиры):

- 1) Это понятие соответствует определению комнаты
- 2) Это понятие является более широким, чем комната и включает в себя вспомогательные помещения жилого дома/квартиры.

Форма договора. Договор оформляется письменно в виде 1 документа, подписанного сторонами, и не требует государственной регистрации. Однако регистрируется ограничение прав наймодателя на жилое помещение и обременение на само жилое помещение.

Срок. Договор заключается на максимальный срок до 5 лет и на минимальный срок до 1 года (долгосрочный и краткосрочный договор соответственно).

Плата по договору найма жилого помещения (или плата за пользование жилым помещением). Она состоит из 2 элементов: плата за наем, плата за коммунальные услуги. Плата за пользование жилым помещением определяется по соглашению наймодателя и нанимателя и не регулируется законом.

Иные условия по договору наема жилого помещения относятся к обычным условиям и регулируются законом. Среди них можно выделить: использование жилого помещения по назначению, права и обязанности нанимателя и наймодателя, ответственность за нарушение договора.

В договор могут быть включены случайные условия. Они устанавливаются соглашением сторон и могут касаться порядка внесения платы, установления форм возмещения убытков. Если такие условия включены в договор, то они считаются существенными условиями.

### **Вопрос №3.**

По закону существенными условиями для наема жилого помещения являются:

- 1) Его предмет
- 2) Плата за наем или цена
- 3) Форма договора. Если договор заключен в ненадлежащей форме, то стороны не могут ссылаться на свидетельские показания, но могут представлять любые письменные доказательства (квитанции об оплате коммунальных услуг, письма с волеизъявлением заключить договор...).
- 4) Срок, на который заключен договор
- 5) Указание лиц, которые проживают с нанимателем жилого помещения, сведения об их статусе и правах по договору
- 6) Распределение обязанностей по капитальному и текущему ремонту. По общему правилу текущий ремонт осуществляет наниматель жилого помещения, а капитальный ремонт – наймодатель. Исключение из этого правила может быть установлено в договоре.

### **Вопрос №4.**

Договор наема жилого помещения является взаимным договором в силу чего и наймодатель и наниматель наделяются и правами и обязанностями.

Обязанности наймодателя:

- 1) Наймодатель обязан передать нанимателю жилое помещение в пригодном для проживания состоянии
- 2) Заключение договора с нанимателем
- 3) Осуществление капитального ремонта жилого помещения

Права наймодателя:

- 1) Своевременно получать плату за жилое помещение
- 2) Давать согласие на вселение к нанимателю членов семьи, поднанимателей, временных жильцов и других лиц
- 3) Дача согласия на заключение договора поднайма
- 4) Право на продление договора найма жилого помещения. Это право называют преимущественным правом на возобновление договора
- 5) Право требовать от нанимателя проведения текущего ремонта

Наниматель обязан:

- 1) Своевременно вносить плату за жилое помещение
- 2) Отвечать за проведение текущего ремонта
- 3) Обязан нести ответственность по договору за себя, временных жильцов, поднанимателей, если это предусмотрено договором поднайма, членов семьи (несовершеннолетних), солидарную ответственность с другими членами семьи.

Наниматель имеет следующие права:

- 1) Право пользоваться и проживать в жилом помещении
- 2) Право вселять в жилое помещение членов семьи и других лиц
- 3) Требовать от наймодателя проводить капитальный ремонт
- 4) Требовать предоставления жилого помещения в нормальном состоянии

#### **Вопрос №5.**

Договор может быть прекращен в добровольном порядке по соглашению сторон, если истекает срок действия договора.

В судебном порядке договор может быть прекращен по требованию наймодателя, по требованию любой стороны договора.

Наймодатель может расторгнуть договор в судебном порядке в следующих случаях:

- 1) Не внесение нанимателем платы за жилое помещение в установленные сроки
- 2) Разрушение или порча жилого помещения нанимателем или другими лицами за которых он отвечает

Суд при вынесении судебного решения должен установить разумный срок для устранения нарушения – по общему правилу до 1 года.

Если наниматель не прекращает нарушать законодательство, то наймодатель может повторно обратиться в суд со следующими требованиями:

- а) Расторгнуть договор
- б) Выселить нанимателя и проживающих с ним лиц

Наниматель должен быть выселен из жилого помещения, однако, он имеет право по исполнительному законодательству на рассрочку исполнения решения до 1 года.

По заявлению нанимателя и наймодателя договор может быть расторгнут в суде по следующим основаниям:

- 1) Жилое помещение непригодно для постоянного проживания
- 2) Жилое помещение находится в аварийном состоянии

Выселение из жилого помещения.

Выселение в теории гражданского права рассматривается в нескольких значениях

- 1) Мера защиты прав наймодателя и нанимателя по договору коммерческого найма жилого помещения
- 2) Мера ответственности сторон по договору коммерческого найма жилого помещения
- 3) Как юридическая гарантия обеспечения жилищных прав
- 4) Как санкция за нарушение законодательства по найму жилого помещения

Если проанализировать законодательство, то можно сделать логический вывод, что выселение является санкцией за нарушение законодательства по найму жилого помещения.

Значение этой санкции заключается в следующем:

- 1) По средствам выселения расторгается договор наема жилого помещения в судебном порядке

- 2) Выселение гарантирует наймодателю освобождение жилого помещения
- 3) Выселение является мерой ответственности нанимателя по пользованию жилым помещением в пределах, установленных договором

Современное законодательство признает только выселение в судебном порядке. Административное выселение в настоящее время не применяется.

Правовые последствия выселения связаны со следующими юридическими действиями:

- а) Прекращается договор наема жилого помещения
- б) Лицо выселяется с предоставлением или без предоставления жилого помещения
- в) Лицо должно освободить жилое помещение от своего присутствия и вещей (прекращается ограничение обременения права на жилое помещение)

## **Безвозмездное пользование (ссуда)**

- 1) Понятие и место безвозмездного пользования (ссуды) в гражданском обороте
- 2) Элементы договора безвозмездного пользования (ссуды)
- 3) Содержание договора безвозмездного пользования (ссуды), как обязательства

*Учебники по русскому гражданскому праву Мейер, Шершеневич, Победоносцев*

### **Вопрос №1.**

Термин безвозмездное пользование (ссуда) употребляется в гражданском праве в следующих значениях:

- 1) Договор о передаче имущества в пользование на безвозмездных началах
- 2) Институт гражданского права
- 3) Гражданское правоотношение в силу которого субъекты наделяются правами и обязанностями по безвозмездному пользованию имуществом
- 4) Вид ограничений и обременений права на имущество собственника

Если рассматривать безвозмездное пользование (ссуду) как договор, то этот договор закреплен в гл.36 ГК и регламентируется ст.689-701.

Законодатель обозначает его следующими терминами:

- Безвозмездным пользованием имуществом
- ссудой

В правоприменительной практике ссуда может употребляться не только в значении безвозмездного пользования имуществом, но и как разновидность договора займа. В.И. Даль употреблял ссуду, как все что дано в займы или на поддержание, в т.ч. деньги, вещи. Дореволюционные цивилисты (Мейер, Победоносцев, Шершеневич) рассматривали безвозмездное пользование имуществом, как вид договора о передаче имущества в пользование. При этом они выделяли его отличительную особенность – пользование имуществом должно быть безвозмездным. В тоже время эти ученые выделяли в обыденной жизни договор ссуды, как вид займа. По этому договору имущество передавалось не в пользование, а в собственность. В советский период времени термин безвозмездное пользование и заем рассматривались, как самостоятельные понятия.

ГК во 2 части употребляет эти термины, как синонимы. Отсюда в теории гражданского права существует 2 точки зрения относительно соотношения этих понятий:

- 1) это два самостоятельных договора
- 2) это один и тот же договор

Ст.689 употребляет безвозмездное пользование и ссуду, как равнозначные понятия.

Это соглашение, по которому ссудодатель обязуется передать или передает вещь ссудополучателю в безвозмездное пользование, а ссудополучатель обязуется вернуть эту вещь в том же состоянии в каком она была получена с учетом нормального износа и в соответствии с условиями договора.

Такой договор по своим характеристикам является:

- 1) безвозмездным. Получатель пользуется вещью не предоставляя встречного удовлетворения ссудодателю. По этому признаку данный договор отличается от договоров аренды, купли-продажи, но имеет сходство с дарением
- 2) безвозмездное пользование может быть консенсуальным или реальным договором. Консенсуальным договор является тогда, когда его сторонами выступают ЮЛ, а реальным он является, если его участниками выступают граждане, имея определенные потребительские интересы

3) этот договор является взаимным договором. Принято выделять взаимный договор безвозмездного пользования с неполной синолагмой и взаимный договор безвозмездного пользования с полной синолагмой. С не полной синолагмой договор является реальным, а с полной – консенсуальным. Синолаagma – набор прав и обязанностей, которые могут быть у участника договора безвозмездного пользования имуществом

4) он является фидуциарным, т.е. основанным на личных доверительных отношениях

Правоотношение по безвозмездному пользованию имуществом является по своей правовой природе имущественным правоотношением, обязательственным, относительным и определяется, как самостоятельный вид по передаче имущества в пользование (на безвозмездных началах).

Безвозмездное пользование имущества это институт обязательственного права. Этот институт состоит из юридических норм, которые установлены, как специальные правила в гл.36 ГК и правила, которые могут применяться в субсидиарном порядке и закрепленные в главе об аренде имущества.

К безвозмездному пользованию могут применяться следующие нормы об аренде:

- 1) нормы, определяющие предмет договора – это не потребляемые, индивидуально-определенные вещи
- 2) срок договора по безвозмездному пользованию определяется, так же как и в договоре аренды. Срок определяется по соглашению сторон, если он не установлен, то договор заключается на неопределенный срок.
- 3) права и обязанности ссудополучателя определяются так же как права и обязанности арендодателя
- 4) договор безвозмездного пользования может быть возобновлен на тех же условиях, если ссудополучатель пользуется имуществом без возражений ссудодателя
- 5) если в договоре ссудополучатель с согласия ссудодателя произвел улучшения имущества и они неотделимы от предмета договора, то они являются собственностью ссудодателя

Безвозмездное пользование имуществом – это ограничение (обременение) прав собственника по распоряжению таким имуществом. Такое ограничение (обременение) касающееся недвижимости должно быть зарегистрировано в ЕГРП, не как сделка, а как стеснение права собственности ссудодателя и предмета договора.

## **Вопрос №2.**

Стороны. Их принято называть ссудодатель – это лицо, которое передает имущество в безвозмездное пользование или обязуется его передать. Вторая сторона – ссудополучатель – это лицо, которое приняло или обязана принять вещь в безвозмездное пользование. На стороне ссудодателя или ссудополучателя могут выступать любые участники гражданского оборота. Это могут быть граждане, ЮЛ. Государственные и муниципальные публичные образования могут выступать участниками договора, если это прямо указано в законе.

Предмет договора. Договор может быть заключен только по поводу индивидуально-определенных вещей (родовые вещи не могут быть его объектом) и по поводу не потребляемых вещей.

Безвозмездность. Это условие не всеми специалистами рассматривается в качестве предмета договора. Представители Санкт-Петербургской школы права утверждают, что это существенное условие договора, без которого соглашение между ссудодателем и ссудополучателем не может рассматриваться как действительное соглашение. Представители Московской школы права – это обычное условие договора, которое презюмируется в законодательстве.

Срок. Это период времени, на который ссудодатель передает ссудополучателю (обязуется передать) вещь в безвозмездное пользование. Срок определяется по соглашению сторон и не регулируется законом. Если стороны не согласовали это условие, то договор считается заключенным на неограниченный срок.

Форма. Форма договора определяется в зависимости от того кто является участником договора, что выступает в качестве предмета договора.

Содержание договора безвозмездного пользования. Речь идет о правах и обязанностях ссудодателя и ссудополучателя.

## **Вопрос №3.**

Права ссудодателя:

- 1) должен выразить согласие на заключение договора (право дать согласие на заключение договора)
- 2) право требовать поддержания вещи в исправном состоянии, т.е. осуществлять ремонт, нести иные расходы по содержанию вещи
- 3) использовать вещь в соответствии с назначением
- 4) получить вещь обратно от ссудополучателя с учетом нормального износа или в соответствии с условиями договора
- 5) право требовать досрочного расторжения договора по основаниям, указанным в законе
- 6) право передать вещь 3-му лицу, отказаться от договора на неопределенный срок за 1 месяц или от срочного договора, уведомив за месяц другую сторону

Обязанности ссудодателя:

- 1) передать вещь в срок (обычно определяется понятием разумного срока)
- 2) передать вещь в надлежащем состоянии
- 3) передать вещь с необходимыми принадлежностями и документами
- 4) предупредить о правах 3-их лиц на вещь
- 5) оговорить недостатки, которые имеются у вещи
- 6) предупредить о расторжении договора срочного или на неопределенный срок за месяц

Ссудополучатель имеет право:

- 1) получить вещь в состоянии, установленным договором и в соответствии с назначением вещи
- 2) право передать 3-му лицу вещь с согласия ссудодателя
- 3) право требовать расторжения договора, если вещь не передана ссудодателем и требовать возмещения реального ущерба
- 4) ссудополучатель имеет право требовать устранения обнаруженных недостатков. Они должны быть устранены безвозмездно. Ссудополучатель может поставить вопрос и о возмещении убытков и о досрочном расторжении договора при обнаружении в вещи таких недостатков, которое являются неустраняемыми.
- 5) Право отказаться от договора, известив об этом за 1 месяц ссудодателя
- 6) Право требовать передачи принадлежностей к вещи и документов
- 7) Право на досрочное расторжение договора. Закон устанавливает 3 формы расторжения договора:
  - а) Отказ от договора
  - б) Расторжение договора при обнаружении недостатков вещи
  - в) Досрочное расторжение договора при соблюдении следующих условий:

- Недостатки являются неустраняемыми или обременительными для ссудополучателя. Судебная практика под неустраняемыми недостатками понимает такие недостатки, которые нельзя починить, восстановив первоначальное состояние вещи, или тех, которые требуют значительных вложений в вещь. Обременительным недостатком является такой недостаток, который может быть устранен, но при условии внесения затрат, которые превышают в 2 или более раза первоначальную стоимость вещи.
- Вещь не может использоваться по своему прямому назначению
- Ссудополучатель не был предупрежден о правах 3-их лиц на вещь
- Вещь передана без принадлежностей и документов

Ссудополучатель по договору несет следующие обязанности:

- 1) Он должен поддерживать вещь в исправном состоянии
- 2) Использовать вещь можно только по ее назначению
- 3) Обязанность осуществлять ремонт вещи в порядке и по основаниям, указанным договором

По договору риск случайной гибели вещи несет собственник или ссудополучатель. Это лицо освобождается от несения риска случайной гибели в следующих случаях:

- Вещь была использована ссудополучателем не по назначению
- Вещь была использована не в соответствии с договором
- Если вещь передана 3-му лицу без согласия ссудодателя
- Ссудодатель не пожертвовал своей вещи ссудополучателю

## Подряд

- 1) Понятие подряда в гражданском обороте
- 2) Классификация договора подряда
- 3) Элементы договора подряда
- 4) Содержание договора подряда
- 5) Бытовой подряд (бытовой заказ)
- 6) Договор строительного подряда
- 7) Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ
- 8) Подрядные работы для государственных нужд
- 9) Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (самостоятельно)

*Брагинский М.И. «Договора подряда и подобные ему договоры»*

*Завидов Б.Д. «Договорное право России»*

*Брагинский, Ветрянский «Договорное право. Книга 3»*

### **Вопрос №1.**

Термин подряд может употребляться в следующих правовых значениях:

- 1) Особый тип договора о выполнении работ
- 2) Гражданское правоотношение о выполнении работ подрядчиком по заданию заказчика и сдачи результатов работ подрядчиком. Это правоотношение является имущественным, обязательственным, относительным и имеет целью выполнить работу и передать ее результат в собственность заказчика.
- 3) Поряд это особый институт гражданского права, который включает в себя юридические нормы, направленные на регулирование отношений
  - а) По выполнению работ подрядчиком
  - б) По передаче результат этой работы заказчику.

В составе норм данного института принято выделять:

- а) Общие нормы о подряде. Они применяются тогда, когда нет специальных норм
- б) Специальные нормы об отдельных видах договоров подряда

К данному институту могут применяться в субсидиарном порядке нормы гражданского законодательства о защите прав потребителей и нормы ГК о продаже товаров для государственных нужд.

Институт подряда следует отличать от смежных институтов гражданского права и трудового права.

Поряд отличается от трудового договора по следующим критериям:

- Он регулируется нормами гражданского, а не трудового права
- Трудовой договор требует специального оформления: издается приказ о принятии на работу, ведутся трудовые книжки, вносятся специальный записи, соблюдаются правила внутреннего трудового распорядка. При подряде же заключается только 1 договор.

Общее, что связывает трудовой договор и договор подряда, относится: к предмету выполнения работы и деятельности по ее осуществлению. Эти обстоятельства зависят от специальности, квалификации и должности лица.

В современном гражданском праве сложилось 2 подхода к определению правовой сущности подряда:

- 1) Это сделанная работа
- 2) Это работа, которая может быть сделана, но еще находится в процессе выполнения

Кроме того, если у сделанной работы есть результат, то у выполняемой работы такого овеществленного результата быть не может.

Поряд следует отличать от гражданско-правовых договоров других типов по следующим признакам:

- 1) Работа выполняется по заданию заказчика и направлена на удовлетворение его потребностей
- 2) Предметом подряда выступает не 1 объект гражданского права, а множественность объектов. С одной стороны это выполнение работы, т.е. действий, имеющих целенаправленный, овеществленный результат, а с другой стороны результатом работы выступает определенная вещь. По своим признакам эта вещь является индивидуально-определенной.
- 3) Собственником вещи до ее передачи заказчику является подрядчик
- 4) Подрядчик в договоре подряда в отличие от работника по трудовому договору не связан в выборе средств изготовления вещи и способа достижения результата по договору
- 5) Подрядчик действует на свой страх и риск и получает за результат работы вознаграждение
- 6) Подрядчик должен выполнить работ в строгом соответствии с заданием заказчика и сдать эту работу заказчику.

По своим характеристикам договор подряда это консенсуальный договор, возмездный, взаимный договор. ГК определяет договор подряда как соглашение, по которому подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

### **Вопрос №2.**

Законодатель выделяет подряд как самостоятельный договорный тип в главе 37 ГК и относит его к договорам о выполнении работ и оказанию услуг. Данный договорный тип имеет следующее правовое значение:

- 1) Он опосредует процесс выполнения определенной работы и передачи ее результата заказчику
- 2) Он оформляет в качестве самостоятельного объекта гражданских прав такой объект как работы.

Работы следует отличать от услуг по ряду критериев:

- а) Работа всегда является определенной
- б) Работа всегда носит целенаправленный характер
- в) Работа всегда имеет объективированный результат

В рамках договора подряда как типа принято выделять самостоятельные виды договоров подряда:

- 1) Бытовой подряд (бытовой заказ)
- 2) Договор строительного подряда
- 3) Подрядные работы для государственных нужд
- 4) Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ

Эти виды договоров принято отличать друг от друга по следующим критериям:

- 1) По целевому назначению. Бытовой подряд удовлетворяет личные потребительские нужды заказчика. А подряд на выполнение проектных и изыскательских работ используется в предпринимательской деятельности.
- 2) По субъектному составу участников. В договоре строительного подряда принято выделять отношения между участниками построенные по типу генерального подрядчика. Можно выделить: заказчика, который заключает договор с генеральным подрядчиком и генерального подрядчика, который может заключать договоры с субподрядчиками, отвечая за их действия перед заказчиком
- 3) По форме. Принято выделять устные договоры подряда и письменные договоры подряда. Бытовой подряд может оформляться устно, но факт его заключения подтверждается квитанцией о выполнении работы. Договор строительного подряда всегда является письменным и может быть оформлен в виде обмена письмами, телефонограммами ... путем заключения 1 договора
- 4) По нормам правового регулирования. К каждому виду подряда применяются специальные правила. Если они отсутствуют, то следует применять общие положения о подряде. В исключительных случаях может применяться субсидиарное (восполнительное) регулирование. Например, к бытовому подряду применяются положения законодательства о защите прав потребителя, а к договору подряда на капитальное строительство – градостроительное законодательство и нормы купли-продажи для государственных нужд.

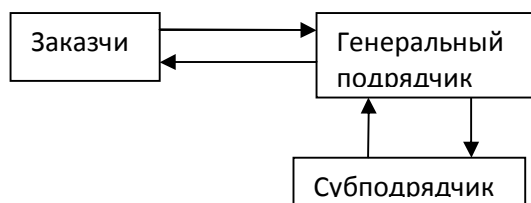
В рамках конкретного вида договора подряда принято выделять его формы. Например, в договоре подряда на капитальное строительство выделяют: договоры подряда на капитальное строительство здания или сооружения, договоры подряда на реконструкцию здания или сооружения, договор на выполнение капитальных работ в здании или сооружении.

### **Вопрос №3.**

Элементами договора подряда, во-первых являются его стороны. Они имеют особое наименование: заказчик – это сторона договора подряда, которая выдает задание подрядчику и участвует в принятии результата работы. В роли заказчика может быть гражданин, обладающий гражданской право и дееспособностью, ЮЛ (коммерческие и не коммерческие), ИП. Заказчиками могут выступать публично-правовые образования, если это прямо установлено законом.

Подрядчик это сторона договора подряда, которая выполняет работу по заданию заказчика и обязана передать ее результат заказчику. Подрядчиком могут быть граждане, ЮЛ. Подрядчики в договоре строительного подряда могут называться генеральным подрядчиком. Структура договорных связей по генеральному подряду оформляется следующим образом: заказчик находится в договорных связях с генеральным подрядчиком, генеральный подрядчик заключает самостоятельные договора с субподрядчиками, последние не состоят в договорных отношениях с заказчиком, а отвечают за свои действия перед генеральным подрядчиком, генеральный подрядчик несет самостоятельную ответственность перед заказчиком за действия 3-их лиц (субподрядчиков).





В системе договорных связей могут быть выделены отношения с множественностью лиц на стороне заказчика и подрядчика. Если заказчик и подрядчик не удовлетворены схемой множественности лиц в обязательстве, каждый из них с согласия другой стороны может заключать самостоятельный договор с 3-ми лицами.

Предметом договора выступает с одной стороны работа (процедура, деятельность, процесс), а с другой стороны – ее результат (новая вещь). Результат работы должен соответствовать ряду требований:

- 1) Новая вещь должна быть индивидуально-определенной
- 2) Вещь может быть и старой, но восстановленной по своим качествам
- 3) Вещь может быть старой, но измененной в силу чего она становится новой вещью

Результат работы как вещь может существовать отдельно от подрядчика и должен быть гарантирован исполнителем.

Форма договора. Она соответствует общим правилам о договоре.

Срок. срок является существенным условием договора подряда. При его отсутствии наступают правовые последствия незаключенности договора. В подряде принято выделять 3 вида сроков:

- Начальные – период времени с момента наступления, которого подрядчик обязан приступить к выполнению работы
- Окончательные – это период времени с момента наступления, которого подрядчик обязан не только выполнить работу, но и передать ее результат заказчику
- Промежуточные – это сроки с момента наступления или окончания, которых подрядчик обязан приступить к выполнению определенной работы или закончить ее выполнение путем передачи результата заказчику.

Принятие результата работы. Работа по договору подряда должна быть передана подрядчиком и соответственно принята заказчиком. Действия по передаче результата работы оформляются передаточными актами. Передаточный акт должен содержать следующие сведения:

- К какому договору составлен передаточный акт
- Какая работа выполнена подрядчиком
- Принята ли работа заказчиком в целом или частично
- Стороны должны согласовать, что обязательства по договору выполнены в полном объеме или частично

Принятие работы может быть оформлено помимо передаточного акта другими документами, например, бухгалтерского учета.

Цена. Речь идет о вознаграждении, которое выплачивается заказчиком подрядчику. Цена может устанавливаться в следующих формах:

- По соглашению сторон (договорная форма)
- Может быть определена действующим прейскурантом цен
- Может быть установлена тарифами, которые действуют на данный вид подрядной работы
- Может быть установлена в виде сметы. Смета на выполнение работы может быть твердой (когда смета не может быть пересмотрена и изменена), приблизительной (в этом случае смета устанавливается предварительно и может быть изменена после уточнения некоторых условий договора), промежуточная (она устанавливается на отдельные виды работ и может изменяться по соглашению сторон).

Цена по договору подряда содержит следующие элементы:

- Вознаграждение, которое заказчик выплачивает подрядчику
- Возмещение издержек на выполнение подрядных работ

Экономия средств подрядчика. Под экономией принято понимать материальные средства, которые являются результатом выполненной работы и не передаются заказчику, т.к. не входят в предмет договора. Экономия средств является объектом, который распределяется между заказчиком и подрядчиком.

Устанавливаются материалы из которых изготавливается работа. Это могут быть материалы заказчика или материалы подрядчика. В зависимости от этого условия определяется форма оплаты работ:

- а) Если работа была выполнена из материалов заказчика, то она оплачивается при заключении договора или с рассрочкой платежа
- б) Из материалов подрядчика, то она оплачивается путем внесения аванса, предоплаты, кредит и с рассрочкой платежа

#### **Вопрос №4.**

Договор подряда является взаимным договором и порождает у подрядчика и заказчика и права и обязанности.

Подрядчик обязан:

- 1) Выполнить работу по заданию заказчика в соответствии с требованиями договора, техническими требованиями и иными документами. Технические требования определяются техническими регламентами, СНиП (строительными нормами и правилами), градостроительными нормами
- 2) Выполнить работу доброкачественно, т.е. без недостатков, которые делают вещь непригодной для использования по назначению. Виды недостатков:
  - Недостатки, которые обнаружены при внимательном осмотрении результатов работы – явные
  - Недостатки, которые обнаружены в результате эксплуатации работы называются выявленными в процессе использования

Если на результаты работы был установлен гарантийный срок, то недостатки делятся на:

- Те, которые были обнаружены в пределах гарантийного срока
  - Те, которые были выявлены за пределами гарантийного срока
- 3) Подрядчик обязан предупредить заказчика о том, что он должен выполнять указания по использованию результата работы. Если эти указания не выполняются, то заказчик отвечает за годность и прочность выполненной работы
  - 4) Обязан выполнить работы из своего материала и своими силами или из материала заказчика. Последний вид называется работой с иждивением. Если работа выполняется из материала заказчика и в материале обнаружен дефект, то выполнение работы должно быть приостановлено и заказчик должен быть поставлен в известность об обнаружении дефекта
  - 5) Подрядчик обязан бережно и экономно расходовать материалы заказчика, проверить доброкачественность материала, который предоставил заказчик
  - 6) Подрядчик обязан информировать заказчика об обстоятельствах, которые угрожают годности или прочности выполняемой работы
  - 7) Подрядчик обязан сохранить вверенный товар (материал), несет ответственность за их ухудшение, утрату и повреждение. Здесь действует следующее правило, если материал предоставила сторона являющаяся заказчиком, то риск случайной гибели материала несет заказчик, если материал предоставляет подрядчик, то риск случайной гибели материалов несет подрядчик. За риск изготовленной вещи как результата работы отвечает подрядчик до момента передачи вещи заказчику.

Заказчик несет следующие обязанности по договору:

- 1) Своевременно должен уплатить подрядчику вознаграждение
- 2) Принять результат выполненной работы
- 3) Осмотреть результат работы внимательно и при обнаружении дефектов уведомить об этом подрядчика
- 4) Заказчик обязан в срок и в установленном порядке принять результаты работы

У заказчика имеются определенные права, которые отличают подряд от других видов договоров:

- 1) Право контролировать выполнение работы, но не вмешиваться при этом в хозяйственную деятельность подрядчика. Заказчик не может устанавливать способ выполнения, не может устанавливать как должна быть выполнена работа, не может определять требований к конечному результату по мимо заданий
- 2) Право оказать содействие подрядчику в выполнении работы

Заказчик несет гражданско-правовую ответственность перед подрядчиком исключительно при наличии своей вины. Например, если вознаграждение не выплачено в срок должна быть установлена ответственность заказчика.

Подрядчик отвечает перед заказчиком так же при наличии вины. Вина может состоять в следующих действиях:

- Невыполнение работы
- Ненадлежащее выполнение работы
- Невыполнение работы в срок

К числу недостатков закон относит: явные, скрытые, неустранимые, устранимые недостатки в целом или частично. Заказчик при наличии недостатков может потребовать:

- а) Безвозмездно устранить их в разумный срок
- б) Соразмерно уменьшить цену на выполненную работу
- в) Потребовать возмещения расходов, которые необходимы для устранения недостатков. Если недостатки являются неустранимыми (существенными), то заказчик может потребовать расторжения договора и потребовать возмещения убытков. В некоторых случаях закон освобождает стороны от ответственности по подряду, например, в случае действия непреодолимой силы.

#### **Вопрос №5. Бытовой подряд.**

Бытовой подряд является самостоятельной разновидностью договора подряда и регулируется ст.730-739 ГК, а так же нормами о договоре подряда, если отсутствует специальное правило.

К бытовому подряду применяются правила законодательства о защите прав потребителей при соблюдении 2 условий:

- Если подрядчиком выступает субъект предпринимательской деятельности
- Если результат работы удовлетворяет личным, семейным, должностным и т.п. needs

Определение бытового подряда закреплено в ст.730 – это соглашение, по которому подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять выполненную работу и оплатить ее.

В договоре бытового подряда можно выделить общие и специальные особенности. Общим является то, что бытовой подряд это консенсуальный, взаимный и возмездным. Специальные особенности можно определить следующим образом:

- 1) Данный договор является публичным
  - Субъектом данного договора на стороне подрядчика является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность
  - Бытовой подряд может быть заключен путем публичной оферты
  - Заказчик имеет право на любой стадии заключения и выполнения договора отказаться от него в одностороннем порядке
- 2) Особенность субъективного состава участников. Подрядчиком может быть лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, а заказчиком гражданин
- 3) Специфика правового регулирования договора. К этим отношениям применяются специальные правила о бытовом подряде, общие правила о подряде, правила законодательства о защите прав потребителей (применяется, если установлена бытовая или иная личная потребительская цель)
- 4) Предмет. Является индивидуально-определенной вещью. К нему применяются правила об особом целевом использовании. Кроме того к предмету договора применяются правила о розничной купле-продажи.
- 5) При защите прав заказчика и подрядчика должно быть выполнено условие об урегулировании преддоговорных споров (досудебный порядок урегулирования спора). Урегулирование преддоговорных споров способствует информированности заказчика о следующих условиях договора:
  - О предмете
  - Виде выполненной работы
  - Цене
  - Форме оплаты
  - Других сведениях, установленных законодательством
- 6) Невозможность включения в договор дополнительных работ и услуг
- 7) В договоре бытового подряда выделяют 2 существенных условия
  - Предмет
  - Цену

Цена может быть установлена в следующих формах

- а) Как договорная цена
- б) В форме прейскуранта цен

в) В виде сметы

- 8) Форма договора. Договор бытового подряда может быть заключен как в устной, так и в письменной форме. Письменная форма может подтверждаться самим договором, письменными документами (например, квитанцией, сметой). Устная форма договора должна быть установлена на основании кассового чека, специально выданного билета, жетона. На практике обычно договор оформляется путем выдачи квитанции. По своей форме договор может относиться к договорам присоединения и заключаться на основании специальных форм, которые предоставляются подрядчиком заказчику. Признак присоединения отличает бытовой подряд от других видов подряда.
- 9) Необходимо определить, из чьих материалов должен быть изготовлен бытовой подряд. Если материалы предоставляет заказчик, то такой подряд именуют подрядом с иждивением. Если материалы предоставляет подрядчик, то он несет риск случайной гибели материалов и отвечает за результаты выполненной работы до ее передачи заказчику.

В бытовом подряде оплата выполненной работы осуществляется в различных формах:

- 1) при принятии заказа оплачивается вся работа полностью, если материалы предоставляет подрядчик;
- 2) работа оплачивается в кредит или с рассрочкой платежа, если материалы предоставляет заказчик;
- 3) может использоваться предоплата, если материалы приобретаются подрядчиком.

Следовательно, форма оплаты зависит от того, из чьих материалов выполняется работа.

В рамках договора бытового подряда могут применяться следующие санкции:

- 1) возмещение убытков за невыполнение работы или ненадлежащее выполнение работы.
- 2) взыскание неустойки (например, за просрочку выполнения работ)
- 3) может быть расторгнут договор:
  - а) в одностороннем порядке заказчиком;
  - б) по заявлению одной из сторон;

Особой формы защиты прав заказчика по договору является компенсация морального вреда.

#### **Вопрос №6. Договор строительного подряда.**

Регулирование договора строительного подряда осуществляется на основании специального параграфа 3 в главе о подряде.

Определение строительного подряда закреплено в ст.740 – это соглашение, по которому подрядчик обязуется в обусловленный срок построить по заданию заказчика определенный объект или выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работы, принять его результат и оплатить обусловленную цену.

Указанный договор относится к консенсуальным, взаимным и возмездным договорам. Его специфические особенности заключаются в следующих моментах:

- 1) по предмету данный договор включает в себя следующие виды действий:
  - а) строительство по заданию заказчика определенного объекта,
  - б) выполнение иных строительных работ.

В 1 случае в качестве объекта является недвижимое имущество. Такое имущество должно иметь признаки здания, сооружения, иного недвижимого имущества капитального вида. Объекты капитального строительства должны учитываться в специальном реестре. Под иными видами строительных работ закон понимает монтажные работы, пусконаладочные работы, капитальный ремонт, реконструкцию объектов недвижимости.

- 2) Заказчик должен оказывать содействие подрядчику в осуществлении строительства и иных работ, являющихся предметом договора. Содействие в строительстве - это не право, а обязанность заказчика.
- 3) строительство должно осуществляться под ключ, т.е. переданный объект заказчику должен эксплуатироваться в соответствии с его назначением.
- 4) если заказчиком по договору выступает гражданин, то при регулировании договора в субсидиарном порядке используются нормы Закона "О защите прав потребителей"
- 5) при регулировании договора помимо норм ГК используются специальные ФЗ, например, ГСК, Закон "Об архитектурной деятельности", "О землеустройстве", ЗК, а также специальные источники - СНиП(Ген.регламент застройки г.Иваново);
- 6) публичность регулирования договора подряда на капитальное строительство. Это правило заключается в том, что при строительстве в публичном порядке решаются вопросы: об отводе земельного участка под строительство, о согласовании места размещения объекта на земельном

участке, о межевании границ земельного участка, о выставлении земельных участков на торги, об оформлении проектной документации, о получении разрешения на строительство, о соблюдении правил застройки, о ведении строительства в соответствии со СНиПами, о соблюдении градостроительных регламентов.

- 7) Участники договора именуются заказчиком и подрядчиком. Заказчиком может быть ФЛ, ЮЛ, публично-правовое образование. Заказчик может совмещать в себе функции инвестора или лица, которое вносит инвестиции в строительство. В качестве подрядчика выступают специализированные подрядные организации, которые имеют специальную лицензию на право осуществления строительной деятельности. В составе такого лица должны быть ФЛ и ЮЛ, обладающие умениями, навыками и познаниями в строительной деятельности. Структура договорных связей может быть простой (заказчик - подрядчик) или сложной. Сложная структура основывается на генеральном подряде, когда генеральный подрядчик имеет право заключать договоры от своего имени с субподрядными организациями и несет за них ответственность перед заказчиком. На стороне подрядчика могут выступать не одно, а несколько лиц, включая инвесторов.
- 8) риск случайной гибели имущества, до его передачи заказчику, всегда несет подрядчик.
- 9) закон определяет, что подрядные работы должны выполняться в течение определенных сроков. В капитальном подряде сроки - это существенное условие договора. Они бывают 3 видов: конечными, начальными и промежуточными. Если эти сроки в договоре не определены, то договор считается недействительным.
- 10) в договоре должны быть соблюдены публично-правовые требования о безопасности проведения строительных работ, о сдаче объекта в эксплуатацию, о консервации объекта в случае невозможности выполнения работ, о выполнении работ по конкурсу и государственному контракту.
- 11) оплата работ между подрядчиком и заказчиком оформляется сметой. Смета должна предусматривать, какие работы должны быть выполнены, в какой период времени, из каких материалов и в соответствии с какими затратами. В зависимости от вида сметы оплата может осуществляться по окончании сдачи объекта в эксплуатацию, путем предоплаты и в виде внесения авансовых платежей.

По договору строительного подряда может наступить имущественная ответственность, как у подрядчика, так и у заказчика. Подрядчик отвечает за надлежащие сроки строительства, за передачу объекта заказчику, за введение объекта в эксплуатацию, за качество строительства. Формой ответственности подрядчика могут быть: возмещение убытков и взыскание неустойки. Заказчик отвечает за отказ от действий по содействию строительства, за отказ от уплаты вознаграждения и т.д.

#### **Вопрос №7. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.**

Данный договор определяется в ст.758 ГК и состоит в соглашении на выполнение проектных и изыскательских работ проектировщиком или изыскателем по заданию заказчика в форме технической документации или изыскательских работ. При этом заказчик обязуется принять и оплатить работы. Данный договор является консенсуальным, возмездным и взаимным. Он отличается от других видов подряда по следующим основаниям:

- 1) по предмету договора. Предметом договора подряда на выполнение строительных и изыскательских работ является выполнение проектных работ в форме технической документации и осуществление изыскательских работ. Проектные работы выполняются по заданию заказчика и должны быть оформлены в виде проекта на строительство, заключения, технического задания, справочных материалов, технических обследований и иных документов. Изыскательские работы представляют из себя инженерные изыскания по поводу природных условий территорий, данных о компоновке соответствующих объектов на территории, расчетных материалов и т.д.
- 2) договор должен соответствовать техническим регламентам. Эти регламенты утверждаются Правительством, Министерствами в составе Правительства и включают в себя сведения о проведении проектных и изыскательских работ.
- 3) Результаты выполнения работ по договору должны быть оформлены надлежащим образом. Надлежащее оформление состоит не в заключение передаточного акта, а заключается в составлении определенных документов (описаний, приложений справочных материалов, технических обследований и т.д.) Обычно в этих случаях оформляется заключение, в котором должно быть указано:
  - а) к какому договору оно составлено,
  - б) между какими лицами оно оформлено,

- в) что является результатом проектных или изыскательских работ.
- 4) Работы выполняются по определенным этапам
- а) выдается задание
  - б) составляется проектная и техническая документация
  - в) оформляются проекты на строительство
  - г) обосновывается смета
  - д) выполняется проект или изыскание
  - е) передается результат на выполнение проектной или изыскательской работы, путем составления необходимого документа.

В рамках указанного договора заказчик несет обязанности:

- по оплате вознаграждения проектировщику или изыскателю,
- должен использовать техническую документацию в соответствии с назначением
- должен содействовать проектировщику или изыскателю в осуществлении работы
- должен нести дополнительные расходы, если они согласованы с ним
- должен привлекать в судебное дело с третьими лицами проектировщика или исполнителя.

#### **Вопрос №8. Государственный контракт для выполнения подрядных работ для государственных и муниципальных нужд.**

Данный договор впервые определен в ГК РФ. Ему посвящены ст.763-768. Данный договор определен как соглашение, по которому государственный заказчик выдает задание подрядчику на осуществление государственного контракта для государственных и муниципальных нужд в следующих формах:

- выполнение подрядных строительных работ,
- осуществление проектных работ,
- проведение изыскательских работ.

Такие работы должны соответствовать государственным или муниципальным нуждам. Такой договор отвечает требованию консенсуальности, возмездности и взаимности. Однако от других видов подряда его отличает

- 1) форма заключения. Государственный контракт на проведение подрядных работ должен оформляться на торгах путем проведения конкурса. Факт проведения конкурса оформляется протоколом на основании которого подписывается соглашение между подрядчиком и заказчиком (сам контракт) и оформляется иная документация. Виды договоров определяются видом подрядной работы и определяются специальным законодательством.
- 2) Целью государственного контракта на выполнение подрядных работ выступают строительные, проектные и изыскательские работы, если они отвечают государственным или муниципальным нуждам.
- 3) Оплата выполненных работ осуществляется из бюджетных источников финансирования или из внебюджетных средств.
- 4) Заказчиком по данному договору выступает уполномоченный государственный и муниципальный орган.
- 5) Данный вид договора регулируется помимо ГК специальными правилами о поставках товаров для государственных нужд и ФЗ.
- 6) Реализация условий данного договора зависит от бюджета соответствующего уровня.

Существенными условиями являются предмет, сроки, форма заключения, правила оплаты, сумма вознаграждения.

## **Возмездное оказание услуг.**

- 1) Понятие и место в системе гражданско-правовых обязательств возмездного оказания услуг
- 2) Договор возмездного оказания услуг. Понятие и их элементы.
- 3) Права и обязанности заказчика и исполнителя услуг по договору возмездного оказания услуг (самостоятельно)

*Степанов Д.И. «Услуги как объекты гражданских прав»*

*Ветрянский, Брагинский «Договорное право. Книга 3. Договор подряда и оказания услуг»*

*Брагинский «Договор подряда и ему подобные договоры»*

Возмездное оказание услуг впервые введен законодателем в гл.39 ГК. Под ним принято понимать

- а) Договор возмездного оказания услуг
- б) Обязательство по возмездному оказанию услуг
- в) Институт обязательственного (договорного) права

Возмездное оказание услуг как институт ГК включает в себя нормы 2 видов:

- Юридические нормы, которые регулируют договор возмездного оказания услуг
- Нормы, которые регулируют отношения из договора выполнения работ, из страхования, кредитования, займа, перевозки, доверительного управления и т.п. договоров, предметом которых в широком смысле слова являются услуги.

Данный институт включает только те нормы, которые регулируют оказание услуг на возмездных началах.

В доктрине ГК существуют 2 подхода на предмет определения правовой природы института возмездного оказания услуг:

- 1) Этот институт регулирует только платные услуги (глава называется возмездное оказание услуг - Кобалкин)
- 2) Этот институт регулирует любые услуги, если в законе отсутствует запрет об этом (Брагинский)

Возмездное оказание услуг может рассматриваться как вид гражданского правоотношения. Этот вид правоотношений имеет определенные свойства:

- 1) Это обязательство основанием возникновения которого служит договор
- 2) Это имущественное правоотношение, т.к. в нем опосредуется товарообмен определенными платными услугами с возмещением их стоимости исполнителю
- 3) Это относительное правоотношение, в котором заказчик и исполнитель несет по отношению друг к другу имущественную ответственность

Возмездное оказание услуг как обязательство включает в себя 3 элемента:

- 1) Объект по поводу, которого возникает данное обязательство. Такой объект – услуга. Услуга – совершение определенных действий в пользу конкретного лица или осуществление определенной деятельности. От работы услугу отличают следующие критерии:

- а) Услуга это всегда общепольное действие или деятельность. Работа не всегда может приносить пользу для лица
- б) Услуга не всегда имеет выраженный объективированный результат, в то время как работа направлена на создание индивидуально-определенной вещи

ГК не содержит полного перечня видов услуг, а дает их примерное наименование. Речь идет об услугах связи, медицинские услуги, ветеринарных услугах, аудиторских услугах, консультационных услугах, информационных услугах, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и некоторых услуг в широком смысле этого слова (страхованию, кредитованию, займу, доверительному управлению). Услуга как объект может состоять из единичной деятельности (действий) или их совокупности. Отсюда услуга может быть сложной (многообъектной) или единичной (однообъектной)

- 2) Субъективный состав участников (сторон). Речь идет о заказчике и исполнителе услуги. Заказчик это лицо, которое выдает задание исполнителю услуги и обязуется оплатить ее. Исполнитель услуги это лицо, которое обязуется оказать услугу в соответствии с заданием заказчика или совершить следующие действия:

- а) Осуществить определенную деятельность
- б) Совершить определенные действия

Деятельность это процесс, в пределах которого могут совершаться определенные действия исполнителя услуг. А действия это элемент деятельности, без которого она не может быть реализованной. Участники договора должны наделяться гражданской правоспособностью и иметь правовое положение, в силу которого договор возмездного оказания услуг будет соответствовать требованиям закона.

- 3) Содержание. Она включает в себя взаимные права и обязанности исполнителя и заказчика. Если возмездное оказание услуг употребляется в значении договора, то такой договор представляет из себя соглашение между исполнителем и заказчиком по поводу оказания исполнителем по заданию заказчика услуги (определенных действий или определенной деятельности), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Данный договор относится к типу договоров о выполнении работ и оказанию услуг. Отличается от смежных гражданско-правовых договоров по следующему критерию

- а) Предмету (услуге)
- б) Правовому регулированию (оно может быть основано на общих и специальных нормах)

- 4) Он имеет самостоятельное место в системе гражданско-правовых договоров и его значение заключается в том, что
  - а) Обеспечивается товарообмен услуг на родовые вещи (деньги)
  - б) Происходит удовлетворение потребностей заказчика в определенных действиях или деятельности

Договор возмездного оказания услуг это консенсуальный, возмездный и взаимный договор.

## Вопрос №2

К числу элементов договора возмездного оказания услуг закон относит:

- 1) Стороны. Это заказчик – им могут быть ФЛ, ЮЛ, публично-правовые образования. В качестве исполнителя могут участвовать в договоре ФЛ и ЮЛ. Оказание государственных и муниципальных услуг не входит в сферу деятельности участников гражданского оборота. Эти услуги имеют разный правовой режим регулирования, который не совпадает с предметом ГП. Если в качестве заказчика или исполнителя выступают ФЛ, то услуга может регламентироваться помимо положения ГК и специальными ФЗ, ФЗ «О защите прав потребителей». В этом случае стороной, которая оказывает услуги должен быть субъект предпринимательской деятельности. Данный элемент договора предполагает наделение участников особыми требованиями
  - О лицензировании
  - Об аккредитовании
  - О регистрации
- 2) Предмет договора. Это услуга как объект гражданских прав. Она может быть выражена в форме совершения определенных действий или осуществления определенной деятельности. Услуга характеризуется качествами общепольности и отсутствием объективированного результата.
- 3) Закон определяет условия о возмездности оказания услуги. Действует правило – всякая услуга считается возмездной пока не опровергнута презумпция о ее возмездности. Размер вознаграждения за услугу именуется оплатой услуги. Оплата определяется по соглашению участников договора или может быть установлена исполнителем услуги в виде утвержденного прейскуранта или тарифа. Плата за услуги может вноситься различными способами:
  - После осуществления услуги
  - При заключении договораОплата может быть полной, в кредит, с рассрочкой платежа и путем внесения аванса. Форма оплаты услуг не является существенным условием договора.
- 4) Срок оказания услуги определяется
  - Периодом времени
  - Указанием на соответствующую дату
  - На наступление определенного срокаСрок рассматривается в качестве существенного условия договора и за его нарушение может быть установлена ответственность в форме возмещения убытков и взыскания неустойки.
- 5) Право на односторонний отказ от исполнения договора. Такое право закрепляется за заказчиком, который имеет возможность отказаться от исполнения договора, но обязан выплатить исполнителю фактически понесенные расходы.
- 6) Иные элементы, установленные отдельными видами услуг. Речь идет об услугах связи, аудиторских услугах, туристического обслуживания

Правовое регулирование возмездного оказания услуг строится:

- 1) Применение специальной нормы об услуге определенного вида
- 2) Если специальная норма отсутствует, применяется общие правила об оказании услуги
- 3) Если отсутствует общая норма, то в восполнительном порядке применяются правила об общих положениях о порядке, безвозмездном пользовании при условии, если это не противоречит правовой природе услуг

## Перевозка.

- 1) Понятие и виды перевозки
- 2) Виды договоров перевозки
- 3) Договор об организации перевозки грузов



- 4) Договор перевозки: общие положения
- 5) Договор перевозки пассажира и (или) багажа
- 6) Договор перевозки конкретного груза
- 7) Обязательства по перевозке: понятие и содержание
- 8) Договор экспедиции
- 9) Договор буксировки
- 10) Услуги в транспортной сфере

*Ветрянский В.В. «Договор перевозки»*

*Брагинский М.И., Ветрянский В.В. «Договорное право. Том 4. Договоры о перевозке, буксировки, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта»*

*Егуазаров В.А. «Транспортное право»*

*УЖТ, ВК, УАТ, УВВТ, КТМ*

### **Вопрос №1.**

Термин перевозка означает перемещение груза, пассажира и его багажа на определенное расстояние в определенный пункт назначения на определенном виде транспорта за определенную плату. Для перевозки характерно, что речь идет:

- а) О перемещении лица или имущества
- б) Перемещение осуществляется с помощью определенного транспортного средства

От перевозки следует отграничивать транспортировку, буксировку и экспедицию. При транспортировке происходит перемещение имущества с помощью специальных устройств (например газа или нефти по газо или нефтепроводу). При буксировке перемещается имущество с помощью специальных устройств (например, сломанный автомобиль можно отбуксировать на автостоянку или место ремонта с помощью другого транспортного средства в рабочем состоянии). При экспедиции перемещается груз с помощью специального сопровождения специальным транспортом.

Перевозка может использоваться в значении института ГП, специального договора и гражданско-правового обязательства.

Институт перевозки известен с дореволюционного времени. Он нашел свое закрепление в Гражданском Уложении и специальных законах Российской империи. В Советский период времени институт перевозки регламентировался нормами ГК 1922, 1964 гг., Основами гражданского законодательства союза и союзных республик 1961г, Основами законодательства Союза и республик 1991г и специальным транспортным законодательством (в частности Уставом Железных Дорог, УАТ, ВК и т.д.), специальными правилами об отдельных видах перевозки.

В современном ГП институт перевозки это совокупность юридических норм регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения (организационные) по поводу перемещения в пространстве грузов, пассажиров, багажа, отдельными видами транспорта за плату. Нормы института о перевозке включают в себя общие нормы о перевозке, которые закреплены в гл.40 ГК, и специальные нормы, которые закреплены в транспортных уставах и кодексах.

Специальные правила о перевозке могут быть установлены нормами международного права, ведомственными актами (например, правилами о перевозке отдельных грузов), обычаями делового оборота.

Институт перевозки имеет следующее правовое значение:

- 1) Способствует развитию товарно-денежных отношений и упорядочиванию услуг в транспортной сфере
- 2) Определяет формы реализации имущественных и личных неимущественных отношений в сфере транспортных услуг (например, устанавливают такую форму договора как чартер или договор фрахтования)
- 3) Определяет правовое положение участников договора перевозки

Институт перевозки необходимо отличать от транспортного права. Транспортное право это комплексная отрасль российского права, которая включает в себя помимо гражданско-правовых норм, нормы других отраслей права для регулирования отношений в транспортной сфере. Среди таких норм можно выделить государственные нормы, муниципальные нормы, административные, уголовные, процессуальные нормы. Транспортное право более широкие виды норм.

Перевозка может использоваться в значении гражданско-правового договора. ГК выделяет в качестве самостоятельных договоров

- Договор перевозки груза
- Договор перевозки пассажира и (или) его багажа
- Договор фрахтования (чартера)

- Договор об организации перевозки грузов
- Договор перевозки транспортном общего пользования
- Соглашение между организациями различного вида транспорта о регламентации взаимоотношений транспортных организаций при перевозке пассажира, багажа и груза в прямом смешанном сообщении
- Договор между транспортными организациями об организации работы по обеспечению перевозки грузов (речь идет об узловых соглашениях, о договорах на централизованный завоз или вывоз груза)

Перечисленные договора имеют общие и отличительные признаки. Общим является то, что результатом перевозок являются услуги в транспортной сфере по доставке грузов, пассажиров и багажа определенным видом транспорта. Отличием являются:

- а) Объектный состав участников договора
- б) Предмет договора
- в) Правовое значение

Для характеристики данных видов договоров нельзя применить общую характеристику о договорах определенного вида, т.к. договоры перевозки могут быть реальными и консенсуальными, взаимными, в т.ч. двухсторонними, могут порождать отношения в пользу 3-их лиц и всегда являются возмездными.

**Договор перевозки грузов.** Это соглашение, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный отправителем груз в пункт назначения и выдать управомоченному лицу (получателю) доставленный груз, а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза определенную плату. Такой договор заключается с помощью специальных документов: транспортной накладной, коносамента (товарно-распорядительного документа являющегося ценной бумагой), иные документы на груз, если они определены транспортными уставами или кодексами. Договор перевозки грузов является реальным договором, т.к. груз должен быть сдан грузоотправителем перевозчику, а перевозчик должен принять груз и доставить его в пункт назначения, в котором груз передается управомоченному лицу. Договор перевозки груза является двухсторонним договором, т.к. взаимные права и обязанности возникают не только у перевозчика, но и у грузоотправителя. Такой договор может возникнуть в пользу 3-его лица именуемого получателем груза. У получателя груза по закону имеются только права и отсутствуют только обязанности. Договор перевозки грузов является возмездным. Груз доставляется за провозную плату, размер которой определяется специальными тарифами, если иное не установлено законами.

**Договор перевозки пассажира.** Это соглашение, по которому перевозчик обязуется доставить пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа доставить и его багаж и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить перевозчику установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - плату за доставку багажа. Указанный договор заключается посредством выдачи специальных документов

- Перевозочного билета, форма которого определяется транспортным уставом или кодексом
- Квитанция о провозе багажа (багажная квитанция). Ее форма устанавливается транспортным уставом или кодексом.

Пассажир имеет право на определенные льготы

- Может провозить бесплатно или на льготных условиях своих детей
- Может провозить бесплатно ручную кладь в пределах, установленных нормой
- Пассажир вправе сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу

Договор перевозки пассажира является консенсуальным. Это означает что если продан перевозчиком хотя бы один перевозной билет, перевозчик обязан подать в срок определенный транспорт для перевозки пассажира и доставки его багажа. Этот договор является двухсторонним. Права и обязанности возникают у перевозчика и пассажира. Этот договор является возмездным. В счет предоставления услуг по перевозке пассажира и доставки багажа уплачивается провозная плата в соответствии с тарифом.

**Договор фрахтования (чартер).** Это соглашение, по которому фрахтовщик обязуется предоставить фрахтователю за плату всю или часть вместимости 1 или нескольких транспортных средств на 1 или несколько рейсов для перевозки груза, пассажиров или багажа. Порядок и форма заключения такого договора определяется транспортным уставом или кодексом. Договор является двухсторонним, возмездным, консенсуальным. Предметом договора выступает место грузоперевозки (место багажа), но, как правило, не пассажира. Содержание договора определяется соответствующими транспортными уставами и кодексами.

Соглашение между транспортными организациями об организации ими перевозок грузов, пассажиров и багажа. Это договор, в котором определяется порядок передачи и приема груза, пассажиров и багажа с одного вида транспорта на другой, когда перевозка осуществляется разными видами транспорта, но по единому перевозочному документу (например, транспортной накладной, багажной квитанции, проездному билету), а условия перевозки определяются специальными транспортными уставами или кодексами. Министерство транспорта предлагает к данному договору принять специальный закон «О прямом смешанном (комбинированном) транспорте».

Договор об организации перевозок грузов. Это соглашение по которому перевозчик обязуется в установленные сроки принимать груз, а грузовладелец предъявлять к отправке в установленном объеме, в установленные сроки, на определенных транспортных средствах под определенный расчет. Такой договор регулирует долгосрочные транспортные обязательства, систематические перевозки, как правило, в предпринимательской деятельности. Данный договор является возмездным, двухсторонним, консенсуальным. Сроки организации перевозок определяются транспортными уставами и кодексами. Если организация перевозок осуществляется по морскому транспорту, то такие договоры могут заключаться на долгосрочный период. Воздушные перевозки определяют специальный срок организации перевозок по соглашению между перевозчиком и отправителем груза.

Договор об организации работы по обеспечению перевозок грузов. Это соглашение между организациями различных видов транспорта порядок заключения, которых определяется транспортными уставами, кодексами, другими законами и иными правовыми актами. А предметом договора являются действия транспортной организации по обеспечению приема груза и доставки его в место отправления. Местом назначения в таких договорах являются ЖД станции, порты, пристани, аэропорты. В таком договоре определяется вид груза, нет единого документа о перевозке. Если заключается узловое соглашение, то оно представляет из себя смешанный договор, в котором присутствуют помимо элементов договора перевозки элементы других договоров (аренды, возмездного оказания услуг)

## **Вопрос №2.**

Договоры перевозки принято делить по определенным критериям.

### **1) По критерию вида транспорта**

- Договор перевозки ЖД транспортом
- Договор перевозки автомобильным транспортом
- Договор воздушной перевозки
- Договор морской перевозки
  - Каботажные перевозки – это перевозки морским транспортом внутри территории одной страны
    - Малые каботажные перевозки – это перевозки морским транспортом внутри одного порта
    - Большие каботажные перевозки – это перевозки морским транспортом между портами нескольких морских бассейнов
  - Международные перевозки – это перевозки морским транспортом за пределами территории РФ
- Договор перевозки внутренним водным транспортом

Автомобильную и морскую перевозку принято делить на определенные подвиды

- Перевозку городским транспортом – это перевозка внутри установленной территориальной черты поселения
- Пригородные перевозки – это перевозки на расстояние не более 50км за чертой поселения
- Междугородние перевозки – это перевозки на расстояние более 50км
- Межреспубликанские перевозки – это перевозки в пределах территории РФ между республиками, входящими в ее состав
- Международные перевозки

### **2) По правовому регулированию, установленному национальным (внутренним) законодательством РФ**

- Местные перевозки ЖД транспортом, автомобильным транспортом и другими видами транспорта. Это перевозки, которые осуществляются одной территориальной организацией в пределах одной местности

- Перевозки в прямом сообщении – это перевозки, которые осуществляются одним видом транспорта между несколькими населенными пунктами за пределами территории субъекта РФ
- Перевозки в прямом смешанном сообщении – это перевозки, которые осуществляются несколькими видами транспорта по одному перевозочному документу

### 3) По участникам транспортной организации

- Транспортные договоры, которые осуществляют специализированные транспортные организации морского, воздушного, речного, ЖД, автомобильного транспорта. В качестве перевозчика по таким договорам выступает специализированная транспортная организация. Требования к ней:
  - Она должна быть зарегистрирована в качестве субъекта предпринимательской деятельности
  - Она должна иметь лицензию на право осуществления перевозочной деятельности. Для получения лицензии лицензиат должен обратиться в уполномоченный орган министерства транспорта РФ с заявлением о выдаче лицензии. К заявлению должны прилагаться необходимые документы: документ об уплате лицензионного сбора, учредительные документы, выписка из ЕГРЮЛ и иные документы, установленные законом. Лицензия должна быть выдана в 30 дневный срок. Отказать в выдаче могут по следующим основаниям:
    - Документ о выдаче лицензии представлен в ненадлежащий орган
    - Комплект документов является не полным и не содержит документов на основании которых выдается лицензия

При выдаче лицензии документы не проверяются на предмет соответствия их содержания закону.

Вторым участником договоров о перевозки могут выступать ИП. К ним применяются следующие требования: они должны пройти регистрацию, получить лицензию, на них распространяются законом о перевозки так же как и на специализированные транспортные организации.

По участию специализированных транспортных организаций в перевозке принято так же выделять перевозки другими субъектами.

### 4) По моменту заключения договора перевозки

- Реальные договоры перевозки (например, договор перевозки груза)
- Консенсуальные договоры. Они считаются заключенными с момента, когда стороны достигли соглашения по их существенным условиям (договор об организации перевозки грузов)

### 5) По предмету перевозочной деятельности

- Договор перевозки пассажира
- Договор перевозки пассажира и его багажа
- Договор перевозки груза
- Фрахтование предметом, которого является фрахтование транспортного средства в целом или частично для перевозки пассажира, багажа или груза (Чартер)
- Иные виды услуг по перевозочной деятельности (например, организация перевозок грузов, организация сопровождения грузов)

### 6) Цель заключения договора перевозки

- Договор перевозки с доставкой груза
- Договор об организации перевозки груза
- Договор на эксплуатацию подъездного пути
- Договор на подачу и уборку вагонов
- Договор на принятие заявки или заказа отправителя

### 7) Правовое положение перевозчика (статус)

- Перевозка транспортом общего пользования. Договор о перевозки транспортом общего пользования отличается по следующим критериям
  - Это публичный договор
  - Это договор присоединения. Пассажир в данном договоре присоединяется к его условиям в целом
  - Деятельность перевозчика требует обязательного лицензирования
- Перевозка иными транспортными организациями, ИП и другими лицами

8) По форме заключения

- Перевозка, оформляемая транспортными накладными
- Перевозка, оформляемая коносаментом
- Заключение договора перевозки в форме конклюдентных действий
- Заключение договора перевозки в общем порядке путем составления одного документа, подписываемого сторонами (договора)
- Заключение договора перевозки в порядке проведения конкурсов

9) По субъектному составу участников

- Договоры между грузоперевозчиком и грузоотправителем
- Договоры между организатором перевозок и грузоотправителем
- Договоры между пассажиром и перевозчиком в лице транспортной организации и ИП
- Договоры перевозки между другими участниками гражданского оборота

**Вопрос №3. Договор об организации перевозок грузов**

ГК с ст.798 устанавливает правовое регулирование самостоятельного договора перевозки именуемого договором об организации перевозок. ГК не содержит определения такого договора, а указывает на цели его заключения:

- 1) Такой договор направлен на организацию перевозок как вида транспортных услуг
- 2) Такие перевозки должны носить систематический характер
- 3) Такие договоры перевозки должны быть долгосрочными

В литературе принято выделять 4 цель, которая состоит в том, что такой договор способствует развитию сферы транспорта как сегмента рыночной экономики.

Правовая природа договора об организации перевозок трактуется неоднозначно:

- 1) Это договор, который является предварительным договором и имеет целью заключение в будущем договора перевозки грузов
- 2) Договор об организации перевозок груза это самостоятельный договор перевозки, который регулируется специальным законодательством, имеет общий субъектный состав участников и определенные элементы, необходимые для его заключения

В ГК этому договору посвящена одна статья. В транспортных уставах и кодексах имеются специальные нормы о данном виде договора. Транспортный устав ЖД транспорта ст.17 в которой определяются правила организации перевозок на ЖД транспорте. В КТМ имеется ст.118 в которой говорится, что организация перевозок морским транспортом не обязательно носит долгосрочный характер, но предполагает систематическое оказание услуг об организации перевозок грузов. В ВК организации перевозок не посвящена ни одна статья. В КВВТ имеется ст.68, которая соответствует по своему содержанию ст.798 ГК.

В литературе под договором об организации перевозок понимается соглашение, по которому перевозчик обязуется в обусловленные срок принимать грузы, а грузовладелец обязуется предъявлять такие грузы в обусловленном объеме за определенную плату. Данный договор является взаимным, возмездным, консенсуальным. Элементами такого договора выступают:

- 1) Стороны: специализированная транспортная организация или ИП, именуемый перевозчиком, грузоперевозчиком; грузовладелец, который предъявляет груз и подтверждает свое право (титул) на этот груз. Грузовладелец может совпадать в одном лице с грузоотправителем или передавать полномочия грузоотправителю на основании договора, доверенности или иным установленным способом. Участники договора об организации перевозок должны обладать гражданской правосубъектностью и особым статусом (субъектов предпринимательской деятельности, транспортных организаций)
- 2) Объем перевозок. Объем перевозок определяется сведениями о грузе, который будет предъявлен к перевозке, о его таре и упаковке
- 3) Сроки организации перевозки груза. Они определяются либо по соглашению сторон, либо положениями транспортных уставов и кодексов. Организация перевозок по срокам может быть ежемесячной, подекадной, ежедневной.
- 4) Условия о предоставлении транспортного средства. Определяется перевозчиком с указанием вида транспортного средства, его типа, модели, грузоподъемности.
- 5) Условия предъявления груза. Грузовладелец должен определить каким образом будет предъявлен груз (собственными средствами или средствами перевозчика, в каком объеме, в каком виде, с какими параметрами)
- 6) Порядок расчетов. Он может определяться в соответствии с установленными тарифами на данном виде транспорта. Если тарифы не определены, то расчеты осуществляются по соглашению сторон.

Закон предусматривает: единовременные расчеты, с рассрочкой платежа, авансовые расчеты, в кредит, с обеспечением со стороны 3-их лиц (поручителей, кредитных организаций)

- 7) Другие условия. Например, страхуется ли организация перевозки грузов, страхуется ли ответственность участников договора, кто несет риск случайной гибели или повреждения имущества.

Права и обязанности участников.

Перевозчик обязуется в обусловленный срок принять груз к перевозке, а грузовладелец обязуется предъявить в обусловленный срок груз в определенном объеме в обусловленный срок за плату. Стороны несут ответственность в форме возмещения убытков за неисполнение условий договора.

Договор об организации перевозок заключается следующим способом:

- 1) Подается заявка от грузовладельца к грузоперевозчику на предоставление транспортного средства под перевозку груза. В заявке должна быть установлена система организации перевозки: что будет перевозиться, каким видом транспорта, в каком объеме, в какие сроки, в какой пункт назначения. В место заявки может быть представлен заказ на организацию перевозки. В заказе должны быть представлены аналогичные сведения, которые устанавливаются в заявке.
- 2) Перевозчик должен принять заявку или заказ и разработать проект договора. В договоре должны быть определены следующие существенные условия: предмет – это действия по организации перевозки грузов; определен вид транспорта; установлена максимальная и минимальная партия груза, который будет предъявлен к перевозке; определяется срок организации перевозки; устанавливается график подачи транспортного средства с указанием его типа, модели, грузоподъемности; определяется порядок погрузки и выгрузки; устанавливается порядок контрольного взвешивания груза. Определяется в договоре порядок уведомления грузовладельца о прибытии, подходе прибытия груза. Определяются виды механизмов, используемых при погрузке и выгрузке. Устанавливаются другие условия договора (плата, порядок расчетов, регулирование прав и обязанностей, форма ответственности). Если проект договора оформлен, то
- 3) Проект предъявляется грузовладельцу. Грузовладелец соглашается или не соглашается с указанными условиями, подписывает договор в целом или с протоколом разногласий. Если стороны подписали договора, то договор считается заключенным с момента, когда стороны достигли по всем условиям соглашения.

## **Заем и кредит.**

- 1) **Понятие и виды заемно-кредитных отношений.**
- 2) **Договор займа: понятие, элементы, ответственность.**
- 3) **Кредитный договор: понятие, правовая природа, элементы, ответственность.**

*Ефимова «Банковские сделки: права и практика»*

*Захарова «Кредитный договор: гражданско-правовые аспекты»*

*Белов В.А. «Банковское право России: теория, законодательство, практика, юридические очерки»*

### **Вопрос №1.**

В науке гражданского права заемно-кредитные отношения именуют словом «кредит». Кредит можно рассматривать в 2 аспектах:

- экономическом
- правовом (юридическом)

Кредит в экономическом смысле слова – передача ценностей от одного лица к другому, при которой получение эквивалента отделено некоторым промежутком времени. На такое определение кредита указывает Компанец, Полоцкий.

В правовом отношении кредит может рассматриваться в следующих аспектах:

- а) как правовое отношение, которое возникает при предоставлении денежных средств или других вещей, если они определены родовыми признаками и установлено условия о их возврате (точка зрения Полоцкого). Мы можем свести кредитные отношения к договору займа.
- б) это отношение по уплате денег, если обязательство вытекает из самостоятельных договоров: поставки, подряда, перевозки. Эту точку зрения высказывает Кунник. Это широкая трактовка кредита, которая не совпадает с общепринятым понятием кредита.

- в) выражена законодателем в главе 42 ГК. По мнению законодательства в кредитно-денежные отношения следует включать отношения по займу, кредитованию, в том числе товарному и коммерческому кредиту, если займ предполагает передачу в собственность некоторого количества родовых вещей, то при заключении кредита предметом договора, как правило, являются денежные средства. При этом коммерческий кредит предполагает уплату аванса, предоплату, отсрочку или рассрочку оплаты товаров, работ и услуг. Товарный кредит предполагает передачу товаров на условиях возврата.

Кредит может рассматриваться как юридическая форма заемно-кредитных отношений, которые вытекают из следующих гражданско-правовых договоров:

- договора займа,
- кредитного договора,
- договора товарного кредита
- договора коммерческого кредита.

Таким образом, кредит может существовать как самостоятельная форма гражданских правоотношений и входить в состав отдельных гражданских правоотношений, например, при коммерческом кредитовании.

Дмитрий Анатольевич Медведев выделяет следующие элементы кредита:

- 1) Кредит выполняет вспомогательную экономическую функцию и сопровождает товарообмен, существует при этом как самостоятельная юридическая форма договора;
- 2) Кредит имеет обязательственный характер и реализуется через совершение не одной, а нескольких сделок в банковской сфере или в сфере потребительских отношений;
- 3) Кредит опосредует процесс передачи ценностей от одного лица к другому;
- 4) Кредит является денежным обязательством, в котором можно выделить следующие признаки:
  - а) Предметом, как правило, являются деньги,
  - б) Деньги опосредуют эквивалентность обмена,
  - в) Предоставление денег осуществляется на основе специального законодательства, например, ФЗ «О ЦБ РФ (банке России)», ФЗ «О валютном контроле и валютном регулировании» и специальных инструкциях ЦБ РФ.

Кредитное обязательство – это гражданское правоотношение, которое заключается в передаче должнику денег или вещей определенных родовыми признаками с условием возврата эквивалентного количества денег или таких же вещей либо в предоставлении отсрочки исполнения обязанности по договору, а именно уплаты денег, передачи имущества, выполнения работ, оказания услуг.

Принято выделять следующие виды заемно-кредитных отношений:

- 1) по предмету или объекту правового регулирования:
  - товарный кредит, его предметом выступают родовые вещи в натурально-вещественном выражении;
  - денежный кредит, его предметом являются деньги в виде российской или иностранной валюты. Денежный кредит может быть оформлен договором займа, кредитным договором, коммерческим кредитом. В то же время товарный кредит может существовать в форме самостоятельного договора или как элемент купли-продажи.
- 2) в зависимости от того, кто выступает кредитором:
  - банковский кредит – он оформляется договором о банковском кредите,
  - государственный кредит - он существует между отдельными государствами, российскими и иностранным ЮЛ и ФЛ,
  - коммерческий кредит – существует в целях предоставления денежных средств ЮЛ или ФЛ, осуществляющим предпринимательскую деятельность,
  - кредитование частных лиц - оформляется договором займа и в качестве его участников выступают ФЛ.
- 3) по сроку:
  - краткосрочный кредит – как правило, до 1 года,
  - среднесрочный кредит – в законе отсутствуют периоды времени, на которые могут предоставляться деньги или родовые вещи по этому виду кредита, но обычай делового оборота определяет среднюю срочность – от 3 до 5 лет,
  - долгосрочный кредит – на срок свыше 5 лет,
- 4) по виду обеспечения:
  - бланковые кредиты - обеспечиваются залогом, банковской гарантией, поручительством, удержанием, обеспечительным депозитом,

- персональные кредиты – это кредиты, которые обеспечиваются способами обеспечения исполнения обязательств. Если кредит обеспечен залогом недвижимого имущества, то его называют ипотечным кредитом
- ломбардный кредит – это кредит при котором имущество выдается под залог ценных вещей с последующей их передачей залогодержателю.

Таким образом, заемно-кредитные отношения – это вид гражданско-правовых отношений, для которых характерны следующие признаки:

- имущественный, в т.ч. денежный, характер
- обязательственный характер, т.к. они вытекают из самостоятельных договоров (например, займа или кредита) или могут выступать элементами других договоров (например, купли-продажи)
- относительные правоотношения, в которых выделяют кредитора и должника. Кредитором может быть как ФЛ, так и ЮЛ, и специализированная организация в банковской сфере. А должником может выступать гражданин или субъект предпринимательской деятельности. В таких отношениях должник несет ответственность в рамках договора, при этом применяться могут правила ст.395 ГК об исполнении денежных обязательств.

## Вопрос №2.

ГК закрепляет определение договора займа в ст.807. Договор займа – это соглашение, по которому одна сторона (займодавец) обязуется передать в собственность другой стороны (заемщика) деньги или определенные вещи с родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества. Из определения указанного договора можно выделить его юридические характеристики:

- этот договор является реальным, поскольку он считается заключенным с момента передачи предмета займа,
- односторонне обязывающий договор, так как у займодавца существуют только права, например, требовать уплаты долга, а у заемщика имеются только обязанности, например, возвратить долг, уплатить проценты, загладить причиненный вред,
- указанный договор является каузальной сделкой (имеет правовое основание, цель) – это сделка, которая имеет целью передать заемщику в собственность деньги или родовые вещи с условием их возврата в равном количестве денег или вещей. Каузальность займа подвергается сомнению в действующей судебной и арбитражной практике. Однако в теории ГП выработаны 2 признака, которые определяют каузальность займа:
  - заем можно оспорить по безденежности или безвалютности, если деньги и вещи не передавались, а имеется расписка в их передаче
  - невозможность представления свидетельских показаний при оспаривании безденежного займа, за исключением когда установлены случаи насилия, обмана, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с займодавцем или в условиях стечения тяжелых обстоятельств.

Судебная практика считает договор займа незаключенным, если будет установлено, что деньги и вещи не передавались. А если было установлено, что передавалось меньшее или большее количество денег, то договор считается заключенным в отношении денег или родовых вещей, которые фактически были переданы.

- Договор займа может быть возмездным или безвозмездным. Данное условие должно быть согласовано в договоре. Ст.809 ГК определяет случаи беспроцентности договора займа:
  - если предметом договора служат не деньги, а родовые вещи;
  - если договор займа заключен между гражданами на сумму менее 50 МРОТ и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности одной из сторон.

Безвозмездность договора займа предполагается (презюмируется), если иное не установлено договором. Элементами договора займа могут быть:

- 1) стороны договора. Займодавец – это лицо, которое передает заемщику определенную денежную сумму или определенное количество родовых вещей с условием о их возврате в том же количестве. Заемщик – это лицо, которое принимает от займодавца в долг денежные средства или определенное количество родовых вещей с обязательным условием об их возврате в том же количестве. Заемщиком и займодавцем могут быть граждане, в том числе и иностранные граждане, лица без гражданства, проживающие на территории РФ, и российские граждане, ЮЛ, в том числе российские и иностранные, или специализированные организации (например, ст.5 ФЗ «О банках и банковской деятельности» относит кредитные организации). Кредитная организация может действовать в форме банка, страховой компании, инвестиционной компании и другие финансовые организации. Такие организации должны иметь специальную лицензию, они должны



быть зарегистрированы в качестве ЮЛ и иметь аккредитацию. В составе работников такой организации должны быть профессионалы, имеющие специальное экономическое образование.

2) предмет. В договоре займа принято выделять 2 предмета:

- юридический – это действия заемщика по возврату долга денежного или в форме возвращения родовых вещей в том же количестве. В широком смысле такие действия называются услугами, отсюда договор займа принято относить к договорам об оказании финансовых услуг,
- материальный – это собственно деньги в определенном количестве и валюте, родовые вещи в определенных количествах.

3) форма договора. Может быть устной, письменной. Письменной формой договора предусматривается в отношениях между ЮЛ или гражданином и ЮЛ, а также между гражданами на сумму свыше 10 МРОТ. Письменная форма займа может быть оформлена в форме следующих документов:

- путем выдачи расписки,
- путем составления договора займа в виде одного документа, подписанного лицами,
- в форме выдачи векселя,
- в форме выдачи облигации.

При выдаче векселя и облигации такие отношения регулируются ЦБ РФ.

4) срок возврата займа. Срок может быть определен в договоре указанием на конкретную дату, период времени или событие. Если срок в договоре не указан, то он считается до востребования. Долг может быть получен при условии предъявления заемщику требования о возврате долга. Общий срок возврата 7 дней (разумный срок). если в этот период времени долг не возвращен, то действует правило о возврате долга по истечении 30 дней с даты предъявления требования. Если срок в договоре определен, то в беспроцентном договоре займа долг может быть возвращен досрочно. Если договор является возмездным и предусмотрены проценты под выплату долга, то досрочное исполнение возможно только с согласия займодавца.

5) Содержание договора. Содержание договора займа составляют права и обязанности участников. При этом заемщик обязуется на условиях установленных в договоре возвратить сумму займа или передать равное количество товара того же рода и качества. Займодавец по договору имеет право потребовать возврата основного долга, а если займ является процентным – потребовать уплаты процентов. В зависимости от вида займа заемщик может использовать сумму займа на установленные в договоре цели – такой заем называется целевым. Если в договоре займа цели не были определены, то сумма займа используется на нужды заемщика по его усмотрению и такой заем называется безцелевым.

По договору займа в случае его неисполнения или ненадлежащего исполнения заемщик несет ответственность. Ответственность наступает в форме:

- а) Уплаты основного долга
- б) Начисление процентов за пользование денежными средствами
- в) В виде возмещения убытков, в т.ч. неполученных доходов.

Займодавец имеет право одностороннего досрочного расторжения договора займа, если докажет, что заемщик не может вернуть сумму займа на условиях, установленных договором.

### Вопрос №3. Кредитный договор.

ГК использует термин кредитный договор в 3 значениях:

- 1) Как вид гражданско-правового договора, относящегося к типу договоров об оказании финансовых услуг
- 2) В значении одного из видов денежного обязательства
- 3) Института гражданского права, который содержит юридические нормы, регулирующие отношения между банком (иной кредитной организацией) и клиентом по поводу предоставления денежных средств в установленном размере и условием их возврата и выплатой процентов.

В юридической литературе не существует единства точек зрения по поводу природы кредитных договоров:

- 1) (Е.А. Флейшец) кредитный договор это разновидность договора займа (получает наибольшее развитие в литературе)
- 2) Предварительный договор о заключении в будущем договора займа (Агарков)
- 3) Кредитный договор – это хотя и разновидность договора займа, но обладающая спецификой правового режима

	Договор займа	Кредитный договор	Сравнение
--	---------------	-------------------	-----------

1 – по предмету	Выступают деньги или вещи, определенные родовыми признаками (фактический признак)	Деньги в рублях, иностранной валюте, в наличном или безналичном виде	Из кредитного договора исключаются вещи. Кредитный договор это разновидность договора займа
2 – по субъектам или участникам договора	Могут быть любые дееспособные лица	Участниками на стороне кредитора выступает банк или иная кредитная организация, если они имеют лицензию ЦБ РФ, а заемщиком могут быть любые лица. Кредитное учреждение должно иметь статус ЮЛ, лицензию ЦБ на оказание банковских услуг, иметь соответствующий статус (например, страховой компании, инвестиционной компании)	Кредитный договор это частный случай договора займа
3	Договор займа всегда возмездный или безвозмездный (процентный или беспроцентный)	Кредитный договор всегда возмездный (процентный)	Кредитный договор это частный случай договора займа
4 – форма	Договор займа может быть оформлен устно или письменно	Кредитный договор всегда оформляется письменно в виде одного документа, подписанного сторонами	Кредитный договор это частный случай договора займа
5	Договор займа это всегда реальный договор	Кредитный договор это всегда консенсуальный договор	Существует отличие правового режима
6	Договор займа это односторонний договор	Кредитный договор это двусторонний договор (взаимный договор)	Существует отличие правового режима

Кредитный договор это самостоятельный гражданско-правовой договор, для которого характерны признаки консенсуальности, возмездности, двусторонности (взаимности прав и обязанностей участников), письменная форма заключения.

Определение кредитного договора содержится в ст.819 ГК. Кредитный договор это соглашение, по которому банк или иная кредитная организация обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, установленных в договоре, а заемщик обязуется возвратить кредитору полученную денежную сумму и выплатить проценты.

Элементами кредитного договора выступают:

- 1) Участники договора: кредитор – это банк или иная кредитная организация. Должник – это заемщик или клиент банка или иной кредитной организации. Должниками могут быть граждане, ЮЛ, публично-правовые образования
- 2) Предмет договора. Называется денежными средствами или кредитом. Кредит имеет целевое назначение, т.е. используется в соответствии с целями, установленными кредитным договором
- 3) Форма договора. Всегда является письменной в виде 1 документа, подписанного сторонами. На рынке банковских услуг существуют типовые формы кредитных договоров. В соответствии с ними условия договора определяет банк, а клиент присоединяется в целом или не присоединяется к условиям договора
- 4) Срок возврата денежных средств по кредиту. Срок может определяться указанием на конкретную дату или период времени
- 5) Установление процентной ставки по банковскому кредиту. Ставка устанавливается в договоре по соглашению сторон либо указанием на ставку рефинансирования, которая определяется ЦБ РФ.
- 6) Права и обязанности сторон по договору. По договору банковского кредита банк или кредитная организация имеют право:
  - а) Истребовать основную сумму долга
  - б) Получить проценты за пользование денежными средствами
  - в) Начислить проценты за ненадлежащее пользование денежными средствами

Банк имеет право расторгнуть договор, если клиент является неплатежеспособным.

Заемщик по кредитному договору обязан вернуть основную сумму долга и уплатить проценты. Если проценты не уплачиваются, то банк имеет право потребовать возмещения убытков. Правовая природа процентов определяется по договору банковского кредита неоднозначно:

- а) Это вид законной неустойки
- б) Это уплата вознаграждения банку за пользование предоставленными денежными средствами
- в) Это уплата средств за ненадлежащее исполнение денежного обязательства или неисполнение денежного обязательства
- г) Это вид гражданско-правовой ответственности

В практике принято выделять следующие виды договора банковского кредита:

- 1) Типовой кредитный договор (такой договор является договором присоединения и заключается в форме специальных формуляров)
- 2) Вексельный кредит. Перечисление денежной суммы здесь осуществляется простыми векселями банка, номинальная стоимость которых является суммой банковского кредита
- 3) Овердрафт. Это соглашение, по которому банк предоставляет клиенту денежные средства при отсутствии на его счете денежных средств
- 4) Договор кредитной линии. Это соглашение, по которому банк обязуется осуществить предоставление клиенту ссуды в будущем в размере которой не превосходит ранее оговоренных условий. 2 подвида
  - а) С лимитом выдачи кредита
  - б) С лимитом задолженности

При лимите выдачи кредита определяется твердая денежная сумма в целом или по частям. При лимите задолженности сумма кредита вообще не устанавливается.

- 5) Выделяют кредит овернайт. Это соглашение о выдаче банковского кредита на непродолжительный период времени (например, 1 день или в пределах 1 дня)
- 6) Ломбардные кредиты. Это соглашения о выплате соответствующего кредита ломбардом под предоставление материальных ценностей. Процент по таким кредитам является фиксированным, а возврат обеспечивается реализацией материальных ценностей на аукционе

## **Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)**

- 1) Понятие договора финансирования под уступку денежного требования
- 2) Элементы договора финансирования под уступку денежного требования

*Брагинский, Ветрянский «Договорное право. Книга 5»*

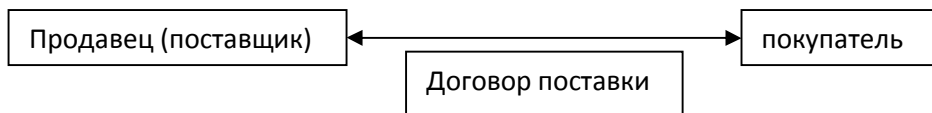
### **Вопрос №1.**

Во 2 части ГК впервые урегулированы отношения о передаче денежных требований клиента, которые вытекают из договоров купли-продажи, выполнения работ, оказания услуг, специальным финансовым агентам, которые приобретают права на уступленное денежное требование – такие отношения принято называть факторинговыми, т.к. в них происходит переуступка прав на денежные требования.

Гл.43 ГК регулирует отношения финансирования под уступку денежных требований. По своей правовой природе эти денежные отношения являются гражданско-правовыми отношениями (т.к. составляют предмет гражданского права), являются имущественными (т.к. их объектом выступают денежные требования), являются относительными (т.к. их участники имеют взаимные права и несут взаимную ответственность).

Элементами отношений по факторингу являются его:

- 1) Субъекты. Это финансовый агент в лице: банка, иной кредитной организации, иных коммерческих организаций, которые имеют специальную лицензию. Клиент (кредитор) – он уступает денежное требование, которое вытекает из конкретного договора, перед 3-м лицом, финансовому агенту. Клиент может быть любым субъектом гражданского оборота. Он должен состоять в отношениях с 3-м лицом по договору купли-продажи, подряда или оказания услуг.
- 2) Объект. Это денежное требование (право требования из договора). Денежное требование бывает 2 видов: реальное – оно возникает из договора по которому имеется обязательство исполнить денежное требование; может быть в будущем – это требование возникает в будущем, когда возникает обязательство, вытекающее из договора купли-продажи, подряда или оказания услуг



Договор факторинга по своим юридическим характеристикам является консенсуальным или реальным, взаимным двухсторонне обязывающим договором, возмездным.

ГК в ст.824 определяет договор финансирования под уступку денежного требования как договор об оказании финансовых услуг специализированным субъектом – банком, иной кредитной организацией или иной коммерческой организацией, если они имеют лицензию. Такой договор имеет специальное правовое значение – он опосредует отношения по уступке денежных требований из других гражданско-правовых договоров.

Правовая природа договора:

- 1) Это разновидность договора цессии (уступка права требования)
- 2) Самостоятельный гражданско-правовой договор

## Вопрос №2.

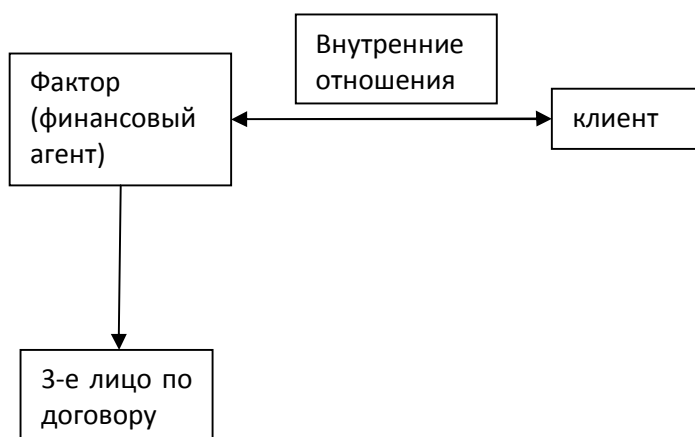
Среди элементов договора факторинга принято выделять следующие:

- 1) Стороны договора. С одной стороны это финансовый агент или фактор, а с другой стороны это клиент, который уступает фактору денежные требования
- 2) Предмет договора. Ст.826 ГК под предметом факторинга понимает денежное требование, которое уступается в целях получения финансирования. По предмету факторинг отличается от простой цессии. Предметом цессии может выступать не только денежное требование, но и иное имущественное требование (например, право на вещь). Для предмета договора характерны следующие признаки:
  - а) Уступаемое требование должно быть только денежным
  - б) Целью уступки денежного требования является получение финансирования от 3-го лица
  - в) Требование может выступать в 2-х формах
    - Существующее требование
    - Будущее требование

Предмет и стороны договора находятся в определенной правовой связи в структуре которой можно выделить:

- Внутренние отношения
- Внешние отношения

К внутренним отношениям, которые возникают между фактором или финансовым агентом и клиентом, применяется правило об уступке денежного требования с целью получения финансирования. В свою очередь у финансового агента и 3-его лица по договору возникает внешнее отношение, связанное с исполнением приобретенного денежного требования.



Д.А. Медведев полагает, что данные отношения необходимо квалифицировать как отношения по договору комиссии.

- 3) Срок исполнения денежного требования в целях получения финансирования. Срок определяется по соглашению участников договора и может быть установлен путем указания на конкретную дату, период времени или событие. При этом срок может являться основанием для квалификации договора факторинга как условной сделки. Срок может рассматриваться как отменительное или отлагательное условие. При отменительном сроке происходит исполнение обязательства по факторингу, а при отлагательном сроке порождаются права и обязанности участников договора.

- 4) Форма договора. По общему правилу письменная и оформляется путем составления договора. Однако форма договора может быть квалифицированной письменной формой (нотариально удостоверенной). Нотариальная форма применяется в том случае, если уступка денежного требования была обличена в договор с нотариальным удостоверением.
- 5) Вознаграждение, которое получает финансовый агент. По своей оценке сумма вознаграждения должна соответствовать оценке денежного требования, однако из этого правила могут быть исключения
  - а) Вознаграждение может быть установлено в процентном выражении от стоимости уступленного денежного требования
  - б) Вознаграждение может быть установлено в твердой денежной сумме
  - в) Третья форма предполагает установление вознаграждения в смешанной форме
  - г) Вознаграждение может быть установлено иным образом по соглашению сторон (например, с учетом услуг финансового агента и фактических затрат на получение финансирования)
- 6) Содержание договора, а именно права и обязанности финансового агента и клиента. Клиент имеет право уступить финансовому агенту денежное требование. Такое требование должно носить действительный характер. Действительность определяется соответствием уступаемого требования закону.

Если в договоре между клиентом и его должником (3-м лицом) существовало соглашение о запрете или ограничении уступки денежного требования, то это условие не влияет на действительность уступаемого требования.

- Клиент имеет право получить от фактора соответствующую оценку денежного требования
- Клиент имеет право на получение возмещения убытков. Убытки определяются применительно к стоимости уступаемого денежного требования

Клиент обязан:

- Передать фактору необходимые правовые документы по уступаемому денежному требованию
- Он несет перед фактором ответственность за действительность уступаемого требования. Клиент не отвечает за действия 3-его лица.

Финансовый агент имеет право:

- Получать от должника определенные суммы финансирования, которые определены в договоре факторинга и в договоре между клиентом и 3-м лицом.
- Обладает правом на получение от клиента необходимых правовых документов

Финансовый агент обязан:

- Отчитываться перед клиентом по сумме долга 3-го лица
- Он обязан возратить клиенту задолженность в обусловленном размере

Ответственность по договору факторинга может состоять у сторон в возмещении убытков друг другу. Неустойка применяется редко и только тогда, когда это установлено договором.

## **Договор банковского вклада. Договор банковского счета.**

- 1) **Договор банковского вклада: понятие, элементы, содержание**
- 2) **Договор банковского счета: понятие, элементы, содержание**

### **Вопрос №1.**

В соответствии с законодательством РФ договор банковского вклада принято именовать депозитным договором (депозитом).

Депозит – поклаж, хранение (в переводе с латинского).

В гражданском законодательстве термин депозит может использоваться в широком и узком значениях слова. В широком смысле депозит охватывает банковские операции (например, по договору регулярного хранения в ячейках банковского сейфа, по договору займа, по кредитному договору, другим банковским операциям). В узком смысле слова под депозитом понимаются ценные бумаги, в том числе денежные депозиты, собственно сам договор банковского вклада.

Понятие договора банковского вклада закреплено в ст.734 – это соглашение, по которому одна сторона в лице банка обязуется принять от другой стороны – вкладчика – поступившую денежную сумму (вклад) и

возвратить сумму вклада по требованию вкладчика с выплатой процентов на основаниях, установленных договором.

Признаки:

1) Договор банковского вклада всегда является реальным договором. Он считается заключенным при наличии следующих юридических фактов:

- Когда вкладчик внес в кассу банка вклад
- Когда банк зачислил сумму вклада на корреспондентский счет вкладчика

В доктрине гражданского права некоторые специалисты считают, что такими основаниями являются документы, которые подтверждают письменное заключение договора (сберегательная книжка, сберегательный (депозитный) сертификат, выданные банком иные документы, например, банковский сертификат)

2) Является казуальной сделкой (абстрактная). При банковском вкладе стороны должны достичь следующих целей: предоставить банку определенные денежные средства в собственность, потребовать их возврата с выплатой процентов

3) Является односторонним обязывающим соглашением. Это означает, что у банка имеется обязанность возвратить вкладчику деньги и уплатить проценты на сумму вклада. У банка отсутствуют какие-либо права, в то время как у вкладчика имеется право у банка требовать возврата вклада и процентов

4) Договор банковского вклада относится к возмездным сделкам. Банк всегда должен выплатить вкладчику проценты по вкладу

5) Данный договор относится к публичным договорам, если стороной вкладчика является гражданин. В этом случае к договору должны применяться правила законодательства о защите прав потребителей. Квалификация договора банковского вклада как публичного складывается из 2 положений:

- Банк не вправе отказать гражданину в приеме вклада в следующих случаях
  - i. Банк имеет право на совершение сберегательных операций о чем свидетельствуют свидетельство, учредительные документы
  - ii. Если прием вклада не осуществлен, надо установить какое законодательство и обязательные нормативы ЦБ нарушены
  - iii. Если у банка не была приостановлена лицензия на прием вкладов по экономическим и иным причинам
  - iv. Если у банка отсутствуют производственные и технические условия для приема вклада
  - v. Если отсутствуют другие причины, лишаящие банк возможности принять вклад

Если вам отказано в принятии вклада, то защитить права можно:

- Потребовать в судебном порядке понудить банк к заключению договора
- Потребовать через суд возмещения убытков

В постановлении Пленума ВС и ВАС №6/8 определена одна причина в силу которой банк вправе отказать гражданину в приеме вклада. Речь идет об отсутствии возможности принять вклад. Бремя доказывания денежного основания лежит на банке.

- Банк не может оказать предпочтения одним вкладчикам по сравнению с другими. Право отказа в открытии вклада по причине предпочтительности одного вкладчика перед другими не регулируется законами, иными н.а., обычаями делового оборота. Банк должен установить при равных условиях вкладчика дифференциацию банковского процента, срок внесения вклада, суммы и срока возврата.

ГК выделяет следующие виды договоров банковского вклада:

1) По порядку возврата вклада:

- Вклады до востребования – они возвращаются вкладчику по его первому требованию. Например, коммерческие вклады, когда вместо имени присваивается номер вклада
- Срочные вклады. Это вклады, которые помещаются в банк на определенный срок
- Вклад на иных условиях возврата
  - i. Целевые вклады (например, вклад на детей до достижения 18 лет)
  - ii. Условные вклады, которые размещаются на имя 3-х лиц

2) По виду вклада (валюте платежа)

- Банковские вклады в рублевом исчислении
- Банковские вклады в иностранной валюте

В качестве элементов договора банковского вклада законодатель выделяет:

- 1) Стороны. С одной стороны – банк, в исключительных случаях – другие кредитные организации. Банк должен быть зарегистрирован в качестве кредитной организации и иметь учредительные документы (устав). Банки, как правило, создаются в форме хозяйственных обществ – ООО, ЗАО. Термин банк (средние века) – скамья. Вкладчиками или клиентами выступают ФЛ, в том числе граждане РФ, а так же несовершеннолетние от 14 до 18 лет. ЮЛ могут выступать в качестве вкладчика банка, если об этом нет запрета в законе.
- 2) Предмет. В широком смысле – услуги банка, состоящие в действиях по возврату клиенту суммы вклада и процентов, начисленных за пользование средствами вклада. В узком смысле слова – деньги, в т.ч. иностранная валюта, в определенной сумме. В качестве исключения закон называет акции, иные ценные бумаги и векселя
- 3) Порядок заключения и форма договора. По общему правилу договор должен быть оформлен в письменной форме. Вкладчик адресует банку заявление о принятии вклада и выплате процентов, а банк принимает заявление и осуществляет следующие действия: зачисляет вклад на корреспондентский счет вкладчика и выдает об этом письменные документы (сберкнижку, сберегательный или депозитный сертификат, банковский депозит, иной письменный документ).
- 4) Срок. По общему правилу срок может быть установлен указанием на определенную дату, событие, период времени, момент востребования вклада
- 5) Содержание. Его образуют права вкладчика и обязанности банка.

Вкладчик имеет право:

- Потребовать возврата основной суммы вклада
- Уплаты процентов по вкладу
- Соблюдать правила о тайне банковского вклада
- Досрочно расторгнуть договор
- Потребовать возмещения убытков, если банк нарушил условия договора

Банк несет следующие обязанности:

- Исполнить условия договора
- Возвратить основную сумму вклада по истечению срока договора или моменту востребования
- Уплатить проценты по вкладу
- Соблюдать тайну банковского вклада
- Нести ответственность в форме возмещения убытков

Правовая природа договора банковского вклада определяется неоднозначно:

- 1) (Мазуров) относится к договорам иррегулярного хранения, следовательно, тогда надо вернуть теми же купюрами и ту же сумму
- 2) (Флейшец) является разновидностью займа
- 3) (Суханов) это самостоятельный договор, который относится к обязательствам по оказанию финансовых услуг и регулируется нормами гл.44 ГК.

К данному договору в субсидиарном порядке при наличии пробелов могут применяться правила о займе и кредите, а если вкладчик – ФЛ, то нормы о защите прав потребителей.

## **Вопрос №2. Договор банковского счета.**

ГК дает определение договора банковского счета в ст.825 – это соглашение, по которому банк обязуется принять и зачислить на счет, открытый клиенту, денежные средства, а так же выполнять распоряжения клиента по ведению счета, осуществлению иных операций.

Из определения можно выделить его характеристики:

- 1) Договор относится к консенсуальным. Он считается заключенным с момента, когда банку клиент передает денежные средства, которые зачисляются на счет. Существенные условия договора:
  - Его предмет
  - Размер денежной суммы на счете
  - Вид счета
  - Проценты по обслуживанию счета
  - Форма договора
  - Иные условия для отдельных видов банковских счетов
- 2) Двухсторонне обязывающий договор. Он порождает права и обязанности у банка и владельца счета
- 3) Является возмездным договором. По нему владелец счета должен уплачивать банку расходы по совершению операций по счету. Плата за такие услуги определяется по соглашению сторон.
- 4) Публичный договор. Его заключение предлагается всякому клиенту, обратившемуся в банк

В теории ГП существуют различные точки зрения по правовой природе договора банковского счета:

- 1) Суханов: договор банковского счета всегда является публичным
- 2) Ветрянский, Брагинский: этот договор не является публичным, т.к. его стороной может быть ЮЛ, государство и муниципальное образование
- 3) Крашенинников, Толстой: договор может быть как публичным, если его участником выступает гражданин, а так же не публичным, если клиентом является ЮЛ

Элементами указанного договора ГК называет следующие:

- 1) Стороны договора банковского счета. Одна сторона – банк. Однако вместо банка участником договора может выступать кредитное учреждение, обладающее лицензией на открытие банковского счета. Банк как участник договора должен обладать следующими свойствами: быть зарегистрирован в качестве коммерческой организации, иметь лицензию ЦБ РФ на совершение указанных операций. Вторая сторона – клиент. Клиентом принято называть владельца счета – это лицо на имя, которого банк или кредитная организация открывает счет. Владельцами счета могут быть как граждане (не имеет значение их статус), так и ЮЛ, причем коммерческие и некоммерческие, российские и иностранные. В качестве владельца счета могут выступать РФ, субъект РФ и муниципальные образования. Если вклад открывается на имя гражданина, то банк должен установить наличие гражданской правосубъектности.
- 2) Предмет. В широком смысле слова – это банковские услуги. В узком – это действия банка, которые состоят в открытии счета, принятии и зачислении денег на счет, выполнение распоряжений клиента о списании и выдаче денежных сумм, проведение других операций по счету. Исходя из предмета в литературе существуют различные точки зрения по поводу его юридической природы:
  - Шершеневич: относил этот договор к видам бессрочного вклада
  - Гюттгельем: это договор поручения на длительный срок с условием совершения различных взаимосвязанных сделок
  - Флейшиц: это самостоятельный договорный тип, в котором можно выделить таких договоров как: заем, поручение, комиссия
  - Олейник: это самостоятельный договорный тип, который относится к обязательствам об оказании банковских услуг
  - Данный договор включает в себя следующие договоры:
    - i. Предварительный договор, предметом которого является совершение расчетных операций в будущем
    - ii. Договор по поводу остатка денежных средств на счету, который не может рассматриваться ни как заем, ни как хранение
    - iii. Договор по поводу учета меняющегося остатка счета, который близок к договору об оказании услуг (Ефимова)
- 3) Форма. По общему правилу письменная, но способы заключения договора могут быть различными. Наиболее распространенный – заключение договора в виде единого документа, подписанного сторонами. Эта форма применяется в том случае, если участниками договора являются ЮЛ. Заключение договора без составления единого договора
- 4) Срок. Это не существенное условие. Оно определяется по соглашению сторон. Исходя из этого договор банковского счета бывает следующих видов:
  - Срочные договоры, которые делятся на краткосрочные, среднесрочные (до 3 месяцев), долгосрочные (1 год и более) (Инструкция ЦБ РФ...)
  - Бессрочные договоры. Заключаются без определения срока и могут быть расторгнуты по первому требованию владельца счета
- 5) Содержание. Банк по отношению к своему клиенту обязан совершать следующие действия:
  - Вести счет клиента. Это операция, которая имеет целью обслуживание счета в данном банковском учреждении
  - Своевременно совершать поручения клиента, которые касаются расчетно-кассовых операций (ст.845: поступление денег на счет, принятие денег на счет, зачисление денег на счет, их перечисление 3-му лицу, выдача денег со счета, иные операции)
  - Платить клиенту проценты за остаток банковского счета. Проценты могут быть установлены 2 способами: по соглашению сторон в договоре, по ставке банковского процента (ставке рефинансирования)
  - Банк обязан сохранять банковскую тайну по ведению счета клиента. Банковская тайна касается номера и вида счета, операций по счету, сведений о клиенте. Эта информация может быть предоставлена следующим субъектам: самому клиенту по его заявлению,



представителям клиента (например, по доверенности), бюро кредитной истории, если это не запрещено законом, государственным и должностным лицам, если это не запрещено законом. За разглашение банковской тайны закон устанавливает возмещение убытков клиенту, которые взыскиваются в судебном порядке (и реальный ущерб и упущенная выгода).

В свою очередь владелец счета или клиент обязан уплачивать банку расходы по ведению операций по счету. Эта плата устанавливается как вознаграждение за услуги. Он должен предоставлять банку денежное покрытие для ведения счета. Если покрытие недостаточно банк может предложить клиенту:

- Пополнить банковский счет
- Предложить кредитование банковского счета. Кредитование осуществляется на определенную сумму со взиманием процентов на определенный счет и с того времени когда клиент договорился о кредитовании

6) Ответственность банка за ненадлежащее совершение операций по счету. Банк отвечает перед клиентом за следующие правонарушения:

- Несвоевременное зачисление денег на счет (в одном городе 3 дня, в разных городах 7 дней)
- Необоснованное списание банком денежных средств со счета клиента. В судебной практике под необоснованностью понимается нарушение условий договора и нарушение банковского законодательства по расчетным операциям
- Невыполнение указаний клиента о перечислении денежных средств со счета клиента
- Невыполнение указаний клиента о выдаче ему денежных средств и процентов

Ответственность банка наступает по ст.395 ГК и предполагает уплату процентов по учетной ставке. Кроме того возмещаются убытки в части непокрытой неустойкой

ГК устанавливает случаи ограничения распоряжения счета:

- Наложение ареста
- Приостановление операций по счету, если это установлено законом

## **Расчетные отношения.**

**1) Понятие и особенности расчетных отношений**

**2) Формы и виды расчетов**

*Новоселова «Проценты по денежным обязательствам»*

### **Вопрос №1.**

Расчетные отношения это отношения, которые опосредуют поступления платежей от одного участника гражданского оборота к другому за переданное имущество, выполненные работы, оказанные услуги и иные установленные законом действия.

Медведев выделяет 4 признака расчетных отношений:

- 1) Расчетные отношения не имеют самостоятельной экономической роли и преследуют цель передать деньги от должника к кредитору
- 2) Они не являются акцессорными обязательствами и существуют в виде самостоятельных правоотношений
- 3) Это денежное обязательство. Его объектом являются действия по уплате денег, возврату денег, списанию денег. В таком обязательстве существует специфическая ответственность в виде уплаты процентов
- 4) Они носят стоимостной характер и осуществляются, как правило, через банк или кредитную организацию

В правовом отношении расчетные отношения возникают между субъектами гражданского оборота (должником и кредитором) с использованием или без использованием кредитных организаций в связи с осуществлением кредитных платежей за передачу имущества, выполнение работы, оказание услуг или по иным основаниям.

Регулирование расчетных отношений базируется на следующих правовых источниках: в ГК (гл.46 - расчеты), ФЗ «О ЦБ РФ», указы Президента, постановления Правительства, инструктивные письма ЦБ РФ и МинФина, акты международного права.

ГК РФ содержит 2 вида норм о расчетах:

- Общие нормы
- Специальные нормы

Их соотношение: если отсутствует специальное правило, то применяется общая норма.

## **Вопрос №2.**

В доктрине ГК расчеты делятся по формам

- Безналичные – осуществляются через кредитную организацию и используются в предпринимательской деятельности
- Наличные – осуществляются непосредственно самим должником его кредиторы передачей денег

По статусу субъектов:

- Расчеты между гражданами (они являются, как правило, наличными и употребляются в потребительских отношениях)
- Расчеты с участием ЮЛ и ИП. Такие расчеты являются безналичными и установлен лимит суммы по одной сделке между указанными лицами
- Расчеты между публично-правовыми образованиями. Они осуществляются в форме безналичных расчетов

ГК безналичные расчеты делит на следующие виды:

- Платежные поручения
- Расчеты по аккредитиву
- Расчеты по инкассо
- Расчет чеками
- Иные формы расчетов, которые установлены банковскими правилами и обычаями делового оборота (например, векселя)

В соответствии с деловыми обычаями в банковской сфере принято выделять:

- Одногородные расчеты
- Междугородные расчеты
- Расчеты в рамках одного субъекта РФ
- Расчеты в рамках 2-х и более субъектов РФ
- Международные расчеты

Банк может обслуживать клиента через корреспондентский счет, который открывается на его имя или через расчетный центр, который действует в банке России.

В соответствии с действующим законодательством расчеты как юридически значимые действия обладают рядом специфических особенностей:

- Они могут осуществляться и при отсутствии расчетных отношений с банком
- Участниками расчетов выступают: плательщик, получатель, банк плательщика, банк получателя
- Предметами расчетов выступают взаимосвязанные сделки по перечислению или поступлению денежных средств

Термин форма расчетов следует отличать от расчетных документов. Расчетный документ это юридическая форма осуществления расчетной операции, которая содержит ряд реквизитов: наименование и форма расчета (код), номер, число и год выписки, вид платежа, наименование плательщика, номер его счета и ИНН, наименование и место нахождения банка плательщика, БИК, номер корреспондентского счета или субсчета, наименование получателя денежных средств, номер его счета или субсчета и ИНН, наименование и место нахождения банка получателя, его БИК, номер корреспондентского счета или субсчета, назначение платежа, сумма платежа (прописью и цифрами), очередность платежа, вид документа, на основании которого делается платеж, подписи уполномоченных лиц и оттески печати.

## **Формы безналичных расчетов. Платежные поручения.**

Платежное поручение – это форма безналичных расчетов, вследствие которых банк плательщика обязался по поручению плательщика списать с его счета денежные средства на счет указанного им лица в этом же или ином банке в срок, который установлен законом, если иной срок не установлен банковским договором или обычаями делового оборота.

Отличия банковского поручения состоят в следующем:

- 1) Перевод денежных средств осуществляется за счет самого плательщика

- 2) Перевод осуществляется банком на счет, который указал плательщик
- 3) Перевод осуществляется в установленные законом, банковским договором или обычаями делового оборота сроки. По сложившимся правилам совершение таких операций платеж осуществляется за 2 или 5 дней, если плательщик и получатель находятся в одном городе, если они являются иногородними, то срок удлиняется, как написано в банковских инструкциях – до разумного.

Платежное поручение как документ должно соответствовать определенным требованиям

- 1) Основное требование: закон и банковские правила определяют его форму и реквизиты
- 2) По содержанию такой документ должен отвечать требованиям закона и иных п.а.
- 3) Данный документ действителен в течение 10 дней со дня выписки при этом день выписки в счет не принимается
- 4) Платежное поручение применяется с целью предоплаты по договору поставки или уже за поставленный товар, если поставка осуществлялась постоянными и равномерными партиями – такой платеж принято называть плановым
- 5) Банк сохраняет за собой право уточнить содержание платежного поручения, может не исполнить его и даже вернуть его плательщику. Срок возврата должен соответствовать пробегу почтово-телеграфной корреспонденции (если другом регионе, то может удлиниться).

Если банк плательщика принял платежное поручение, то он обязан совершить расчет и уведомить об этом своего клиента. Уведомление должно быть письменным в форме извещения.

Банк плательщика несет перед клиентом имущественную ответственность. Она может осуществляться в 2 формах:

- Плата процентов в соответствии со ст.395 ГК или законной неустойки
- Возмещение убытков

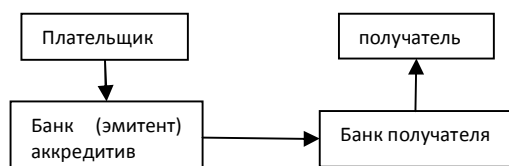
Перед плательщиком несет ответственность и получатель платежа, который обязан информировать его о получении денежных средств. По поручению получателя эти действия может выполнить его банк.

### **Аккредитив.**

Это форма безналичных расчетов и одновременно способ обеспечения исполнения обязательств, т.к. деньги по аккредитиву перечисляются после отгрузки товара или исполнения должником обязательства.

Аккредитив может выступать как документарный аккредитив – это форма расчета, когда оплата производится после получения документов на товар.

С точки зрения закона по аккредитиву банк плательщика по его поручению открывает аккредитив с указанием банка эмитента и дает обязательства произвести платеж покупателю и оплатить сумму по переводному векселю.



В соответствии с законом признаками аккредитива являются следующие:

- 1) Аккредитив это денежное обязательство под условием предоставления документов, указанных в аккредитиве
- 2) Аккредитив это сделка, которая обособлена от расчетного обязательства и договора, на основании которого происходит платеж получателю, т.к. банк эмитент не является стороной по такому договору
- 3) Банк осуществляет платеж по аккредитиву от своего имени, но по поручению клиента
- 4) Банк может осуществить платеж за счет собственных средств, а не за счет средств клиента. Однако если у клиента имеются собственные средства, то аккредитив может быть обеспечен ими
- 5) Аккредитив выставляется в банк эмитента и порождает не одну, а несколько взаимосвязанных между собой сделок (перечисление денег банку получателя, уведомление получателя о пополнении счета, уведомление плательщика об исполнении обязательства по расчетам)

В качестве плательщика в аккредитиве может выступать покупатель по договору, а так же лицо имеющее право на аккредитив.

Банк плательщика называется банком эмитента, т.к. он может выставить аккредитив в форме простого векселя. Банк получателя называется банком исполнителя. Получатель денежных средств именуется продавцом или бенефициаром. В доктрине гражданского права выделяют 4 стадии прохождения аккредитива:

- Поручение плательщика банку эмитенту об открытии или выставлении аккредитива с дачей инструкции о платеже
- Передача полномочий от банка эмитента к банку исполнителя или получателя
- Предъявление продавцом или бенефициаром документов, указанных в аккредитиве и свидетельствующих об отгрузке товаров
- Совершение банком исполнителя платежа против принятых им документов

Если банк эмитента и банк получателя совпадают в одном лице, то отсутствует 2 стадия прохождения аккредитива.

Закон выделяет следующие виды аккредитива:

- 1) По волеизъявлению банка эмитента и плательщика
  - Отзывной аккредитив. Такой аккредитив зависит от волеизъявления банка эмитента и плательщика, может быть изменен или отменен по воле плательщика
  - Безотзывной аккредитив. Это форма аккредитива, которая не подлежит изменению или отмене без согласия получателя платежа. Если безотзывной аккредитив подтвержден документами об исполнении обязательства, он трансформируется в такую форму аккредитива, которую называю «подтвержденный аккредитив»
- 2) По покрытию денежными средствами
  - Покрытый (депонированный) аккредитив. Это форма аккредитива в силу, которой банк эмитент перечисляет денежную сумму по аккредитиву (покрытие) за счет средств самого плательщика или предоставляет ему кредит для перечисления в исполняющий банк
  - Непокрытый (гарантированный) аккредитив. Это форма расчета, по которому первый бенефициар имеет право дать поручение банку эмитенту перевести часть или все права по аккредитиву второму бенефициару

ГК выделяет переводные аккредитивы (трансферабельные) – это форма расчетов, при которой второй бенефициар имеет право получить покрытие по аккредитиву полностью или частично.

Аккредитив оформляется соглашением сторон. Участниками такого соглашения являются: плательщик (покупатель), получатель (продавец).

В договоре должны быть определены следующие условия:

- 1) Определен банк эмитент
- 2) Установлен вид аккредитива
- 3) Определена схема расчетов
- 4) Установлен способ извещения продавца об открытии аккредитива
- 5) Должны быть определены документы по аккредитиву
  - а) Установлен их перечень
  - б) Дана их характеристика
- 6) Определяется срок предоставления документов после отгрузки товаров
- 7) Стороны могут согласовать иные условия по своему соглашению

### **Инкассовые расчеты.**

Это форма расчетов, при которой банк эмитент обязуется по поручению клиента и за его счет осуществить действия по поручению от плательщика платежа или акцепта платежа (согласие на платеж).

Признаками инкассо служат:

- 1) Поручение клиента банку получить (инкассировать) деньги от плательщика или получить согласие на доплату денег (акцепт платежа)
- 2) Банк выполняет поручения за счет средств клиента
- 3) Поручения выполняются банком эмитентом самостоятельно или с помощью исполняющего банка

Классификация инкассо проводится по определенным видам:

- Чистая инкассо – это вид инкассо, которая осуществляется на основании финансовых документов (таких как вексель, чек или долговая расписка)
- Документарное инкассо – это вид инкассо, по которому получение платежа осуществляется на основании коммерческих документов (это счета, коносаменты, накладные и т.п. документы)
- Принято выделять инкассо платежных документов
- Инкассо на основании платежных поручений

Платежное требование это форма расчетного документа, в котором содержится требование кредитора или получателя денежных средств к должнику или плательщику об уплате денежной суммы через банк на основании договора.

Платежное поручение бывает двух видов:

- С предварительным акцептом платежа
- Без акцепта платежа

Срок акцепта по таким поручениям должен соответствовать не более 5 рабочим дням.

Инкассовое поручение это вид расчетного документа, по которому плательщик производит списание денежных средств в бессрочном порядке на основании заявления получателя и приложенных к нему документов.

### **Чеки.**

Это ценная бумага, которая содержит ни чем не обусловленное требование чекодателя банку произвести платеж указанной в чеке денежной суммы чекодержателю.

В чековом обязательстве выделяют следующие стороны:

- 1) Чекодатель – это должник по какому-либо гражданско-правовому обязательству
- 2) Плательщик – это банк, где чекодатель имеет денежные средства на счете
- 3) Чекодержатель – это кредитор по гражданско-правовому обязательству

В доктрине гражданского права чек рассматривают как суррогат денежного обязательства, т.к. обязательство считается исполненным не в момент выдачи чека, а в момент получения денежных средств по нему.

В чековом обязательстве принято выделять следующие особенности:

- 1) Основным должником по чеку является чекодатель
- 2) Чекодержатель не состоит с банком в обязательственных отношениях, т.к. банк не согласовывал с ним выдачу чека и не отвечает перед ним за его не оплату
- 3) Чековое обязательство является абстрактным, не имеет правового основания и не связано с другими обязательствами
- 4) Чек является безотзывным обязательством, т.е. оплата по нему происходит в любой период времени по факту предъявления чека банку
- 5) Условия выплаты процентов по чеку являются ничтожными

Форма чека установлена в одноименном законе «О чеках» 1931г. Этот закон является приложением к Женевской конвенции.

В чеке должны иметь место следующие реквизиты:

- Наименование «чек»
- Поручение банку выплатить определенную денежную сумму
- Наименование плательщика и указание счета
- Указание валюты платежа
- Дата и место составления чека
- Подпись чекодателя

Виды чеков. Принято выделять:

- Расчетные чеки. Они применяются только при безналичных платежах
- Чеки для получения наличных денег. При наличных платежах.
- Кроссированные. Это перечеркнутые чеки на лицевой части их имеются 2 параллельных линии, ограничивающие круг держателей. Бывают 2 видов:
  - Общие кроссированные чеки. Между параллельными линиями в них имеется отметка «банк» или отсутствует какое-либо обозначение
  - Специальные. В этих чеках между параллельными линиями имеется наименование банка
- Чеки бывают именными. Определено наименование держателя чека
- Предъявительские чеки. Личность держателя устанавливается на основании документа, подтверждающего личность
- Ордерные чеки - на них делаются передаточные надписи, в силу которых чек может переходить от 1 лица к другому

Чек как юридический документ порождает денежное обязательство. За нарушение такого обязательства закон устанавливает гражданско-правовую ответственность. Она может наступить в следующих формах:

- Выплаты основного долга по такому обязательству
- Выплачиваются расходы по обороту чека
- Выплачиваются проценты. Они могут быть указаны в самом чеке или установлены по ставке рефинансирования ЦБ

За не исполнение денежного обязательства по чеку установлен сокращенный срок исковой давности – 6 месяцев.

### Вопрос №3.

Банковское законодательство к иным формам расчета относит:

- а) Переводы через предприятия связи. Такие расчеты регулируются ФЗ «О связи» и ФЗ «О почтовой связи». В соответствии с названными источниками клиент вправе осуществить перевод в денежной сумме своему кредитору. При этом предприятие связи обязано информировать его о поступившем платеже и выплатить его в установленный срок. Предприятие связи осуществляет расчеты между клиентами с выплатой ему вознаграждения. Ставки такого вознаграждения (тарифы) регулируются законом.
- б) Электронные формы расчетов. Пластиковые карты, посредством которых их обладатели имеют право рассчитываться за товар, услуги, выполненные работы. Реквизиты пластиковой карты должны соответствовать расчетному счету клиента в банке. Банк обязан обслуживать счет, следить за безопасностью использования карты, списывать или зачислять на нее деньги, осуществлять иные действия в соответствии с договором об обслуживании
- в) Вексельная форма расчета. Она осуществляется на основании специальных положений ГК (о ценных бумагах, о кредитовании, о расчетах), ФЗ «О простом и переводном векселе», постановление 7 августа 1937г «О введении в действие положения о простом и переводном векселе», вексельная конвенция.

Термин вексель может употребляться в следующих правовых значениях:

- 1) Вексель – это ценная бумага. Вексель должен обладать формой, установленной законом и вексельными реквизитами. Среди них можно выделить: вексельную метку, вексельную сумму, срок платежа по векселю, место платежа, наименование плательщика (трассата), наименование первого приобретателя, дата выдачи (дата эмиссии), подпись векселедателя. Вексель как ценная бумага делится на
  - простой вексель
  - переводной вексель

Отличие: права по переводному векселю могут переходить от одного держателя к другим держателям на основании специальной передаточной надписи – «приказу». Разновидностью передаточной надписи является индоссамент. Способ передачи векселя по подписи не приказу или иной близкой ему подписи. Индоссаменты бывают полными (по ним права переходят в целом от одного лица к другому), инкассовыми (это передаточный индоссамент), залоговыми (они обеспечиваются с помощью авальной записи). Если индоссамент является полным, то он обращен к конкретному субъекту и именуется именованным.

Выделяют банковые индоссаменты. Они совершаются на специальных формах.

К иным близким способам передачи векселя относится акцепт. В этом случае на вексель ставится отметка – акцептован, согласован. Акцепт бывает 2 видов: срочный (в нем определяется срок передачи векселя), без указания срока. Применительно к отдельным случаям акцепт может быть запрещен:

- если вексель подлежит оплате у 3-го лица, которое является поручителем плательщика и который выплачивает платеж по векселю за счет плательщика и не является обязанным лицом. Такой вексель без акцепта является домицилированным.
  - Если вексель подлежит оплате в ином месте, чем место жительства или место нахождения плательщика
  - Когда вексель подлежит оплате не по факту его предъявления, а через определенный срок
- 2) Это односторонняя сделка по выдаче вексельного обязательства. в такой сделке можно выделить следующих участников:
    - Векселедателя (в переводном векселе - трассант)
    - Плательщика (трассант)
    - Векселедержателя (в переводном векселе - ремитент)

Предметом вексельной сделки является осуществление платежа. Условиями вексельной сделки являются действия векселедателя по оплате обязательств перед должником. Вексель как сделка должен соответствовать закону и иным н.п.а.

- 3) Вексель это денежное обязательство по расчетам. В таком обязательстве существует обязанность векселедателя осуществить платеж в пользу векселедержателя. При этом векселедержатель имеет только права связанные с получением долга.
- 4) Это форма безналичных расчетов

# Страхование.

- 1) Понятие страхования как экономической и правовой категории
- 2) Страхование права и страхование правоотношения
- 3) Формы и виды страхования
- 4) Договор страхования

## Вопрос №1.

Термин страхование употребляется как экономическая и правовая категория. В экономическом смысле страхование – это вид общественно полезной деятельности, при которой граждане и организации заранее страхуют себя от неблагоприятных последствий в имущественной или личной неимущественной сфере путем внесения страховых взносов и получения страховых выплат (премий) при наступлении страхового случая. В узком смысле слова экономисты понимают под страхованием отношения между страхователем и страховщиком по предоставлению страховой защиты в случае наступления страхового случая.

При страховании принято создавать натуральные и денежные резервы с целью возмещения вреда при наступлении страхового случая. Так резервы делят на 3 группы:

- Государственные централизованные фонды
- Фонды самострахования. Они создаются самим хозяйствующим субъектом за счет децентрализованных средств
- Фонды страховой организации. Они создаются специализированными страховыми организациями за счет денежных средств

Экономисты делят страхование на социальное, коммерческое и собственно страхование.

В системе социального страхования существуют государственные выплаты пенсий, пособий и иных социальных выплат. Эта система страхования осуществляется государством.

Коммерческое страхование – осуществляется специализированными страховыми компаниями, которые должны обладать специальной лицензией на право осуществлять страховую деятельность.

Собственно страхование – это отношение, которое складывается между участниками страховой деятельности по поводу выплаты страхового возмещения.

От страхования в экономическом смысле необходимо отличать страховую деятельность. Это деятельность страховщиков по формированию специальных денежных резервных фондов. Страховая деятельность может быть реализована в следующих формах:

- 1) Защита страхователя
- 2) Формирование денежных резервов
- 3) Заключение и исполнение договоров страхования

ФЗ «Об организации страхового дела» отождествляет страховую деятельность с термином страховое дело. Страховое дело это сфера деятельности страховщика по страхованию в силу закона или договора, по перестрахованию, по взаимному страхованию, по осуществлению страховых услуг (страховыми агентами, брокерами).

Страхование как экономическая категория имеет свои истоки. Они базируются на теориях страхового дела:

- 1) Теория возмещения ущерба
- 2) Теория возмещения убытков. Компенсация не только ущерба, но и не полученных доходов
- 3) Теория возмещения вреда. Если субъекту был причинен внедоговорной вред, он подлежит возмещению по средством страхования
- 4) Компенсационная теория. Утраченные имущественные или неимущественные блага компенсируются денежным эквивалентом
- 5) Теория обеспечения (В.И. Серебровский). Страхование имеет задачей защитить права и законные интересы лиц при наступлении страхового случая
- 6) Теория переноса риска. При страховании должны быть созданы коллективные страховые фонды для осуществления страховых выплат

Страхование как правовая категория используется в значении страхового права, страхового правоотношения и договора страхования. Страхование как правовая категория регулируется на основании следующих источников: ГК (гл.48), ФЗ «Об организации страхового дела», ФЗ по отдельным видам и формам страхования (ФЗ «Об обязательном страховании ответственности владельцев транспортных средств», ФЗ «О медицинском страховании», КТМ, ФЗ «об обязательном страховании вкладов»), правила по отдельным видам страхования, акты государственных органов по надзору за страховой деятельностью, локальные страховые акты.

Страхование как юридическая категория базируется на общих и специальных нормах. К общим нормам страхования относят отдельные виды и формы страхования, перестрахования, общие положения о страховании, правовой статус страхователя, страховщика и других участников страхового дела. К особым нормам страхования принято относить страхование имущества, предпринимательского риска, имущественной ответственности, жизни, на случай болезни и несчастных случаев.

## **Вопрос №2.**

В доктрине термин страховое право можно рассматриваться в нескольких значениях

- 1) Это институт гражданского права, который представляет из себя совокупность юридических норм регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения страхователя и страховщика по поводу страховых выплат при наступлении страховых случаев, указанных в законе или договоре страхования. Данный институт имеет в качестве предмета правового регулирования имущественные отношения и личные неимущественные отношения участников страховой деятельности. Метод регулирования – диспозитивный. Принципы института
  - Защита страхователя
  - Свобода заключения договоров страхования
  - Компенсация причиненных лицу убытков
  - Обеспечение интересов страхователя, застрахованного лица и выгодоприобретателя

Такой институт регулируется нормами гражданского права.

- 2) Страхование это институт финансового права (административного права). Такой институт содержит юридические нормы, регулирующие отношения по организации страховой деятельности связанной с выдачей лицензий и приобретения статуса страховщика. Такие отношения регулируются императивными методами, регулируются специальными законами РФ об организации страхового дела.
- 3) Это комплексный правовой институт, который включает в себя финансовые и гражданские отношения по осуществлению страхования, оказанию страховых услуг и по организации страхового дела. В этом институте имеются нормы различной отраслевой принадлежности. В комплексном институте применяются методы диспозитивного и императивного регулирования.
- 4) Самостоятельная отрасль права.

От страхового права следует отличать страховые отношения:

- Имущественные
- Личные неимущественные

Они могут возникать из договора страхования или из прямого указания закона. Такие отношения имеют специфические особенности:

- Обеспечивают защитную функцию
- Они имеют товарно-денежный характер
- Эти отношения имеют стоимостной характер

Страховые правоотношения состоят из 3 элементов:

- 1) Объект – это личные имущественные и неимущественные блага. Среди личных неимущественных благ: вред, причиненный жизни и здоровью гражданина. Среди имущественных благ: страхование имущества, гражданско-правовой ответственности и предпринимательских рисков.
- 2) Участники (субъекты). Страхователь – может иметь статус гражданина и ЮЛ и обязан уплачивать страховщику страховые взносы. Страхователь может быть одновременно выгодоприобретателем – лицом, имеющим права на получение страховых выплат. От страхователя следует отличать застрахованное лицо – это субъект в отношении, которого другое лицо принимает решение о страховании
- 3) Права и обязанности страховщика и страхователя. Страховщиком является специализированная страховая организация, которая обладает признаками ЮЛ, является коммерческой организацией, обладает лицензией на осуществление страхового дела. Среди страховщиков принято выделять: страховые компании, в т.ч. иностранные, общества взаимного страхования, организации перестрахователей. Права и обязанности указанных лиц обычно носят имущественный характер и регулируется на основании договора страхования в силу прямого указания закона или специальных правил о страховании отдельных видов.

## **Вопрос №3.**

В страховых отношениях принято выделять формы и виды страхования. Формы страхования выделяются по основаниям возникновения страховых отношений и делятся на 2 формы:

- Добровольное страхование



- Обязательное страхование

Отличие в том, что обязательное страхование возникает в силу прямого требования закона, а добровольное основывается на договоре и правилах страхования отдельных видов.

В доктрине гражданского права обязательное страхование определяется как форма страхования, которая осуществляется в силу императивного требования закона или независимо от того желает или не желает этого страхователь.

Признаки обязательного страхования:

- Массовость, которая выражается в большом числе застрахованных лиц
- Широта охвата или наличие большого количества объектов страхования
- Всеобщность – т.е. свойство распространения на большие группы лиц
- Всеобъемлемость – она выражается в том, что все объекты страхования подлежат страхованию в соответствии с законом
- Информированность о правилах такого страхования (доступность)
- Квалифицированность – это свойство, в силу которого порядок и условия такого страхования закреплены в законе
- Экономичность – такая форма страхования вводится с учетом доходов населения

В юридической литературе обязательное страхование характеризуется тем, что устанавливается только государством, определяется в соответствии с ФЗ, имеет принудительный характер, осуществляется на условиях и в порядке закрепленных в законе и имеет целью защитить интересы застрахованных лиц.

ФЗ «Об обязательных формах страхования» должен содержать перечень следующих сведений:

- О субъекте
- Об объекте
- О страховых случаях
- О минимальном размере страховой суммы
- О страховых тарифах
- Об уплате страховой премии
- О сроке действия страховки
- О контроле за его осуществлением
- О последствиях не исполнения страхового обязательства

Ст.935 выделяет объекты, которые страхуются в обязательном порядке:

- 1) Жизнь, здоровье и имущество, определенных в законе лиц на случай причинения им вреда включая вред жизни и здоровью и имуществу
- 2) Риск гражданской ответственности страхователя
- 3) Имущество, которое находится в государственной или муниципальной собственности и закреплено за ЮЛ на праве хозяйственного ведения или оперативного управления

В доктрине добровольное страхование определяется как форма страхования, которая осуществляется в силу свободного волеизъявления страхователя и страховщика на основании договора или правил страхования.

Признаки добровольного страхования:

- Заключение договора на основании, которого регулируются страховые отношения
- Диспозитивное регулирование страховых отношений
- Выбор объектов страхования
- Это форма страхования ограничена спросом страхователя на страховую услугу
- Оно действует при своевременной уплате страховых взносов
- Страховое обеспечение зависит от желания страхователя. Он может выбрать пропорциональную систему возмещения, полную систему возмещения или осуществить страхование на иных условиях

В отличие от форм страхования, виды страхования делятся по объекту страховой деятельности или правовому режиму страхования. Принято выделять:

- Имущественное страхование
- Личное страхование (личное неимущественное)

Объектами имущественного страхования выступают: страхование имущества, страхование гражданско-правовой ответственности, страхование предпринимательских рисков. В личном неимущественном страховании объектами являются: жизнь, здоровье, иные объекты, установленные законом.

В юридической литературе виды страхования дифференцируются и по другим критериям:

- 1) По юридической форме страхования
  - Договорное страхование
  - Бездоговорное страхование

- 2) От характера страхового случая
  - Рисковое страхование
  - Безрисковое страхование
- 3) По способу вступления сторон в страховые отношения
  - Обязательное страхование
  - Добровольное страхование
- 4) По объекту страхования
  - Личное страхование
  - Имущественное страхование
- 5) По кругу потребителей страховых услуг
  - Коллективное страхование (например, военнослужащие, страхование работников)
  - Индивидуальное страхование
- 6) По балансовой классификации
  - Страхование активов
  - Страхование пассивов
- 7) По видам страховых случаев
  - Страхование ущерба (возмещение)
  - Страхование соответствующей суммы (обеспечение)
- 8) По видам страховых рисков
  - Страхование от следующих случаев: огня, стихийных бедствий, кражи, наводнения
- 9) По организации страховой деятельности
  - Государственное страхование (например, страхование по социальному обеспечению)
  - Негосударственное страхование (оно осуществляется специализированными не государственными коммерческими организациями)

От характера действий страховщика:

- Коммерческое страхование. Страховщик рассчитывает получить определенную прибыль и одновременно обеспечить страховую защиту страхователя
- Взаимное страхование. Принято выделять комбинированное страхование: двойное страхование, групповое страхование, сострахование, перестрахование.

От организационно-правовой формы страховой организации:

- Страхование государственными компаниями
- АО
- Обществами взаимного страхования
- Кооперативными страховыми организациями

По юридико-техническим способам страхования:

- Множественное (участвует несколько страхователей) может быть двойным или групповым
- Комплексное (обычно делят: сострахование, перестрахование)

Закон «Об организации страхового дела в РФ» выделяет 3 классификации страхования:

- 1) По форме: обязательное, добровольное
- 2) По объекту: личное, имущественное
- 3) От наличия лицензии: 23 вида

Особо выделяется следующая классификация:

- Отрасль страхования
- Подотрасль страхования
- Виды страхования

Отрасли бывают 2-х видов

- 1) личная, в которой выделяют 2-е подотрасли:

- страхование жизни
  - на случай смерти
  - достижения определенного возраста
  - наступление иного события
  - пенсионное
  - на случай периодических выплат
- страхование от несчастных случаев и болезней
  - делят на виды по объекту
- медицинское страхование
  - делят на виды по объекту

## 2) имущественное страхование. Подотрасли:

- страхование имущества. Виды:
  - страхование средств наземного транспорта
  - страхование при перевозках ж\д транспортом, воздушным транспортом, водным транспортом
  - страхование грузов
  - страхование с\х строений
  - страхование имущества граждан и ЮЛ
- страхование гражданско-правовой ответственности. Включает в себя:
  - ОСАГО
  - Страхование ответственности владельца воздушного судна, водного транспорта, ж\д транспорта
  - Организаций эксплуатирующих опасные объекты
  - Ответственность за не исполнение обязательств
  - За причинение вреда
- страхование предпринимательских рисков
  - страхование предпринимательских рисков
  - финансовых рисков

Закон выделяет комбинированные виды страхования (например, сострахование) – это страхование одного объекта, по одному договору страхования, совместно несколькими страховщиками. Закон выделяет признаки сострахования:

- объектом правоотношения является один объект
- страховой случай должен быть единым
- сострахование осуществляется на основе единого договора
- страхователем является одно лицо, а страховщиками являются несколько лиц

Сострахователи несут по общему правилу солидарную ответственность, а если она регулируется договором – она может быть долевой.

Перестрахование – это страхование страховщиком принятого на себя по договору страхования обязательства по выплате страхового возмещения полностью или частично у другого страховщика. Признаки:

- этот вид страхования всегда носит имущественный характер
- он оформляется в виде цессии (ретро цессия)
- застрахованное лицо одновременно является выгодоприобретателем и имеет право на получение страховых выплат

ГК особо выделяет:

- двойное страхование – это страхование одного и того же объекта от одного и того же страхового случая, на один и тот же срок страхования, у нескольких страховщиков при условии, если страховая сумма в совокупности превышает предмет страхования. Страховой случай должен быть однотипным. При двойном страховании существует солидарная форма ответственности, субсидиарная и долевая
- групповое страхование – это страхование посредством одного договора нескольких застрахованных лиц, которые одновременно являются выгодоприобретателями. Используется при коллективном страховании жизни. Это семейное страхование, медицинское страхование.

### **Вопрос №4. Договор страхования.**

ГК определяет заключение договоров имущественного и личного страхования. Имущественное страхование регулируется ст.929, а личное - ст.934. отличие этих договоров заключается в следующем:

- 1) дифференциация по объекту страхования. В договоре имущественного страхования – имущество, гражданско-правовая ответственность и предпринимательский риск. В договоре личного страхования – жизнь, здоровье, иные не имущественные блага
- 2) отличия по характеру страхового случая. В договоре имущественного страхования страховой случай должен быть связан с наступлением убытков, т.е. носить вредоносный характер. В договоре имущественного страхования вредоносных последствий может и не быть.
- 3) По разному именуются страховые выплаты. Имущественное – страховое возмещение (носит комплексный характер), личное – страховая сумма (не имеет комплексного характера, а является мерой защиты)

- 4) В личном страховании страховой случай – это событие, которое не обязательно обладает признаками случайного и вероятностного характера. В имущественном страховании страховой случай – это всегда случайное и вероятностное событие
- 5) В личном страховании приоритетной защитой пользуется застрахованное лицо, в то время как в имущественном страховании это может быть выгодоприобретатель

Договор страхования – это соглашение, по которому страховщик обязуется за определенную плату (страховую премию) предоставить страхователю или 3-му лицу по договору (застрахованному лицу) страховую защиту с выплатой страхового возмещения или страховой суммы.

Признаки договора страхования:

- 1) Двухсторонняя сделка. Для ее заключения требуется не только волеизъявление страхователя, но и согласие страховщика
- 2) Возмездный договор, который предполагает встречное предоставление страховщика страхователю. В литературе существует 4 точки зрения по этому вопросу
  - Возмездность определяется характером страховых выплат (Белых)
  - Возмездность это плата за услуги страховщика (Соловьева)
  - Возмездность это внесение страховой премии с условием получения страхового возмещения при наступлении страхового случая (Иванов)
  - Возмездность предполагает оказание страховой защиты страхователю (Кудяков)
- 3) Данный договор порождает взаимные обязательства сторон, т.е. права и обязанности возникают и у страхователя и страховщика
- 4) Является реальным по общему правилу и считается заключенным с того момента когда страхователь уплатил страховую премию страховщику. Договор может быть консенсуальным, если это предусмотрено законом и для заключения такого договора требуется получения акцепта от страховщика
- 5) Является юридической формой выражения отношений между страхователем и страховщиком
- 6) Договор страхования заключается на случай наступления страхового случая, следовательно, 2 точки зрения
  - Это условная сделка
  - Это безусловная сделка
- 7) Относятся к алеаторным сделкам
- 8) Договор страхования может быть только срочным. Бессрочных договоров страхования заключить нельзя

По договору страхованию предполагается выплата денежного возмещения, следовательно, поражает денежное обязательство. В договоре страхования всегда присутствует письменная форма.

Ограниченная ответственность страховщика.

Элементы договора страхования:

- 1) Стороны. Участники договора страхования называются: страхователь – это лицо, которое выплачивает страховщику страховую премию для получения страховой защиты. В качестве страхователя могут выступать и ФЛ и ЮЛ. Страховщик – это специализированная страховая организация, которая имеет лицензию на право оказания страховой деятельности. В качестве участников в договоре могут выступать застрахованные лица. К ним закон относит самого страхователя и 3-х лиц, например, выгодоприобретателя. Выгодоприобретатель – это лицо, которое имеет право на получение страховых выплат при наступлении страхового случая. В отличие от указанных лиц в договоре могут быть задействованы субъекты, которых уполномоченный государственный орган страхует в обязательном порядке (например, обязательное страхование военнослужащих).
- 2) Форма. Общее правило: форма договора может быть простой письменной. Закон не предусматривает устной формы для данного договора и заключение договора в форме конклюдентных действий. Порядок заключения может осуществляться 2 способами
  - Составление одного документа, подписанного страхователем и страховщиком. Этот документ называется договором страхования. К такому договору, если это установлено правилами страхования должны быть приложены правила страхования личных имущественных или личных неимущественных благ
  - Подача заявления страхователем страховщику с просьбой заключить договор страхования и получение согласия страховщика заключить такой договор. Согласие страховщика должно быть оформлено в виде соответствующего страхового документа:
    - Страхового полиса
    - Страхового свидетельства

- Страхового сертификата
- Квитанция

Страховой полис – это страховой документа, выданный страховщиком как факт заключения сделки о страховании и условиях его заключения. Принято выделять следующие виды страховых полисов

- Разовый полис. Он выдается страхователю, если известен предмет страховой деятельности
- Генеральный страховой полис. Выдается в случае страхования однородного имущества (например, на партию груза отправленную грузоотправителем). Генеральный полис отличается от разового следующими признаками:
  - Он предусмотрен при систематичном страховании
  - Он фиксирует однородный предмет договора страхования
  - Он содержит однородные (сходные) условия заключения страховой сделки
  - Подтверждает определенный срок действия договора страхования
  - Выдается в соответствии с правилами страхования отдельных видов страховой деятельности

Правовая природа генерального полиса:

- 1) Генеральный полис именуется организационным договором, т.к. по нему могут проходить не один, а несколько страховых сделок
- 2) Это самостоятельный гражданско-правовой договор, который рассматривается в качестве способа заключения договора страхования

Генеральный страховой полис может быть 2-ух видов:

- С непрерывным правовым покрытием. По любой партии товара должен быть документ бухгалтерской отчетности
  - Полис с подтвержденным покрытием. По каждой партии товара должно быть заявление страховщика о его принятии к страхованию
- 3) Предмет. В широком смысле слова предметом договора страхования являются страховые услуги, который оказывает страховщик страхователю. В узком смысле слова – это действия страховщика по оказанию страховой защиты страхователю, если наступает страховой случай. Принято выделять:
    - Материальный предмет страхования – являются имущественные и личные неимущественные блага
    - Юридический предмет страхования – это действия страховщика в соответствии с условиями заключенного договора страхования
  - 4) Страховой случай. Это событие на случай, которого осуществляется страховая деятельность. К таким событиям закон относит: болезнь, стихийное бедствие, противоправные действия 3-х лиц
  - 5) Размер страховой суммы. Это сумма, в пределах которой страховщик обязан выплатить страхователю страховое возмещение. Страховая сумма может быть определена в полном объеме, применительно к убыткам, рассчитана по пропорциональной системе или установлена в частичном объеме возмещения. Страхователь, которой не согласен со страховой суммой вправе оспорить ее в судебном порядке
  - 6) Срок действия договора. Он определяется определенным периодом времени или указанием на конкретную дату
  - 7) Элементом договора страхования выступает страховая стоимость – это оценка предмета страхования
  - 8) Страховой взнос. Это оплата по договору страхования, которая соответствует страховому тарифу. В свою очередь страховой тариф определяется не ниже ставки страховой премии
  - 9) Страховая выплата. Это сумма, которая полагается страхователю по договору при наступлении страхового случая

ГК определяет условия, которые необходимы для договора страхования отдельных видов.

Для имущественного страхования такими условиями являются:

- Определение имущества и его вида
- Характер события на случай которого осуществляется страхование (страховой случай)
- Размер страховой суммы
- Срок, на который заключен договор

Для личного страхования в договоре обязательными являются следующие условия:

- Сведения о застрахованном лице

- Характер события на случай наступления, которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование
- Размер страховой суммы
- Срок действия договора

Договор страхования может рассматриваться как гражданско-правовое обязательство. Такое обязательство может быть имущественным или личным неимущественным. Оно относится к регулятивным правоотношениям. В литературе имеется точка зрения, согласно которой такое правоотношение может быть охранительным, т.к. страховщик обязан предоставлять страхователю или 3-му лицу страховую защиту. Такое правоотношение является относительным. В нем заранее установлены и кредитор и должник, а так же права и обязанности, которые на них возлагаются.

С точки зрения гл.48 ГК страховщик обязан выполнять следующие действия

- 1) Осуществлять страхование только тех объектов, страхование которых допускается. Нельзя застраховать следующие интересы:
  - Противоправные интересы
  - Не допускается страхование убытков от участия в играх, лотереях и пари
  - Не допускается страхование расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников
- 2) Страховщик обязан соблюдать тайну страхования. Закон содержит сведения, которые обязан предоставить страховщику страхователь при заключении договора. Они определяются как необходимые условия договора страхования. Такие сведения не подлежат разглашению, если иное не установлено законом. Ст.946 запрещает разглашать сведения о самом страхователе, о застрахованном лице, о выгодоприобретателе, о состоянии из здоровья и об имущественном положении
- 3) Страховщик обязан ознакомить страхователя с условиями договора и правилами страхования отдельных видов страховой деятельности. Если это не соблюдено, то страхователь имеет право отказаться от заключения договора
- 4) Страховщик обязан установить вид имущественного страхования, разъяснив страхователю, что оно может быть не полным (ниже страховой стоимости), дополнительным (когда к участию в возмещении страховой выплаты привлекаются другие страховщики), когда страхование может быть выше страховой стоимости объекта страхования (в этом случае страхователь имеет право получить не только страховую стоимость объекта, но и возместить понесенные убытки)
- 5) Осуществить замену застрахованного лица или выгодоприобретателя по письменному заявлению страхователя
- 6) Страховщик имеет право прекратить договор страхования, если это установлено законом или самим договором. Страхователь по договору имеет право на досрочное или одностороннее его прекращение
- 7) Страховщик обязан принять на себя права страхователя на возмещение ущерба. Это действие именуется суброгацией.

Иные обязанности страховщика могут быть предусмотрены в законе или договоре страхования определенного вида.

Страхователь по договору обязан

- 1) Выплачивать страховую плату (страховую премию)
- 2) Имеет право на страховое возмещение (страховую выплату)
- 3) Обладает правом на тайну страхования
- 4) Имеет право заменить застрахованное лицо или выгодоприобретателя
- 5) Имеет право выбрать форму страхового возмещения
- 6) Имеет право на досрочное прекращение договора
- 7) Имеет право информацию о страховой услуге

Ответственность по договору страхования носит имущественный характер и предполагает возмещение страхователю убытков в полном объеме или в размере, установленной стоимости объекта страхования. Договором может быть установлены взыскания процентов по договору страхования, а так же неустойка в твердой денежной сумме.

## **Договор поручения.**

- 1) Понятие и юридические характеристики договора поручения
- 2) Содержание договора поручения

### Вопрос №1.

Данный договор известен со времен Римского права. Он использовался как способ представления интересов другого лица и имел целью совершить определенные юридические действия за счет этого лица.

Данному договору посвящена гл.49 ГК. Она устанавливает понятие договора поручения, как соглашение, по которому поверенный обязуется совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия.

Особенности данного договора:

- 1) Он является двухсторонним договором и порождает права и обязанности участников при наличии волеизъявления
- 2) Такой договор является консенсуальным и считается заключенным при наличии условий, установленных законом. ГК к таким условиям относит:
  - Предмет договора – им являются только юридические действия, которые совершает поверенный от имени и за счет доверителя
  - Вознаграждение поверенному. Оно определяется способами
    - i. Может быть определено в самом законе
    - ii. Иных н.п.а.
    - iii. Определено в договоре
  - Иные условия, установленные в законе

- 3) Данный договор является возмездным и предполагает выплату вознаграждения поверенному

Договор поражает одностороннее обязательство у доверителя. Если поверенное лицо совершило в пользу доверителя юридические действия, то права и обязанности по нему возникают у доверителя.

В отличие от других представительских обязательств договор поручения отличается тем, что его предметом выступают только юридические действия, поверенное лицо действует не самостоятельно, а от имени и за счет доверителя, в отношениях с 3-ми лицами у поверенного не возникают права и обязанности – они возникают у доверителя.

Элементы договора поручения:

- 1) Стороны. Поверенный – лицо, которое обязано совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия. Доверитель – это лицо, в пользу которого возникают права и обязанности с 3-ми лицами. В качестве поверенного и доверителя могут выступать граждане обладающие дееспособностью, а так же ЮЛ.
- 2) Предмет. Это только юридические действия. Это только определенные действия.
- 3) Вознаграждение – плата по договору
- 4) Форма договора. По общему правилу договор может быть заключен в письменной форме путем составления
  - 1 документа, подписанного сторонами
  - Выдачи доверенности
  - Совершения иного действия, свидетельствующего о заключении договора.

Договор может быть и устным, если это предусмотрено специальным законом.

- 5) Содержание. Договор поручения порождает права и обязанности, как у поверенного, так и у доверителя.

Поверенный по договору несет следующие обязанности:

- 1) Должен выполнить поручение доверителя с точным соответствием с его указаниями, т.е. поручение должно соответствовать интересам доверителя и тому определенному юридическому действию, на которое указал доверитель. Исключение – ст.973 дает возможность отступить от поручения, если изменились обстоятельства дела, нельзя запросить доверителя об исполнении поручения или от него не получен ответ в разумный срок. Исключение содержится и в норме о коммерческом представительстве. Коммерческий представитель может отступить поручения доверителя
  - а) В его интересах
  - б) Известив его в разумный срок

В теории гражданского права принято отличать категории отступления от указаний доверителя и выход за пределы полномочий поверенным. В первом случае речь идет о правомерном действии регулирование, которого осуществляется в рамках закона. Во втором случае – о неправомерном действии, которое рассматривается

- а) Как форма злоупотребления правами доверителя

- б) Как оспариваемая сделка, квалифицированный состав которой предусмотрен ст.183 ГК
- 2) Он должен выполнить поручение лично. 2 исключения:
    - а) Для исполнения поручения может прибегать к помощи 3-х лиц
    - б) Может передать исполнение при наличии условия о передоверии
  - 3) Поверенный обязан информировать доверителя о ходе исполнения поручения. Информация предоставляется по первому требованию доверителя, в запрашиваемом объеме и передается в установленной форме. Формой передачи информации
    - а) Отчеты в письменном виде
    - б) Приложение сопутствующих документов
  - 4) Передать все полученное по сделке доверителю
  - 5) Поверенный обязан по окончании выполненного поручения возвратить доверителю доверенность

Доверитель по договору обязан:

- 1) Выдать поверенному доверенность, заключить договор, передать полномочия иным установленным законом способом
- 2) Обязан принять исполнение от поверенного
- 3) Передача средств для исполнения поручения. Речь идет об оплате соответствующих действий, о возникших издержках и их компенсации, об оплате вознаграждения поверенному. Если поверенный осуществляет юридические действия безвозмездно, то такие средства для исполнения поручения не передаются
- 4) Уплатить вознаграждение поверенному

ГК определяет основные права доверителя и поверенного. Основное права доверителя в даче указаний по совершению поручения, а основное права поверенного заключается в исполнении поручения за вознаграждение или безвозмездно от имени доверителя и за его счет.

Закон содержит другие права доверителя и поверенного. Так доверитель имеет право на отмену поручения, если он утратил интерес к совершаемому юридическому действию или изменились существенным образом обстоятельства. Отмена поручения может быть и по другим обстоятельствам: смерть поручителя, ликвидация поручителя (как ЮЛ), признание его банкротом, несостоятельность.

Поверенный имеет право отказаться от исполнения поручения с соблюдением следующих условий:

- 1) Поручение не может быть исполнено в силу закона
- 2) Если поручение не отвечает нравственным нормам, положениям о гуманности
- 3) Если лицо утратило статус поверенного в связи с прекращением его правоспособности (смерть, ликвидация ЮЛ)

## **Договор комиссии**

- 1) Понятие договора комиссии и его элементы**
- 2) Содержание договора комиссии как гражданско-правового обязательства**

### **Вопрос №1.**

Термин комиссия употребляется в гражданском праве в нескольких правовых значениях

Как гражданско-правовая сделка (договор). Это соглашение, по которому одна сторона, именуемая комиссионером, обязуется выполнить поручение другой стороны комитента за вознаграждение от собственного имени, но за счет комитента. Договор комиссии отличается от других сделок следующими характеристиками:

- 1) Носит консенсуальный характер
- 2) Является возмездным договором
- 3) Порождает взаимные права и обязанности у комиссионера и комитента
- 4) Такой договор относится к договорам об оказании посреднических услуг

Договор комиссии следует отличать от договора поручения

- Он не порождает представительских отношений, т.к. комиссионер действует от собственного имени, но за счет комитента и всегда имеет право на вознаграждение
- Комиссионер является стороной в отношениях с 3-ми лицами
- Договор комиссии имеет особый предмет, который состоит в совершении одной или нескольких сделок

Комиссия как договор обладает определенными целями:



- 1) Оформление торгово-посреднических услуг
- 2) Юридическая форма реализации имущественных отношений, вытекающих из комиссионного обязательства
- 3) Это форма, в которой осуществляются определенные услуги с ценными бумагами, иным имуществом, в т.ч. через фондовые биржи, страхование сделки и сделки о передаче товара на реализацию (консигнации)

В договоре комиссии принято выделять следующие элементы:

- 1) Стороны или участники договора. Комитент – это лицо, которое дает поручение комиссионеру выполнить за вознаграждение от собственного имени и за счет комитента сделку или несколько сделок. Комиссионер – это лицо, которое действует по поручению комитента
  - а) За вознаграждение
  - б) От собственного имени
  - в) За счет комитента

Комиссионер в гражданском обороте может выступать в нескольких правовых статусах

- а) Собственно комиссионера, т.е. лица оказывающего посреднические услуги по реализации товара на товарном рынке
- б) Брокера – лицо реализует ценные бумаги на фондовом рынке
- в) Дилера – лицо, которое реализует ценные бумаги, оказывает страхование услуги, осуществляет передачу товара
- г) Консигнатора – лицо, которое реализует товар со склада

Комитентом и комиссионером могут быть и ФЛ и ЮЛ

- 2) Предмет. В широком смысле слова выступает оказание посреднических услуг при осуществлении товарных операций. В узком смысле слова – совершение одной или нескольких сделок по поручению комитента. Сделка отличается от юридического действия следующими качествами
  - а) Правомерным характером
  - б) Целевой направленностью
  - в) Соответствием воли и волеизъявления участников
  - г) Отнесение его к юридическим действиям, а не событиям

Сделки должны осуществляться в соответствии с поручением комитента, за вознаграждение и от имени комиссионера.

- 3) Форма. К ней применяются общие правила о формах сделки. Если участники ЮЛ, то договор оформляется письменно. Если сумма комиссии свыше 10 МРОТ, то так же письменно
- 4) Цена договора комиссии. Определяется в виде процентов от реализуемых посреднических услуг по торговым операциям. В цену договора включаются издержки на совершение сделок, размер вознаграждения комиссионеру
- 5) Срок. Может быть установлен указанием на период времени, конкретную дату или событие. В отличие от поручения в комиссии может быть предусмотрено условие о заключении договора на неопределенный срок
- 6) В договоре комиссии могут быть установлены ограничения связанные с условиями ее осуществления. Под ограничениями – стеснения комиссионера в выборе следующих условий заключения договора с ЮЛ: выбор территории реализации товара, ограничения по ассортименту товара, субъектов, которые имеют право на реализацию товара

В договоре комиссии предусматривается правило об ответственности комиссионера за утрату, порчу, повреждение имущества комитента. Ответственность – в форме возмещения реального ущерба. В договоре может быть предусмотрена полная имущественная ответственность и взыскание неустойки.

Комиссия может употребляться в значении института гражданского права. Это совокупность юридических норм, которые регулируют права и обязанности комитента и комиссионера по заключению, изменению, расторжению и прекращению договора комиссии. Данный институт был известен со времен Римского Права, получил оформление в дореволюционном законодательстве, действовал в советский период, в настоящее время закреплён в гл.25 ГК. Нормы института договора комиссии бывают 2 видов:

- Общие
- Специальные

При наличии специальной нормы приоритет дается ее использованию. Если специальная норма отсутствует, то применяется общее правило. К договору комиссии не применяются правила о поручении.

Комиссия является видом гражданско-правового обязательства. Такое обязательство имеет определенную специфику:

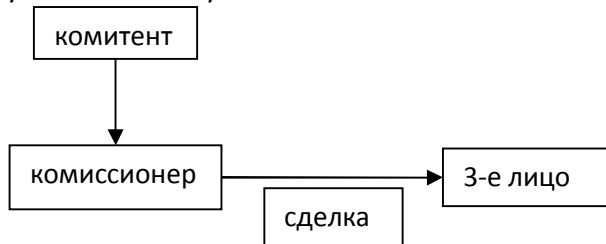
- оно возникает из договора комиссии и является договорным обязательством
- оно относится к имущественным обязательствам, т.к. его объектом являются посреднические услуги при реализации товара

Такое обязательство является относительным - в нем заранее известны участники, комитент и комиссионер, определены их права и обязанности и юридическая ответственность.

Такое обязательство относится к обязательствам по оказанию услуг (посреднических услуг).

Комиссионное обязательство состоит из 3 элементов:

- 1) участники или субъекты обязательства



Комитент и комиссионер состоят между собой во внутренних отношениях (гл.51). комиссионер и 3-е лицо - во внешних отношениях, которые регулируются иными нормами гражданского законодательства.

- 2) объекты. Это действия комиссионера, которые он выполняет от собственного имени по поручению комитента, за его счет и за вознаграждение. Такие действия называются сделками
- 3) права и обязанности комитента и комиссионера (содержание комиссии как обязательства)

## Вопрос №2.

Комиссионер обязан

- 1) заключить сделку или сделки в полном соответствии с указанием комитента и на выгодных для него условиях. Из этого правила имеются исключения: в соответствии с обычаями делового оборота комиссионер может заключить сделку отступив от поручения комитента, но при этом необходимо выполнить следующие условия
  - сделка должна быть более выгодной чем та о которой договаривались
  - о совершенной сделке необходимо уведомить комитента
- 2) предоставлять отчет комитенту о совершенных сделках
- 3) комиссионер не может отказаться от исполнения поручения
- 4) комиссионер обязан сообщить о не исполнении сделок 3-му лицу

Исполнение обязательства с 3-ими лицами должно осуществляться комиссионером следующими способами:

- лично
- путем заключения договора субкомиссии

За действия субкомиссионера отвечает перед комитентом сам комиссионер.

Комитент по договору обязан принять исполнение от комиссионера, уплатить вознаграждение и комиссионный сбор.

По договору комиссии наступает гражданско-правовая ответственность по правилам ст.988

- а) условием такой ответственности является неправомерное действие комиссионера, которое повлекло утрату, порчу, недостачу или повреждение имущества
- б) у комитента должен возникнуть реальный ущерб
- в) между неправомерным действием комиссионера и реальным ущербом имеется причинно-следственная связь

Условие о вине имеет значение, если комиссионер является ФЛ.

В договоре комиссии предусмотрена иная ответственность в форме полного возмещения убытков и взыскания неустойки.

## Агентирование.

- 1) Понятие и элементы агентских договоров
- 2) Содержание договора агентирования, как обязательства

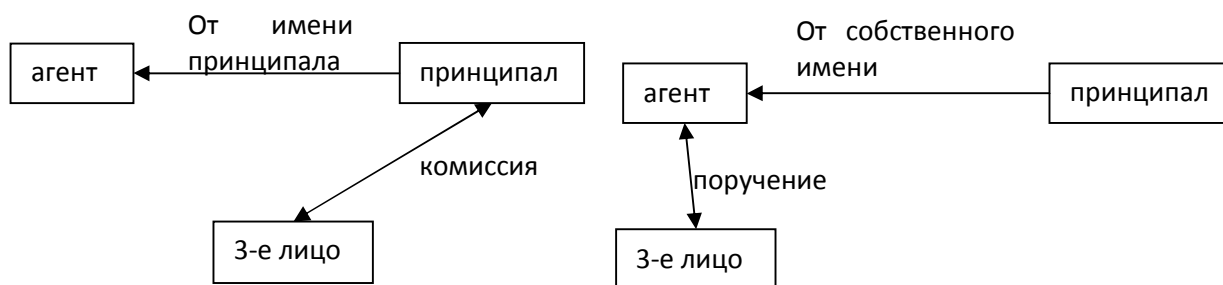
Термин агентирование используется в гражданском праве в нескольких правовых значениях

- I. Как договор, регулирование которого осуществляется специальной главой 52 ГК
- II. Как институт гражданского права, который представляет из себя совокупность юридических норм, регулирующих отношения между агентом и принципалом по совершению юридических и иных действий от своего имени или от имени принципала, но за его счет. Указанный институт был введен с принятием 2 части ГК и до этого не был известен в гражданском праве России. В различных правовых системах агентирование, как институт гражданского права понимается неоднозначно. В англо-саксонской системе права – агентирование это самостоятельная сделка, которая основана на специальных правовых началах. В континентальной системе права – агентирование как институт базируется на нормах о комиссии и поручении. В российском праве агентирование как правовой институт обладает спецификой
  - 1) Ему посвящены специальные правовые нормы
  - 2) При регулировании отношений между агентом и 3-м лицом могут применяться
    - а) Правила о комиссии
    - б) Правила о поручении
  - 3) Нормы об агентировании применяются в основном в предпринимательской деятельности
- III. Гражданско-правовое обязательство. По своей правовой природе оно является имущественным, обязательственным и относительным. В таком правовом отношении можно выделить 3 элемента
  - Субъекты. Агент и принципал. Агент – это лицо, которое обязуется за вознаграждение выполнить по поручению принципала юридические и иные действия от собственного имени или имени принципала, но за его счет. Принципал – лицо, которое дает поручения агенту осуществить посредническую деятельность с 3-м лицом от собственного имени или имени принципала, но за счет последнего. В качестве агента и принципала могут выступать ФЛ и ЮЛ. Однако сфера применения таких отношений – предпринимательская сфера.
  - Объект. В широком смысле слова – посредническая деятельность агента. В узком смысле слова – объект может состоять в совершении 2-ух видов действий
    - i. Определенных юридических действий (представительство)
    - ii. Определенных фактических действий (сделок)
  - Содержание. Это права и обязанности агента и принципала по отношению друг к другу

Чаще всего агентирование понимается как специальный гражданско-правовой договор. Этот договор называется агентским. Определение этого договора в ст.1052 ГК – это соглашение, по которому одна сторона именуемая агентом обязуется выполнить за вознаграждение по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от собственного имени или от имени принципала, но за его счет. Данный договор обладает следующими юридическими характеристиками

- Консенсуальная сделка. Его существенные условия: предмет договора, агентское вознаграждение (цена договора), форма договора, срок заключения договора, условия об ограничении деятельности агента
- Возмездная сделка. По данному договору принципал дает поручение агенту, чтобы он выполнил определенные юридические или фактические действия с условиями получения агентом вознаграждения. По общему правилу вознаграждение должно исчисляться в денежном выражении и может быть установлено следующими способами
  - В твердой денежной сумме
  - Установление процентов от цены сделки с 3-ми лицами

В отношениях с 3-ми лицами агент может находиться в самостоятельных правовых отношениях, если действует от собственного имени, а может не иметь прав и обязанностей, если действует от имени принципала.



Агентский договор порождает взаимные обязательства между принципалом и агентом. Агентский договор необходимо отличать от договора комиссии и договора поручения по следующим критериям:

- Агент может действовать от имени принципала и за его счет, что характерно для договора поручения. Агент может действовать от собственного имени, но за счет принципала, что сближает его с договором комиссии. Как действовать агенту должно быть определено в агентском договоре
- В агентском договоре, так же как и в договоре поручения, агент выступает в роли представителя и осуществляет не только юридические, но и фактические действия. Это сближает его с договором поручения и отдаляет от договора комиссии
- Агентский договор применяется более широко, чем поручение и комиссия и может быть связан с осуществлением предпринимательской деятельности и иными отношениями, например исполнительными в авторском праве, рекламой товаров.
- Агентский договор используется в длящихся отношениях, а договор поручения и комиссии применяются, как правило, единожды
- К договору агентирования могут применяться правила о комиссии или поручении в зависимости от правового статуса агента

Агент как представитель действует без доверенности. Его правовой статус основывается на агентском соглашении, которое отличает его от работника ЮЛ.

Агент как субъект гражданского оборота является самостоятельным субъектом гражданских отношений. Он должен выполнять положения договора, требования закона и обычаи делового оборота.

В агентском договоре принято выделять следующие элементы:

- 1) Стороны. Агент, принципал. Действия агента должны базироваться на представительстве, а действия принципала на договоре. Агент должен быть зарегистрирован как субъект предпринимательской деятельности, если соглашение применяется в предпринимательской деятельности и в ряде случаев должен обладать лицензией на выполнение посреднических услуг. В качестве принципала и агента могут выступать и ФЛ и ЮЛ.
- 2) Предмет. В широком смысле – посреднические услуги, как правило, неимущественного характера. В узком смысле – предмет состоит из двух видов действий
  - Юридических
  - По совершению сделок (фактических сделок)
- 3) Ограничение действий агента при осуществлении поручения. Такие ограничения могут состоять в следующем
  - Агенту запрещается заключать аналогичные соглашения с иными лицами помимо принципала
  - Может быть определена территория использования действий агента
  - Ограничение круга лиц, с которыми агент может заключать сделки и осуществлять юридические услуги
- 4) Форма. Если участниками договора выступают ЮЛ или предмет превышает 10 МРОТ, то договор оформляется в простой письменной форме. В остальных случаях возможна устная форма договора
- 5) Цена договора соответствует вознаграждению агента за соответствующие услуги. Цена может быть определена по соглашению сторон, может быть определена сложившимися обычаями делового оборота. Порядок ее уплаты зависит от соглашения участников. Плата может вноситься единовременно, с разбивкой на периоды времени, другими способами, указанными в договоре.
- 6) Срок. Срок может быть определен периодом времени, указанием на дату или событие. Если срок не определен, то агентский договор считается заключенным на неопределенный срок, при условии, если его предметом выступают не разовые действия, а многократные действия агента
- 7) Предоставление отчетов об исполнении агентского договора. В отчетах агент должен указывать какие действия, когда, в пользу кого он совершал, как они были оформлены, какие затраты на них были внесены. Такие отчеты подкрепляются необходимыми документами (составлением договоров, передаточных актов, документов о расчетах)
- 8) Права и обязанности агента и принципала

## Вопрос №2.

Агент и принципал в договоре имеют взаимные права и обязанности.

Агент по договору обязан:

- Выполнить то поручение, которое поручил его выполнить принципал. Такое поручение должно соответствовать указанию принципала и соответствовать предмету агентского договора

- Предоставить принципалу отчет о совершенных действиях в установленные сроки и в установленном порядке. Агент должен приложить финансовый отчет, если это требуется по договору и сопутствующие документы
- Агент выполняет поручения лично или привлекает для этого 3-х лиц. В последнем случае агент должен заключить субагентский договор. Этот договор заключается с согласия принципала, с указанием его предмета. Ответственным за действия субагента выступает агент

Принципал обязуется:

- Уплатить агенту вознаграждение
- Выплатить проценты за совершенные действия
- Компенсировать затраты на выполнение поручения

Ответственность в агентском договоре носит имущественный характер и соответствует ответственности в договоре поручения и комиссии.

## **Договор доверительного управления имуществом.**

- 1) **Договор доверительного управления имуществом: понятие и элементы**
- 2) **Виды договора доверительного управления имуществом**
- 3) **Содержание договора доверительного управления имуществом как гражданско-правового обязательства**

Термин доверительное управление имуществом может рассматриваться в нескольких правовых значениях:

- 1) Как институт гражданского права, под которым понимается совокупность юридических норм, регулирующих отношения по передаче собственником (учредителем управления) принадлежащего ему имущества в распоряжение доверительного управляющего на определенный срок с целью получения прибыли, приращения имущества и его надлежащей эксплуатации. Указанный институт следует отличать от понятия траста (разделения собственности), которое применяется в англо-саксонской системе права. При учреждении траста имущество передается не только по договору, но и по другим правовым основаниям, в т.ч. вещному праву. Доверительное управление имуществом в российском праве отличается от траста по следующим основаниям:
  - Он возникает из договора между доверительным управляющим и собственником (учредителем доверительного управления)
  - Данный институт не предполагает расщепление собственности и принадлежности объектов двум субъектам. В российском праве доверительному управляющему передаются полномочия собственника распоряжаться имуществом в целях управления, извлечения выгоды в пользу собственника или указанного им лица
- 2) Доверительное управление рассматривается как самостоятельный гражданско-правовой договор, регулирование которого осуществляется нормами гл.53 ГК. Такой договор впервые был включен во 2 часть ГК и закреплен в ст.1012

Договор доверительного управления - это соглашение, по которому собственник имущества (учредитель управления) передает доверительному управляющему на определенный срок имущество в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется осуществлять управление имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя.

Особенность - он не влечет прекращения права собственности на имущество.

Юридическими характеристиками договора доверительного управления закон называет:

- 1) Относится к реальным сделкам и считается заключенным с момента передачи имущества в доверительное управление.
- 2) Договор может конструироваться как возмездная, так и безвозмездная сделка. При возмездном договоре доверительный управляющий имеет право на получение вознаграждения в счет оказания определенных услуг. При безвозмездном договоре плата не взимается.
- 3) Возмездный договор доверительного управления порождает взаимные обязательства сторон. А безвозмездный договор - одностороннее обязательство.
- 4) Договор может быть заключен в пользу самих участников (учредителей управления) или в пользу 3-го лица (выгодоприобретателя)

Договор доверительного управления следует отличать от других смежных договоров по ряду критериев:

- Учредитель управления не утрачивает права собственности на имущество. Оно ограничивается на определенный срок полномочия распоряжающегося им
- Доверительный управляющий в договоре действует от собственного имени. При этом доверительный управляющий может совершать не только юридические действия, но и фактические действия

Элементы договора доверительного управления:

- 1) Стороны (участники) договора. С одной стороны - учредитель доверительного управления. Им может выступать лицо, которое является собственником имущества или уполномоченное в соответствии с законом лицо. В качестве доверительного управляющего закон рассматривает лицо, которое принимает на себя обязательство по управлению имуществом на определенный срок в интересах учредителя управления. Если участниками договора выступают субъекты предпринимательской деятельности, то доверительный управляющий должен обладать статусом предпринимателя, а для совершения отдельных действий иметь лицензию. Доверительным управляющим и учредителем управления может быть и ФЛ и ЮЛ. Доверительный управляющий при совершении сделки в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего должен сделать пометку («Д.У.»).
- 2) Предмет. В широком смысле слова - услуги доверительного управляющего по надлежащему управлению имуществом. В узком смысле слова - это действия доверительного управляющего юридического и фактического характера, которые могут заключаться в представительстве, совершении сделок. От предмета следует отличать объект доверительного управления. Закон относит к объектам ПИК, отдельные виды недвижимого имущества, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права.

В литературе: могут ли быть объектами деньги:

- Деньги не являются объектом доверительного управления
- Деньги могут быть объектами доверительного управления, если они находятся на банковских счетах

Если имущество находится в хозяйственном ведении или оперативном управлении, то оно не может быть передано в доверительное управление. По общему правилу объекты доверительного управления являются собственностью ФЛ и ЮЛ.

- 3) Форма. Договор доверительного управления имуществом оформляется в письменной форме. Существуют следующие исключения:

- К недвижимому имуществу, переданному в доверительное управление, применяются правила о купле-продаже. Это означает, что договор оформляется не только письменно, но и в виде одного документа, подписанного сторонами. Если в доверительное управление передается жилая недвижимость, то договор требует государственной регистрации. Если объектом управления является предприятие как имущественный комплекс, то договор считается заключенным с момента государственной регистрации и к сделке прилагаются следующие документы:

- Акт об инвентаризации состава и стоимости предприятия
- Заключение аудитора
- Перечень кредиторов с указанием их обязательственных требований
- Согласие кредиторов на совершение сделки

Если объектом управления выступает нежилая недвижимость, то предметом регистрации является передача имущества в управление. Такая передача относится к ограничениям обременениям прав.

Если объектом управления являются бездокументарные ценные бумаги, то договор оформляется в письменной форме с выдачей передаточного распоряжения, которое учитывается регистратором, который осуществляет контроль за сделками учредителя управления.

ГК выделяет существенные условия, которые необходимы для заключения договора доверительного управления имуществом

- 1) Состав имущества, переданного в доверительное управление, должен быть определен сторонами договора. При оформлении этого условия стороны должны определить наименование имущества, его количественный состав в натурально-вещественном и стоимостном выражении. Такое имущество должно быть обособленным:
  - а) От имущества доверительного управляющего
  - б) От имущества учредителя управления

В судебной практике под обособлением имущества - учет имущества на самостоятельном балансе, ведение бухгалтерских операций, открытие банковского счета, проведение учета у регистратора, государственная регистрация в ЕГРП

2) Наименование ЮЛ или гражданина в интересах, которых осуществляется доверительное управление. В отношении ЮЛ должно быть определено:

- а) Его полное и сокращенное наименование
- б) Сведения о государственной регистрации
- в) Наименование учредительных документов
- г) Место нахождения ЮЛ
- д) Определены средства его индивидуализации в гражданском обороте (наименование, вид формы, обозначение продукции, наличие исключительных прав)

В отношении гражданина должны быть указаны следующие сведения:

- а) ФИО
- б) Место жительства
- в) Постановка на регистрационный учет
- г) Дата рождения
- д) Место рождения
- е) Документ, удостоверяющий личность

3) Размер и форма вознаграждения доверительному управляющему, если такая выплата предусмотрена договором. Вознаграждение доверительному управляющему устанавливается в договоре следующими способами

- а) В твердой денежной сумме
- б) В процентном отношении от оказанных посреднических услуг
- в) От доходов от имущества, переданного в доверительное управление

В состав вознаграждения включаются расходы доверительного управляющего по оказанию услуг.

4) Сроки действия договора доверительного управления. Договор является срочной сделкой и может быть заключен на определенный срок. Если договор заключен без указания срока, то он является ничтожным. Срок может быть установлен указанием на период времени на который имущество передается в доверительное управление, путем установления даты возврата имущества и указания на событие, которое должно произойти с имуществом (например, зарегистрировано право, совершена сделка, произведен кадастровый учет).

Договор доверительного управления может быть заключен на максимальный срок не более 5 лет (если больше, то в этой части он недействительный и будет считаться заключенным на 5 лет).

В договоре доверительного управления могут быть предусмотрены правила об ограничении в обороте имущества, если оно обременено залогом. В этом случае доверительный управляющий должен быть предупрежден о залоговой сделке и ему должно быть разъяснено право, что передача имущества в доверительное управление не лишает его права обратиться в суд с требованием о получении того, что он обязан был получить по договору.

Закон устанавливает право о том, что имущество по договору должно быть передано надлежащим образом. К способам надлежащей передачи имущества относят:

- Личную передачу имущества участниками договора
- Передачу имущества на основании передаточного акта
- Передачу имущества специальными способами, например, путем осуществления государственной регистрации в ЕГРП

Термин доверительное управление может рассматриваться как вид гражданского обязательства. Такое гражданское правоотношение относится к обязательствам по распоряжению имуществом и для него характерны следующие признаки:

- 1) Это имущественное правоотношение
- 2) Это отношение возникает на основании юридических фактов определенных в ГК, следовательно, порождает обязательство. Ст.1028 ГК к таким основаниям относит
  - Договор доверительного управления
  - Управления на основании опеки и попечительства
  - Управление на основании завещания душеприказчика
  - Иным основаниям установленным специальными ФЗ
- 3) Такое правовое отношение является относительным, т.к. в нем заранее определены участники: доверительный управляющий и учредитель управления - и установлена их ответственность по отношению друг к другу. Доверительный управляющий несет ответственность в форме

возмещения реального ущерба за утраченное имущество и возмещение неполученных доходов. Т.к. обязательство относится к денежным, то неустойка определяется по правилам ст.395 в размере ставки рефинансирования ЦБ РФ.

Участники такого обязательства наделяются взаимными правами и обязательствами, если договор является возмездным, или обязанности возникают у доверительного управляющего, если договор относится к безвозмездным сделкам.

## **Вопрос №2.**

ГК определяется классификацию договоров доверительного управления имуществом по следующим критериям

- 1) По субъектному составу участников
  - Договор доверительного управления учредителем управления, в котором выступает гражданин
  - Договор доверительного управления учредителем управления, в котором выступает ЮЛ
  - Договор доверительного управления учредителем управления, в котором выступает РФ, субъекты РФ, муниципальные образования
- 2) По объекту имущества, переданного в доверительное управление
  - Договор доверительного управления ПИК. Особенности:
    - Объект выступает как ПИК в целом
    - К договору применяются правила о купле-продаже ПИК
    - Такой договор подлежит государственной регистрации
    - Передача предприятия осуществляется в виде регистрационной записи в ЕГРП
  - Договор доверительного управления недвижимым имуществом. Особенности:
    - Предмет - недвижимое имущество, помимо ПИК
    - Договор оформляется письменно в виде одного документа, подписанного сторонников
    - Передача недвижимого имущества требует государственной регистрации в ЕГРП
    - К договору применяются правила о купле-продаже отдельных видов недвижимости
  - Договор доверительного управления ценными бумагами. Особенности:
    - Объектом сделки являются не все виды ценных бумаг, а только бездокументарные ценные бумаги
    - По данному договору на стороне учредителя договора может выступать не одно лицо, а несколько собственников, которые передают в управление определенные ценные бумаги
    - Правомочия доверительного управляющего по данному договору определяются непосредственно в самом договоре, а не в акте приемки акций
    - Законом о рынке ценных бумаг в отношении данного договора могут быть определены иные особенности
  - Объектом выступают права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами. Особенности:
    - Его участниками на стороне учредителя управления являются владельцы бездокументарных ценных бумаг. Они должны уступать свои права доверительному управляющему
  - Договор доверительного управления исключительными правами
- 3) По возникшим правам
  - Договор доверительного управления в пользу участника договора - учредителя управления
  - Договор доверительного управления в пользу 3-го лица (выгодоприобретателя). Отличают по:
    - права по данному договору возникают не у собственника имущества, а у лица, которое указывается собственником в качестве выгодоприобретателя. Такое лицо не является участником в договоре, не имеет к доверительному управляющему прав и обязанностей и не несет гражданско-правовой обязанности перед ним.
- 4) В науке гражданского права принято выделять договор доверительного управления по основаниям их возникновения
  - Договор доверительного управления, который возник из завещания



# Договор хранения.

- 1) Общие положения о договоре хранения
- 2) Виды договора хранения
- 3) Хранение на товарном складе
- 4) Специальные виды хранения

Термин хранение применяется, начиная с римского периода права, использовался в дореволюционном российском законодательстве, был закреплен в советских ГК и включен во 2 часть настоящего ГК в виде гл.47, которая посвящена хранению.

Термин хранение употребляется в нескольких правовых значениях:

- 1) Институт гражданского права
- 2) Специальный вид гражданско-правовых договоров
- 3) Гражданско-правовое обязательство

Хранение как институт - совокупность юридических норм, регулирующих имущественные отношения между хранителем, который принимает вещь на хранение и поклажедателем, который передает вещь на хранение, с условием ее возврата и сохранности. Данный институт содержит 2 вида юридических норм:

- Общие нормы, которые закрепляют правила о регулировании договора хранения
- Специальные нормы, которые регламентируют хранение на товарном складе и специальные виды хранения (в ломбарде, банке)

ГК исходит из правила, что к регулированию отдельных видов хранения применяются специальные правила, если они отсутствуют, то применению подлежат общие нормы.

К специальным видам хранения могут применяться и другие гражданско-правовые нормы (об аренде, если драгоценности хранятся в банке).

Институт хранения регулируется с помощью специальной главы 47 ГК, а так же иных правил, установленных в законе.

Институт имеет следующее правовое значение:

- 1) Он регулирует обязательственные отношения по хранению вещей
- 2) Устанавливает юридическую форму, в которой такие отношения могут быть реализованы. Такие формы закон называет: собственно договор хранения и его отдельные виды.

Термин хранение может употребляться как гражданско-правовой договор. Хранение как договор это соглашение, по которому одна сторона - хранитель, обязывается хранить вещь, переданную другой стороной - поклажедателем, с условием ее возврата и сохранности.

Юридические признаки договора хранения:

- 1) Договор хранения может быть сконструирован как реальный договор, если в нем предусмотрена обязанность поклажедателя передать вещь на хранение, и не указан срок ее возврата. Договор хранения может быть консенсуальный договор, если в нем предусмотрена обязанность хранителя принять вещь на хранение в определенный срок от поклажедателя. В консенсуальном договоре в качестве существенных условий закон определяет срочность договора и цель договора. Цель в договоре определяется как профессиональная деятельность хранителя. К профессиональным хранителям принято относить субъектов предпринимательской деятельности, для которых услуги по хранению являются одной из основных целей деятельности. Профессиональные хранители могут выступать в форме коммерческих ЮЛ, некоммерческих организаций, целью профессиональной деятельности которых в соответствии с их учредительными документами являются услуги по хранению.
- 2) Договор хранения, как правило, рассматривается в качестве возмездного договора в соответствии, с которым поклажедатель в счет услуг по хранению вещи должен уплатить хранителю вознаграждение. Вознаграждение определяется по взаимному соглашению сторон в твердой денежной сумме или в процентном отношении от стоимости вещей, переданных на хранение, и уплачивается определенными периодами времени. Договор хранения может быть сконструирован и как безвозмездным. За услуги хранителя поклажедатель не обязан уплачивать вознаграждение.
- 3) Договор хранения может породить одностороннее обязательство, в силу которого только хранитель обязан нести перед поклажедателем юридическую ответственность. Такая конструкция

применяется, если договор хранения является бессрочным. Договор хранения может породить взаимные обязательства хранителя и поклажедателя, если он относится к срочным договорам.

В юридической литературе по этому вопросу существуют различные взгляды:

- а) Договор хранения всегда является односторонне обязывающим и предполагает возложение обязанностей исключительно на хранителя.
- б) Договор хранения порождает взаимные обязательства хранителя и поклажедателя вещи.

С позиции главы 47 данный спор может быть разрешен специальным способом. Если хранение носит бессрочный характер, то это односторонне обязывающий договор, а если хранение является срочной сделкой, то это взаимно обязывающий договор.

В договоре хранения принято выделять следующие элементы:

- 1) Стороны (участники) договора. Именуются: хранитель – это лицо, которое принимает вещь на хранение от поклажедателя и обязуется возвратить ее в сохранности. Поклажедатель – это лицо, которое будучи собственником вещи или титульным владельцем передает ее хранителю, который оказывает услуги по хранению вещи. Хранители в договоре бывают двух видов:

- Обычные. Это любые граждане и ЮЛ, для которых хранение не относится к профессиональной деятельности
- Профессиональные. Ими могут выступать только коммерческие ЮЛ или некоммерческие организации, которые оказывают услуги по хранению в соответствии с учредительными документами и обладают специальной правоспособностью. Они должны быть наделены специальным статусом:
  - Они должны быть зарегистрированы как ЮЛ
  - Они могут оказывать профессиональные услуги по хранению вещей
  - Они имеют право заключать срочное хранение, возмездное хранение. Они несут ответственность за утрату, порчу и повреждение вещей

- 2) Предмет. В широком смысле слова – особые услуги по хранению вещей. Такая услуга должна отвечать 2 требованиям

- Относиться к общепольной деятельности
- Соответствовать интересам поклажедателя

Поклажедатель при этом может передать на хранение вещь, в отношении которой он является собственником, обладателем ограниченного вещного права, титульным владельцем (арендатором, нанимателем).

В узком смысле слова – деятельность хранителя по принятию вещи от поклажедателя на хранение с указанием или без указания срока, с последующим возвратом вещи в сохранности.

От предмета следует отличать объект. Объектом выступают вещи, которые передаются на хранение. Они могут быть 2 видов: индивидуально-определенными и родовыми. При передаче родовых вещей должно быть определено их количество, наименование, мера по весу, объему и другим параметрам.

Вещь может быть передана на хранение с обезличиванием и без обезличивания. Если вещь передается с обезличиванием, то возврату подлежит тоже количество родовых вещей. Если вещь передается без обезличивания, то она, как правило, является индивидуально-определенной.

- 3) Форма договора. По общему правилу договор хранения оформляется письменно, если при заключении договора установлены 2 признака:

- Стороной в договоре выступает ЮЛ
- Если стоимость вещей, переданных на хранение, превышает 10 МРОТ

В остальных случаях договор может быть оформлен устно.

Свидетельствами письменной формы договора хранения являются следующие документы:

- Сохранная расписка
- Квитанции
- Свидетельства
- Иные документы подписанные хранителем
- Номерные жетоны (номера)
- Иные знаки, удостоверяющие прием вещей на хранение

Если не соблюдена письменная форма договора хранения, то поклажедатель не может ссылаться на свидетельские показания при определении тождества вещей, переданных на хранение

- 4) Срок передачи вещи на хранение. В договоре хранения срок может быть определен периодом времени в течении которого вещь может находиться у хранителя. Если в договоре срок не установлен, то вещь храниться до ее востребования поклажедателем. Если срок был установлен моментом востребования, то за пределами указанного срока хранитель имеет право обязать поклажедателя получить вещь в разумный срок
- 5) Обязанность хранителя принять вещь на хранение
  - При заключении договора, если он является реальным
  - В срок, когда вещь должна быть передана поклажедателем, если договор является консенсуальным
- 6) Условия о возможности передачи вещи 3-му лицу. Если договором предусмотрена обязанность хранителя передать вещь 3-му лицу, то поклажедатель должен получить уведомление кому и на каких условиях передана вещь. Если 3-е лицо утратило вещь, повредило ее, привело в негодное для использования состояние, то за его действия отвечает хранитель.
- 7) Условия о пользовании вещью, переданной на хранение. Общее правило – хранитель не может пользоваться вещью. Исключения:
  - Хранитель может пользоваться вещью с согласия поклажедателя
  - Вещью может пользоваться 3-е лицо, если это не противоречит условию о сохранности вещи и если поклажедатель не возражает против этого
- 8) Вещь передается на хранение с условием ее возврата и сохранности. Возврат вещи должен состояться в отношении конкретной вещи, если она является индивидуально-определенной, если вещь является родовой, то того же количества вещей, определенными теми же свойствами, что и переданная вещь. Вещь должна быть передана с условием ее сохранности. Если вещь утрачена, то хранитель несет имущественную ответственность. Ее основаниями является его противоправное поведение (утрата вещи, недосдача вещей, повреждение вещей). По общему правилу хранитель должен возместить поклажедателю стоимость утраченного или недостающего имущества или размера суммы, на которую понизилась стоимость вещей. Если хранитель является профессионалом, то он отвечает за утрату, недосдачу или повреждение вещи, если не докажет следующих обстоятельств:
  - Действия непреодолимой силы
  - Товар обладал такими свойствами, о которых хранитель не был предупрежден. ГК определяет вещи с опасными свойствами. При передаче их на хранение поклажедатель должен предупредить об этом
  - Если вещь была передана другому профессиональному хранителю и при этом в действиях лица отсутствует умысел или грубая неосторожность
- 9) Содержание. Это права и обязанности хранителя и поклажедателя, а так же ответственность. Основная обязанность хранителя – принять вещь на хранение у поклажедателя и вернуть ее в сохранности. Поклажедатель обязуется передать вещь при заключении реального договора или в обусловленный срок по консенсуальному договору. Поклажедатель обязуется выплачивать вознаграждение хранителю при возмездном договоре, извещать его о свойстве вещей, в т.ч. опасных в гражданском обороте, принимать вещь в обусловленный срок, вносить в договор изменения об условиях хранения, требовать возмещения ущерба и убытков, если это установлено специальными правилами. Хранитель обязан сохранить вещь в пределах срока хранения, пользоваться вещью, передавать вещь 3-м лицам, хранить вещь с обезличиванием или без обезличивания, изменять условия хранения по договоренности, требовать уплаты вознаграждения, расходов на хранение, чрезвычайных расходов.

Это гражданско-правовое обязательство.

Имущественное обязательство. Может возникнуть в силу договора или закона. Является относительным. В нем устанавливаются права и обязанности участников и ответственность по отношению друг к другу.

## Вопрос №2.

В гражданском законодательстве хранение принято дифференцировать по различным критериям:

- 1) По правовому статусу хранителя
  - Хранение у профессионального хранителя
  - Хранение у обычного хранителя
- 2) По объекту хранения
  - Договор хранения индивидуально-определенных вещей (без обезличивания)

- Договор хранения родовых вещей (возможно хранение с обезличиванием)
- 3) По правовому регулированию
- Договор хранения на общих началах
  - Специальное хранение
    - Хранение на товарном складе
    - Хранение в ломбарде
    - Хранение ценностей в банке
    - Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе
    - Хранение в камерах хранения транспортной организации
    - Хранение в гардеробах организаций и средствах транспорта
    - Хранение в гостинице
    - Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)

В литературе существуют иные классификации договора хранения, например, хранение вещей с опасными и безопасными свойствами, хранение вещей с указанием и без указания срока, хранение вещей по договору и в силу закона.

### **Вопрос №3.**

Хранение на товарном складе - самостоятельный вид договора хранения, который называется договором складского хранения. Этот договор применяется исключительно в предпринимательской деятельности и не используется в потребительских отношениях. В соответствии со ст.907 ГК договор складского хранения - это соглашение, по которому хранитель обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные товаропроизводителем (поклажедателем) и вернуть эти товары в сохранности.

Из данного определения можно выделить специфические признаки договора складского хранения:

- 1) сторонами в договоре выступают хранитель или товарный склад, а также поклажедатель (товаропроизводитель). Товарный склад является профессиональным хранителем и имеет статус организации, которая осуществляет хранение в целях предпринимательской деятельности и оказывает специальные услуги в этой сфере. Товаропроизводитель - это лицо, которое передает товары на хранение товарному складу. Указанные субъекты имеют статус субъектов предпринимательской деятельности и могут быть зарегистрированы как ЮЛ и ИП.
- 2) Предметом договора выступают в широком смысле слова услуги товарного склада по хранению товаров, а в узком смысле слова - это действия товарного склада по принятию товаров на хранение за плату и возврату товаров в сохранности. Объектом выступают товары, которые передает поклажедатель. Эти товары могут храниться на складе общего пользования (это вид хранения, при котором товары принимаются от любого товаровладельца) или в специальных местах для хранения.
- 3) Данный договор является возмездным и предполагает оплату услуг товарного склада в виде выплаты вознаграждения. Размер вознаграждения может быть установлен в твердой денежной сумме, в процентном отношении от стоимости товара, в смешанном отношении. В размер вознаграждения включаются издержки хранителя, связанные с осуществлением услуг по хранению товара.
- 4) Договор оформляется письменно. Факт заключения договора может быть подтвержден следующими документами:
  - складскими документами в форме двойного складского свидетельства
  - в форме простого складского свидетельства
  - в виде складской квитанции

Двойное складское свидетельство является ценной бумагой и состоит из 2 частей:

- собственно складское свидетельство
- залоговое свидетельство (варрант).

Эти части двойного складского свидетельства могут отделяться друг от друга и использоваться в обороте автономно. Двойное складское свидетельство должно отвечать определенным требованиям, например:

- иметь наименование
- указание на место нахождения товарного склада
- иметь текущий номер по реестру и другие реквизиты, которые закреплены в ст.913 ГК

По действующему законодательству товар может быть передан на склад по простому складскому свидетельству. Оно выдается на имя конкретного лица - предъявителя, должно содержать реквизиты, которые закреплены в ст.913 и если эти требования нарушены, то документ не считается простым складским свидетельством.

Если товар передан по квитанции, то ее форма определяется законодательством о бухучете и в ней должны содержаться сведения о товаре.

Договор складского хранения может быть следующих видов:

- хранение товаров на складе общего пользования
- хранение товаров на складе специальным указанием места размещения товаров

Если товар передан на общий склад, то этот договор характеризуется публичным характером. Если товар помещается на хранение в специально оборудованные места, например, холодильники, камеры, то данный договор не является публичным, а оформляется с конкретным товаровладельцем.

Элементами договора складского хранения законодатель называет следующие:

- 1) стороны договора - субъекты предпринимательской деятельности
- 2) предмет
- 3) форма договора
- 4) договор предполагает выплату вознаграждения товарному складу
- 5) срок, на который заключен договор. Договор может заключаться с определением срока и без указания срока (до востребования)
- 6) содержание образуют взаимные права и обязанности товарного склада и товаровладельца.

Товарный склад обязан:

- Принять товар на хранение и проверить его. Проверка должна осуществляться по следующим параметрам: по количеству, весу, объему, внешнему состоянию.
- Обязан сообщать товаровладельцу об изменении условий хранения и изменении состояния товаров.
- Товарный склад должен выдать товаровладельцу на основании складского документа помещенный товар в сохранности. Если товар был выдан под двойное свидетельство, то залоговым обязательством могут подтверждаться последующие залоги, взятие кредитов, ограничение и обременение товара. В этом случае на складском свидетельстве делается отметка.

Поклажедатель по договору имеет право:

- передать вещи на хранение товарному складу с правом распоряжаться ими.
- имеет право потребовать уплаты издержек за утраченный и испорченный товар. Имущественная ответственность профессионального хранителя наступает в форме возмещения убытков. Кроме того он отвечает независимо от вины.

Хранение на товарном складе относится к денежным обязательствам, за неисполнение которых может быть взыскана неустойка, в форме начисления банковского процента исходя из ставки рефинансирования ЦБ РФ.

#### **Вопрос №4. Специальные виды хранения.**

ГК в качестве специальных видов хранения выделяет:

##### **Хранение вещей в ломбард.**

Это соглашение, по которому гражданин передает вещи в ломбард с целью их хранения, а ломбард обязуется возвратить вещи в сохранности. Для данного договора характерны следующие особенности:

- хранителем в договоре выступает специализированная организация - ломбард. В соответствии с уставом этой организации хранитель должен осуществлять деятельность по принятию товаров от граждан на хранение и возврату их в сохранности в установленные сроки.
- поклажедателем в договоре может выступать только гражданин, такой субъект должен обладать гражданской правоспособностью
- договор должен быть оформлен письменно, факт заключения договора может быть удостоверен именной сохранной квитанцией
- вещь, подлежащая хранению, должна быть оценена ломбардом, оценка происходит по соглашению сторон. Критерием оценки являются цены на вещи такого же рода и качества
- ломбард должен в обязательном порядке страховать вещь за свой счет в объеме полной цены (оценки)

Договор хранения в ломбарде является срочным. Если вещь не востребована по окончании срока договора, то ломбард обязан хранить ее 2 месяца. Если указанный срок истек, то ломбард выставляет вещь на торги. Из вырученной суммы погашаются издержки по хранению, уплачивается вознаграждение ломбарду, а остаток суммы должен быть возвращен поклажедателю.

##### **Хранение ценностей в банке.**

Объектом данного договора выступают ценности, передаваемые на хранение в банк. К таким ценностям банковское законодательство относит:

- ценные бумаги
- драгоценные металлы
- драгоценные камни
- другие ценности, в т.ч. документы

Хранителем по договору выступает банк. Данная организация должна быть зарегистрирована, иметь лицензию на право осуществления банковских операций.

В качестве поклажедателя могут выступать не только граждане, но и ЮЛ.

Договор оформляется письменно. Факт заключения договора удостоверяется специальным документом, именуемым сохранным документом.

Выдача ценностей осуществляется только по именному сохранным документу.

#### **Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе.**

Это соглашение, по которому клиент (поклажедатель) передает ценности в банк на хранение с помещением их в специальное помещение (ячейку) или изолированное помещение.

Особенности:

Хранителем выступает банк, который оказывает специальную услугу по выделению сейфа для хранения ценностей.

Клиентом по договору выступает поклажедатель, как правило, гражданин (в законе нет ограничения для ЮЛ)

Предметом хранения являются услуги банка по хранению ценностей, помещенных в индивидуальный банковский сейф.

По данному договору клиент имеет право самостоятельно помещать ценности в банковскую ячейку, иметь ключи от сейфа и карточку, выданную банком, о правах клиента посещать банковское хранилище.

Банк должен ознакомить клиента с условиями хранения драгоценностей и иных ценностей.

#### **Хранение в камерах хранения транспортных организаций.**

Это соглашение, по которому транспортная организация обязана принять на хранение от пассажиров его багаж, если пассажир предъявит проездной документ. Сторонами в таком договоре являются:

- хранитель в лице транспортной организации
- поклажедатель в лице пассажира, имеющего проездной документ.

Камера хранения по данному договору может быть ручной или автоматической.

В ручную камеру багаж принимается уполномоченным органом транспортной организации в лице работника, о чем пассажиру выдается квитанция или номерной жетон. Если эти документы утрачены пассажиром, то багаж может быть востребован, если пассажир сможет идентифицировать вещь.

Если сдается в автоматическую камеру, договор заключается в виде конклюдентных действий.

Договор хранения транспортной организацией является срочным и осуществляется на период нахождения пассажира в транспортной организации.

Если пассажир не востребовал вещь из камеры хранения, то транспортная организация хранит их 30 дней, а затем выставляет на реализацию (торги), т.е. за срок хранения.

Если вещи в камере хранения утрачены, повреждены или выявлена их недостача, то хранитель в лице товарной организации должен возместить убытки с соблюдением следующих условий:

- а) в размере оценки стоимости багажа
- б) в течение 24 часов с момента предъявления требования

Если вы сразу пошли в суд, то иск должен быть оставлен без движения.

#### **Хранение в гардеробах организаций.**

Это соглашение, по которому организация принимает безвозмездно или за вознаграждение на хранение вещи поклажедателя с условием их возврата по сроку востребования. Хранитель вещи по договору называется "гардеробом". Поклажедателем выступает гражданин.

Предметом хранения выступают платные или бесплатные услуги хранителя. Объектом хранения является верхняя одежда, головные уборы и иные подобные вещи - трости, зонты.

Договор может быть возмездным или безвозмездным. Это условие определяет хранитель. Договор является публичным. Вещи могут быть приняты от любого поклажедателя.

Целями хранения являются оказание услуг в организациях или средствах транспорта. Хранитель по данному договору отвечает за утрату, порчу, повреждение имущества в пределах его оценки.

Не имеет значения, являлся ли договор возмездным или безвозмездным для наступления ответственности хранителя.

### **Хранение в гостинице.**

Это соглашение, по которому гостиница отвечает как хранитель имущества клиента за их утрату, недостачу или повреждение. Стороны в договоре именуются:

- хранитель – гостиница, которая отвечает как хранитель
- поклажедатель - клиент или постоялец

Объектом в договоре являются вещи постояльца за исключением ценных бумаг, денег и драгоценных вещей. Вещь считается внесенной в гостиницу, если она находится в номере, передана работнику гостиницы на хранение, помещена в специально оборудованный сейф либо в иное предназначенное место.

Гостиница отвечает за утрату денег, ценных бумаг и драгоценных вещей постояльца при определенных условиях:

- если они были приняты гостиницей на хранение
- если вещи были помещены постояльцем в индивидуальный сейф независимо от того, где он находится

Ответственность гостиницы исключается, если она докажет

- а) по условиям хранения доступ к сейфу был невозможен без постояльцев,
- б) если докажет действие непреодолимой силы

Если постоялец обнаруживает утрату вещей, он должен незамедлительно сообщить об этом администратору. Основанием для освобождения от ответственности гостиницы служит неразумность действия постояльца.

### **Секвестр.**

Это хранение вещей, которые являются предметом спора. Это договор, по которому двое или несколько лиц, между которыми имеется спор о праве на вещь, передают ее на хранение третьему лицу, а третье лицо обязуется возвратить вещь тому, кому она будет присуждена по решению суда. Такой секвестр называется договорным.

Закон выделяет судебный секвестр - это хранение вещей, являющихся предметом спора по решению суда. Хранителем по судебному секвестру может быть лицо, назначенное судом и лицо, о котором договорятся спорящие лица.

Предметом секвестра могут быть любые вещи - движимые и недвижимые.

На период секвестра хранитель имеет право на вознаграждение, если это

- а) определено договором о секвестре,
- б) установлено решение суда.

Значение секвестра заключается в том, что вещь на период спора обеспечивается в сохранности, не может быть реализована и передана другим лицам.

## **Коммерческая концессия.**

- 1) Понятие и место коммерческой концессии в гражданском праве.**
- 2) Элементы и содержание договора коммерческой концессии.**

### *Литература*

*Авилов Г.Е. Коммерческая концессия. Сб. статей «ГК РФ. Часть 2»*

### **Вопрос №1.**

Термин «коммерческая концессия» был закреплен в ГК с момента принятия второй части. До указанного времени этот институт не был известен российскому праву, а использовался в зарубежном законодательстве. Так, в американском праве, под коммерческой концессией понимают договор франчайзинга, который известен со времен Великой депрессии и который получил развитие в континентальной системе права в послевоенные годы, в частности французскому законодательству известен договор франшизы. В переводе с английского и французского коммерческая концессия означает льготу или привилегию. Так, например, государство всяческими способами пытается привлечь инвесторов.

В российском законодательстве понятие коммерческой концессии противостоит понятию «концессии», под которым подразумевается система государственных мер, предоставляемых инвестору для вложения инвестиционных потоков. Под концессией подразумевается также вид предприятий, которые используют в своей деятельности новые технологии, основанные на результатах исключительных прав.

Современный российский законодатель употребляет коммерческую концессию в трех значениях:

- 1) как институт гражданского права,
- 2) как договор,
- 3) как обязательство.

Коммерческая концессия как институт гражданского права представляет из себя совокупность юридических норм, регулирующих отношения между правообладателем и пользователем, по поводу передачи последнему комплекса исключительных прав, принадлежащих правообладателю на такие объекты, как товарные знаки, знаки обслуживания, коммерческое обозначение, секреты производства (ноу-хау) и иные объекты исключительных прав.

Исключительные права – это права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Бывают двух видов:

- имущественные (их можно передать от правообладателя третьим лицам)
- неимущественные (например, права наследования, право доступа).

Договор коммерческой концессии – это соглашение, по которому одна сторона, именуемая правообладателем, предоставляет другой стороне, пользователю, за вознаграждение на определенный срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю.

Данный договор по своим юридическим характеристикам следует относить к консенсуальным сделкам, т.к. договор считается заключенным, когда между правообладателем и пользователем, достигнуто соглашение по существенным условиям договора, а именно предмету, размеру вознаграждения, форме договора.

Это возмездная сделка, поскольку в счет услуг правообладателя по передаче комплекса исключительных прав, правообладатель имеет право на получение вознаграждения от пользователя. Встречное удовлетворение предполагает, что пользователь по соглашению сторон уплачивает правообладателю вознаграждение (плату по договору). Форма вознаграждения может устанавливаться различными способами: в размере фиксированных платежей, в виде периодических платежей, которые начисляются от выручки или оптовой цены товара, иные формы, установленные соглашением сторон (например, смешанный способ).

Данный договор порождает взаимные обязательства сторон, а именно права и обязанности у правообладателя комплекса исключительных прав и у пользователя с установлением их ответственности по отношению друг к другу.

Договор коммерческой концессии преследует следующие цели в гражданском обороте:

- 1) Продвижение определенных товаров, работ и услуг на товарном рынке с использованием объектов исключительных прав;
- 2) Рекламирование товаров, работ и услуг с использованием комплекса исключительных прав;
- 3) Данный договор является формой опосредования отношений в сфере предпринимательской деятельности, когда пользователь приобретает право использовать комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю.

Договор коммерческой концессии следует отличать от смежных договоров:

- от договора цессии (договор уступки права) по предмету, которым является передача комплекса исключительных прав, а не передача имущественного права. Сторонами в договоре цессии могут быть любые субъекты гражданского права, а в коммерческой концессии – только субъекты предпринимательской деятельности. Цессия оформляется в том же виде, что и основной договор, по которому уступаются права. Коммерческая концессия оформляется в простой письменной форме и к ней предъявляется требование о ничтожности несоблюдения формы договора. Кроме того, договор коммерческой концессии требует государственной регистрации в органе по государственной регистрации ЮЛ (налоговый орган), а также при передаче патентных прав – в исполнительном органе по интеллектуальной собственности (патентной ведомство).
- от договора доверительного управления по тем основаниям, что в доверительном управлении оказываются услуги по распоряжению имуществом, а в коммерческой концессии услуги по использованию комплекса исключительных прав.
- от договора аренды. Предметом аренды выступают индивидуально-определенные и непотребляемые вещи, а в коммерческой концессии – комплекс исключительных прав на определенные объекты интеллектуальной собственности. В договоре аренды имущество передается во временное владение и (или) пользование, а в коммерческой концессии



исключительные права передаются для использования без возникновения у пользователя права собственности на них.

- от агентирования и комиссии коммерческую концессию отличает то, что пользователь выступает как самостоятельный участник гражданского оборота, он действует от своего имени и за свой счет.

Большинство специалистов относит коммерческую концессию к разновидности договоров возмездного оказания услуг. Существуют мнения о том, что это самостоятельный договорный тип, который следует включать в обязательства по передаче на срок или без указания срока комплекса исключительных прав.

Термин «коммерческая концессия» может употребляться в значении гражданско-правового обязательства. Для данного правоотношения свойственны определенные признаки:

- 1) оно возникает на основании специального договора и относится к договорным обязательствам,
- 2) оно может одновременно порождать у пользователя имущественные и неимущественные права на объекты исключительных прав у пользователя
- 3) по способу защиты такое правоотношение относится к относительным правоотношениям, в нем заранее установлены стороны, определены их права и обязанности, закреплена имущественная ответственность.

## **Вопрос №2.**

Договор коммерческой концессии включает в себя следующие элементы, установленные в законодательства:

Стороны, которые именуются правообладателем и пользователем. *Правообладатель* – это субъект предпринимательской деятельности в форме коммерческой организации или ИП, который имеет право передать пользователю принадлежащие ей (ему) исключительные права в комплексе для использования в предпринимательской деятельности за плату с указанием или без указания срока. *Пользователь* – это субъект предпринимательской деятельности в форме коммерческой организации или ИП, имеющий право использовать в предпринимательской деятельности комплекс исключительных прав, переданных пользователю с указанием или без указания срока за плату. Статус указанных лиц может включать в себя следующие элементы:

- а) государственную регистрацию в уполномоченных органах,
- б) правоспособность и дееспособность в связи с использованием комплекса исключительных прав,
- в) организационно-правовую форму коммерческой организации и статус предпринимателя.

Предмет договора. В широком смысле слова – это услуги правообладателя по передаче пользователю с целью использования в предпринимательской деятельности комплекса исключительных прав на такие объекты как товарные знаки, знаки обслуживания, иные объекты интеллектуальной собственности, коммерческую информацию или ноу-хау. В ранее действовавшей редакции закона объекты интеллектуальной собственности делились на 2 вида: обязательные и альтернативные. К обязательным закон относил фирменное наименование, коммерческое обозначение, охраняемую коммерческую информацию. К альтернативным объектам закон относил знаки обслуживания, товарные знаки и т.п. В новой редакции закона объектами исключительных прав являются товарные знаки, знаки обслуживания, коммерческие обозначения и ноу-хау.

*Ноу-хау* – секреты производства или сведения личного характера, которые используются в производственных, технических, экономических, организационных и тому подобных целях.

*Фирменное наименование* – закон подразумевает обозначение коммерческой организации, которое индивидуализирует ее в гражданском обороте. Фирма фиксируется в учредительных документах, включается в ЕГРЮЛ и отражается при гос. регистрации ЮЛ.

*Коммерческое обозначение* – индивидуализирует предпринимательскую деятельность ЮЛ с помощью спец. обозначений, которые не относятся к фирменному наименованию. Они не включаются в учредительные документы и не фиксируются в ЕГРЮЛ. Коммерческое обозначение может принадлежать только коммерческим ЮЛ.

Закон определяет в качестве объектов исключительных прав товарные знаки и знаки обслуживания.

Форма. По общему правилу договор заключается в простой письменной форме. К нему предъявляется требование об обязательной гос. регистрации в органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Если требование о гос. регистрации не было соблюдено, то договор считается ничтожным.

Вознаграждение. Оно устанавливается по соглашению сторон в форме фиксированных платежей или периодических платежей, которые исчисляются от выручки или оптовой цены товара. Иные способы вознаграждения могут быть определены участниками договора.

Определение в договоре ограничений прав правообладателя и пользователя. На правообладателя могут быть возложены следующие ограничения:

- запрет передачи аналогичного комплекса исключительных прав конкурентам пользователя,
- запрет на использование комплекса исключительных прав на определенной территории,
- отказ правообладателя от получения необходимых документов для использования исключительных прав самостоятельно.

Пользователь может внести следующие ограничения:

- запрет на получение аналогичных прав от конкурентов правообладателя,
- согласование с правообладателем внешнего и внутреннего оформления рекламы, упаковок товаров, использование рекламы для индивидуализации помещений, в которых производятся товары, работы и услуги пользователем исключительных прав. Список ограничений не может подлежать расширительному толкованию.

Содержание договора. Права и обязанности пользователя и правообладателя.

Пользователь несет следующие обязанности:

- Пользователь должен использовать фирменное наименование и коммерческое обозначение в том виде, в котором это закреплено в договоре.
- Пользователь должен обеспечивать соответствие качества товаров, работ и услуг, производимых пользователем качеству услуг, работ и товаров, производимых правообладателем.
- Должен соблюдать инструкции и указания правообладателя, имеющие целью использование комплекса исключительных прав.
- Оказывать покупателям и заказчикам дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, если бы товар приобретался у правообладателя.
- Не разглашать секреты производства и коммерческую информацию, полученную конфиденциальным путем об исключительных прав.
- Пользователь может предоставлять такое количество субконцессий, о которых он договорится с правообладателем. Договоры субконцессии – это соглашения, которое заключается правообладателем, пользователем и третьим лицом, относительно передачи последнему всего комплекса исключительных прав или их части. Субконцессия является производным договором от коммерческой концессии и заключается при наличии следующих условий:
  - Предметом субконцессии являются все виды исключительных прав, входящих в комплекс или их определенная часть.
  - Договор заключается с согласия правообладателя.
  - Субконцессия заключается на срок, не превышающий действие срока в коммерческой концессии.
  - Форма договора субконцессии должна соответствовать форме договора коммерческой концессии (письменный договор, требующий регистрации в органе по интеллектуальной собственности).
- Пользователь должен информировать правообладателя об использовании фирменного наименования, коммерческого обозначения, товарного знака, знака обслуживания и иных средств индивидуализации с соблюдением двух требований:
  - использование должно осуществляться очевидным способом (открыто и добросовестно),
  - использование должно соответствовать условиям договора коммерческой концессии.

Пользователь имеет право:

- Использовать переданные ему результаты исключительных прав в соответствии с договором и ограничениями, обременениями об их использовании.
- Получить от правообладателя инструкции, руководства и лицензии по использованию исключительных прав.
- Передать комплекс исключительных прав в целом или его часть в субконцессию.
- Расторгнуть договор коммерческой концессии, заключенный на неопределенный срок, уведомив правообладателя за шесть месяцев (в противном случае может понести неустойку). Расторжение договора может состояться по соглашению участников (сторон), а при недостижении соглашения в судебном порядке. Суд должен определить срок прекращения прав пользователя комплексом исключительных прав, обязать вернуть правообладателю необходимую документацию.

- Обладает преимущественным правом на заключение договора коммерческой концессии при переходе прав к новому правообладателю.

Правообладатель по договору коммерческой концессии несет следующие обязанности:

- Передает пользователю техническую, коммерческую и иную документацию, которая необходима для использования комплекса исключительных прав. Составной частью этой обязанности является инструктаж пользователя.
- Выдать пользователю лицензии, а при окончании срока их действия переоформить их.

В договоре могут быть предусмотрены иные обязанности правообладателя. Они носят дополнительный характер. Это такие обязанности как:

- произвести гос. регистрацию договора коммерческой концессии,
- оказывать пользователю консультационные и иные услуги, в т.ч. по повышению профессиональной квалификации,
- контроль за качеством товаров, работ и услуг.

Права правообладателя:

- Внесение изменений в договор,
- Дача согласия по коммерческой субконцессии,
- Получение вознаграждения,
- Досрочное расторжение договора, если пользователь не исполняет условия соглашения и нарушает возложенные на него обязанности
- Прекратить договор, если он заключен без указания срока (предупредить за 6 месяцев)
- Ограничить использование комплекса исключительных прав
- Расторгнуть договор в суде или по соглашению сторон.

## **Простое товарищество.**

- 1) Понятие простого товарищества и его место в гражданском праве.**
- 2) Содержание договора простого товарищества (права и обязанности товарищей).**
- 3) Виды договоров простого товарищества.**

Термин «простое товарищество» может употребляться в 3 значениях:

- 1) как договор о совместной деятельности,
- 2) как институт гражданского права, нормы которого закреплены в главе 55,
- 3) как вид гражданско-правового обязательства.

Под простым товариществом в широком смысле слова закон понимает совместную деятельность двух или нескольких лиц без образования ЮЛ путем внесения вкладов для извлечения прибыли или достижения иной, не запрещенной законом цели.

Такая деятельность должна отличаться от деятельности полных товариществ и командитных товариществ, которые являются организационно-правовыми формами хозяйственных товариществ и действуют в обороте на основании учредительного договора, подписанного товарищами.

Договорная совместная деятельность отличается от деятельности ЮЛ по следующим основаниям:

- она регулируется не учредительным договором, а соглашением о простом товариществе,
- такая деятельность не требует регистрации ЮЛ, а объединяет лишь вклады товарищей,
- заключается в том, что такая деятельность имеет целенаправленный характер и рассчитана либо на получение прибыли, если совместная деятельность реализуется в предпринимательской сфере или на достижение иной цели, не запрещенной законом, если она реализуется в потребительских отношениях,
- совместная деятельность товарищей должна быть согласованной.

Договор простого товарищества – это гражданско-правовой договор, по которому не менее двух товарищей обязуются объединить свои вклады для ведения совместной деятельности без образования ЮЛ с целью извлечения прибыли или иной не запрещенной законом цели. Данный договор относится к самостоятельному договорному типу. Этот тип базируется на совместной деятельности товарищей. Для этого договора характерны следующие квалификационные критерии:

- 1) Это консенсуальный договор. Для его заключения товарищи должны достичь соглашения по следующим существенным условиям: предмету, составу общего имущества, ведению общих дел, распределению прибыли и убытков и форме договора.
- 2) Является возмездным, т.е. предполагает встречные действия товарищей по внесению вкладов в совместную деятельность. Вклад может вноситься деньгами, иным имуществом (вещами, ценными бумагами, имущественными правами, валютными ценностями), а также профессиональными и иными навыками и умениями товарищей, их деловой репутацией и деловыми связями. Вклады участников требуют обязательной денежной оценки.
- 3) Этот договор порождает взаимные права и обязанности товарищей и накладывает на них имущественную ответственность.

Из договора простого товарищества вытекает два вида общественных отношений:

- Внутренние отношения между товарищами, как участниками договора.
- Внешние отношения, которые возникают между товарищами и третьими лицами. Во внешних отношениях товарищи могут действовать в целом как множественность лиц или поручать это одному из товарищей на основании доверенности.

Значение договора простого товарищества:

- 1) Договорный способ оформления совместной деятельности.
- 2) Товарищи извлекают из договора следующие цели:
  - а) получение прибыли,
  - б) извлечение иной, не запрещенной законом цели.
- 3) В результате совместной деятельности у товарищей образуется общее имущество, оно может приносить доходы и продукцию, плоды и иную прибыль.

Элементы договора простого товарищества:

- 1) Стороны. Они именуются товарищами. Товарищи могут иметь статус граждан (физических лиц), ЮЛ, как правило, коммерческих.
- 2) Предмет. В широком смысле слова совместная деятельность товарищей при условии:
  - а) если она не требует гос. регистрации ЮЛ,
  - б) если она имеет определенную цель, согласованную товарищами.

В специальном смысле слова предметом договора выступают действия товарищей по объединению вкладов для ведения совместной деятельности на договорных началах.

Объект договора – деньги, вещи, ценные бумаги, валюта, имущественные права, профессиональные знания, навыки и умения, деловая репутация и деловые связи. Эти объекты должны быть оценены в денежном выражении.

- 3) Общее имущество товарищей. Оно образуется из вкладов, продукции от совместной деятельности, плодов, доходов. Общее имущество может быть закреплено за товарищами на основании двух режимов:
  - а) общей долевой собственности. При долевой форме собственности доля рассчитывается пропорционально стоимости вкладов участников в денежном выражении.
  - б) общей совместной собственности. Она применяется, если это прямо закреплено договором простого товарищества. Действует по аналогии правило об общей совместной собственности. К общему имуществу товарищей применяются следующие требования:
    - доля товарищей презюмируется как равная, если иное не установлено договором,
    - общее имущество должно учитываться обособленно другого имущества товарищей,
    - если товарищи являются субъектами предпринимательской деятельности, то общее имущество должно учитываться на самостоятельном балансе, а денежные средства на самостоятельном счете,
    - ведение дел по общему имуществу закрепляется за всеми товарищами.
- 4) Поручение ведения дел товарищей одному из товарищей. Один из товарищей может взять на себя обязанность вести общие дела товарищей. Условиями ведения общих дел закон называет следующие:
  - а) товарищу должна быть выдана доверенность от всех товарищей на совершение сделки. Если доверенность отсутствует, то считается, что товарищ действует без законных полномочий в гражданском обороте
  - б) доверенность должна быть надлежащим образом оформлена (удостоверена нотариусом или оформлена в простой письменной форме)

- в) если сделка совершена между товарищами, то они могут ссылаться на ограничение прав товарища, ведущего общие дела (такие ограничения обычно оформляются в самой сделке, в доверенности и иных правовых документах)
- 5) Право на получение информации о ведении общих дел. Это право может быть реализовано в следующих формах:
  - а) истребование документов и ознакомление с ними;
  - б) запросы об учете имущества на балансе и счетах;
  - в) истребование книг о ведении бухгалтерских операций;

Договор простого товарищества может быть прекращен в добровольном порядке по согласию товарищей и в судебном порядке, если между ними отсутствует согласие. Гражданское законодательство выделяет правовые основания прекращения договора простого товарищества:

- 1) Объявление товарища недееспособным.
- 2) Ограничение товарища в дееспособности и признание его безвестно отсутствующим.
- 3) Несостоятельность (банкротство) товарища.
- 4) Смерть товарища или ликвидация (реорганизация) ЮЛ, в котором товарищ является учредителем.
- 5) Отказ товарища от дальнейшего участия в договоре. Отказ возможен, если договор был заключен без указания срока. Для прекращения сделки товарищ должен уведомить других участников договора о выходе за 3 месяца.
- 6) Расторжение договора, заключенного на определенный срок. Если договор действует, то его можно прекратить досрочно, если это прямо предусмотрено условиями договора.
- 7) Истечение срока действия договора. Если срок действия договора истек, то договор не может считаться продленным на тех же условиях.
- 8) Выдел доли товарища из общего имущества по требованию кредитора. Если товарищ является должником и его кредитор обращается с заявлением о наложении взыскания на долю, то такая доля должна быть выведена из общего имущества.

Товарищи по договору несут имущественную ответственность в форме возмещения убытков, а в исключительных случаях взыскания неустойки. Убытки возмещаются в форме реального ущерба. В качестве способов защиты прав товарищей закон называет: расторжение договора, отказ от участия в договоре, выдел доли по требованию кредитора, одного из товарищей. Таким образом, в конструкции договора простого товарища могут применяться и меры правовой защиты. Если цель участия становится не перспективной.

### **Вопрос №3. Виды.**

По целям деятельности принято выделять:

- коммерческое товарищество (торговое в дореволюционном законодательстве). Цель деятельности - извлечение выгоды от предпринимательской деятельности
- общегражданские товарищества. Их участниками выступают лица, как правило, граждане, которые имеют целью любую деятельность, не запрещенную законом. Такая цель не является предпринимательской.

По известности сведений о товарищах третьим лицам:

- гласные товарищества (в которых сведения об участниках предоставляются третьим лицам)
- негласные товарищества (в которых сведения об участниках являются закрытыми для третьих лиц)

По сроку заключения договора:

- срочные договоры простого товарищества (они заключаются с указанием срока действия)
- бессрочные договоры — они заключаются на неопределенный срок до достижения цели, на которую рассчитывали товарищи

## **Односторонние обязательства.**

- 1) Понятие и виды односторонних обязательств.
- 2) Обязательства по публичному обещанию награды.
- 3) Обязательства по публичному конкурсу.
- 4) Обязательства по проведению игр и пари.
- 5) Обязательства по действию в чужом интересе.

### **Вопрос №1.**

Одностороннее обязательство - вид обязательственных правоотношений, которые возникают из правомерных юридических действий, как правило, односторонних сделок и направлены на установление прав и обязанностей должника, а не кредитора в обязательства. Одностороннее обязательство отличается по ряду критериев:

- 1) возникают из односторонних сделок, а не договоров
- 2) возникают из правомерных юридических действий и не могут быть порождены деликтами, дисциплинарными проступками и уголовно-наказуемыми деяниями.
- 3) эти обязательства регулируются, как правило, в императивном порядке и не предполагают диспозитивного регулирования их участниками
- 4) результатом односторонних действий является возникновение гражданско-правового обязательства, например, публичного обещания награды.

Законодатель выделяет следующие виды односторонних обязательств:

- 1) обязательства по публичному обещанию награды. Оно регулируется главой 56 ГК,
- 2) обязательства по публичному проведению конкурса (организация публичного конкурса, регулируется главой 57 ГК)
- 3) обязательства по проведению игр и пари (глава 58)
- 4) обязательства из действий в чужом интересе (эти обязательства имеют сходство с поручением, комиссией, агентированием, однако, регулируются специальными правилами об односторонних обязательствах).

### **Вопрос №2.**

Публичное обещание награды возникает из юридических действий:

- 1) Лицо должно публично объявить о выплате награды. Публичность объявления означает, что заявление об этом может быть сделано в СМИ, по телевидению, в том числе в кабельных сетях и иным публичным образом
- 2) Должна быть установлена специфика награды:
  - а) ее вид (денежное выражение или иное натурально-вещественное предоставление)
  - б) определена стоимость награды
- 3) Лицо, откликнувшееся на объявление, должно выполнить действия, указанные в нем, например, найти вещь, совершить иное действие, которое является правомерным и соответствует закону.
- 4) Действия откликнувшегося лица должны быть совершены в срок, указанный в объявлении.

Лицо, сделавшее объявление, называется должником, а лицо, которое откликнулось на объявление, кредитором. Объектом данного обязательства выступают правомерные действия лица, откликнувшегося на объявление или кредитора. Содержание обязательства может быть сведено к действиям должника:

- выплатить награду
- выплатить ее в установленный срок
- выплатить ее в установленном размере
- дать подтверждение кредитору в письменной форме о том, что награда будет выплачена

Если должник уклоняется от выплаты награды, то кредитор может обратиться в суд с требованием о понуждении совершить действия, указанные в объявлении, а именно выплатить награду. Если к лицу, сделавшему объявление, обратятся не один, а несколько кредиторов, то право на получение награды имеет тот, кто первым выполнит указанные в объявлении действия.

Кредитор вправе истребовать именно обещанную награду. Если размер награды не был установлен, то она должна быть выплачена исходя из сложившихся обычаев делового оборота. Если лицо сделало объявление о награде и отменило объявление публично, то кредитор, совершивший действия, имеет право потребовать оплаты фактически понесенных затрат. Так, например, для поимки животного ему потребовалось специальные средства или расходы, они должны быть возмещены.

Публичное обещание награды – это вид одностороннего обязательства, при котором лицо, сделавшее объявление о выплате награды, обязано эту награду выплатить, если иное не установлено законом.

### **Вопрос №3. Публичный конкурс.**

Это вид одностороннего обязательства, при котором лицо, публично объявившее о проведении конкурса, обязано выплатить его победителю денежное вознаграждение или иную награду в соответствии с условиями проведения конкурса. Основаниями для организации публичного конкурса являются следующие:

- объявление о проведении конкурса публично (СМИ, телевидение)
- должна быть установлена цель проведения конкурса. Такая цель должна быть общепольной.
- должна быть сформирована конкурсная комиссия по организации публичного конкурса. В состав комиссии должны быть включены специалисты в данной сфере деятельности
- должны быть определены условия конкурса. Для этого приняты документы об условиях организации публичного конкурса - положения, порядок проведения конкурса, порядок оглашения сведений о проведении конкурса.

При проведении рок-фестиваля было указано, что группы должны дать письменное согласие на запись их песен с последующим выпуском в виде аудиокассет.

По результатам конкурса конкурсная комиссия должна публично огласить результаты, а именно огласить победителя конкурса и вручить ему причитающуюся награду. Награда выплачивается независимо от того, совершено ли указанное действие.

Если лицо не согласно с результатами конкурса, то оно может оспорить их в судебном порядке. Здесь суд может установить, было ли у лица право на оспаривание.

Условия публичного конкурса могут быть изменены только в течение первой половины его проведения. Конкурсная комиссия может отменить условия проведения публичного конкурса при наличии следующих оснований:

- работа была сделана не в связи с проведением конкурса, например, вы готовили модели одежды не к этому конкурсу, а который уже проводился
- если будет доказано, что лицо до объявления конкурса знало об условиях его проведения

Конкурсная комиссия должна выплатить награду победителю конкурса

- в установленный срок
- публично
- должна быть выплачена в установленной форме и размере

Если на награду рассчитывают 2 победителя, то размер награды должен быть поделен на равные доли. Если конкурс был организован с целью дальнейшего использования произведений науки, литературы и искусства, то победитель конкурса с целью защиты своих авторских прав, имеет право заключить договор с организатором конкурса, передать ему произведение для использования с выплатой вознаграждения.

Если на конкурс были представлены эскизы, картины и т.п. материалы, то после проведения конкурса они подлежат возврату авторам. Исключением являются:

- если положением о конкурсе предусмотрено иное
- если это вытекает из характера выполненной работы

#### **Вопрос №4. Обязательства по проведению игр и пари.**

Понятие игры действующим гражданским законодательством не урегулировано. В доктрине гражданского права под игрой понимается правомерное действие, включающее в себя определенные процедуры его проведения (стадии). Результатом игры является выигрыш или отсутствие такового. Пари - разновидность игры и представляет из себя соглашение между как минимум двумя участниками относительно прогноза на определенное событие.

Гражданское законодательство и судебная практика выделяет 3 вида игр:

- 1) коммерческие игры, которые имеют целью постоянное извлечение прибыли; к ним можно относить игру на тотализаторе.
- 2) приоритетные игры - вид игр, в которых требуются специальные познания, практические навыки и умения; примером этой игры может быть преферанс, здесь требуется реакция, быстрое соображение, проведение комбинаций
- 3) азартные игры - целью их проведения является получение максимальных психологических эмоций (азарта), для азартной игры, как правило, имеет значение результат.

Российское законодательство для организации игр предлагает обустройство специальных территорий. Процедура проведения игры требует соблюдения определенных правовых требований:

- 1) организатором игры должен выступать специальный субъект, который имеет регистрацию, в качестве коммерческого юридического лица или ИП, обладает лицензией на право проведения игр и пари, а в штате организатора должны быть специально подготовленные работники

- 2) игроком является гражданин, достигший гражданской правосубъектности
- 3) организатор не может применять к игроку при организации игр противоправных действий, таких как обман, насилие, угроза, злонамеренное соглашение с представителем другой стороны
- 4) игрок должен действовать с расчетом на получение выигрыша или отсутствием такового. Выигрыш вручается организатором, если игрок подтверждает право на выигрыш. Выигрыш может вручаться в деньгах РФ, в валюте, в ценных бумагах, в ценных вещах
- 5) Закон определяет, что каждая игра или пари должны иметь Правила проведения. Так, если игра осуществляется на бирже, то игрок пользуется судебной защитой, это правило включается в Положение о проведении игры на бирже. Право на судебную защиту при проведении игр в других местах, кроме биржи, закон не устанавливает.

Если организатором выступает РФ, субъекты РФ, муниципальные образования или уполномоченные этими лицами ЮЛ, то при проведении игр, как правило, задействованы такие их формы, как лотереи, тотализаторы и иные игры.

Для организации лотереи закон устанавливает выпуск специальных письменных документов – в частности лотерейных билетов. Соглашение об участии в лотерее может подтверждаться и другими письменными документами, например, квитанциями. Но чаще это номерные лотерейные билеты.

Государство и муниципальные образования должны выпустить Положение о проведении лотереи, с которым в СМИ сможет ознакомиться любое лицо. Срок проведения лотереи должен быть указан в правилах. После розыгрыша лотереи устанавливается срок для предъявления билета к оплате. Лицо, имеющее такой документ вправе требовать от организатора выплаты выигрыша.

Гражданский кодекс при регулировании игр и пари использует не только нормы главы 58, но и правила о проведении публичного конкурса (гл.57). Глава 58 применяется к азартным играм, а 57 - к иным играм, например к коммерческим и приоритетным.

#### **Вопрос №5. Действия в чужом интересе.**

ГК в качестве одностороннего обязательства в гл.50 выделяет обязательства действовать без поручения в чужом интересе - это обязательство представляет из себя правомерное действие гестера (лица, действующего в чужом интересе без поручения) в интересах домисилия (лица, чьи личные или имущественные блага обеспечивает гестер, действуя в его интересах без поручения).

Данное обязательство реализуется при наличии определенных условий:

- Гестер действует без договора, основываясь на правомерном действии без поручения.
- Гестер действует без поручения домисилия, иного указания или заранее обещанного согласия
- Гестер направляет свои действия в целях предотвращения вреда личным или имущественным благом домисилия.
- Гестер должен исходить из очевидной пользы своих действий, дающих право на получение выгоды от домисилия (вознаграждение).

Пример: помощь человеку, на которого напал старый гангстер. При этом гестер должен соблюдать заботливость и осмотрительность.

Обязательство по действию в чужом интересе накладывает на гестера следующие обязанности:

- уведомить домисилия о совершенных действиях (в свою очередь домисилий должен одобрить или не одобрить действия гестера)
- если действия гестера одобрены, то он должен представить отчет домисилию с указанием расходов и убытков
- если гестер допустил неосмотрительность и отсутствие заботливости и причинил убыток домисилию, то он подлежит возмещению, если будет определено, что гестер действовал противоправно.
- если гестер допустил неосновательное обогащение (что-то прихватил с собой), то домисилий имеет право истребовать неосновательное обогащение
- если имущество утрачено, то гестер обязан возместить домисилию убытки в размере стоимости неосновательного обогащения

Домисилий обязан выплатить гестеру вознаграждение при следующих условиях:

- действия гестера привели к положительному результату
- действия гестера получили одобрение домисилия
- право на вознаграждение предусмотрено обычаями делового оборота



Домисилий обязан возместить гестеру расходы и иные убытки, возникшие при представлении его интересов.

## **Обязательства вследствие причинения вреда.**

- 1) Понятие и элементы обязательства из причинения вреда.
- 2) Условия возникновения обязательства из причинения вреда
- 3) Виды обязательств из причинения вреда.
- 4) Характеристика отдельных видов обязательств из причинения вреда:
  - а) обязательства за вред причиненный актами власти,
  - б) обязательства за вред, причиненный актами управления,
  - в) обязательства за вред, причиненный правоохранительными органами и судами,
  - г) обязательства за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами,
  - д) обязательства за вред, причиненный источником повышенной опасности,
  - е) обязательства за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина,
  - ж) обязательства за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ и услуг.

### **Вопрос №1.**

ГК в главе 59 устанавливает правила регулирования обязательств вследствие причинения вреда. Нормы указанной главы образуют институт гражданского права, который называется «Обязательства вследствие причинения вреда» или «Деликтные обязательства». Данный институт – это совокупность юридических норм, которые регулируют условия возникновения и наступления ответственности по отдельным обязательствам из причинения вреда. В данном институте выделяют общие нормы и специальные. Специальные нормы применяются при регулировании отдельных видов обязательств (смотри вопрос №4), а если эти нормы отсутствуют, то применяются общие положения о возмещении вреда.

Деликтные обязательства включают в себя совокупность норм, объединенных в субинституты. К таким субинститутам в цивилистике относят

- обязательства за вред, причиненный актами органов власти и управления,
- обязательства за вред, причиненный органами следствия, дознания, прокуратуры и суда
- обязательства за вред, причиненный малолетними, несовершеннолетними от 14 до 16 и недееспособными гражданами,
- обязательства за вред, причиненный источником повышенной опасности,
- обязательства за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина,
- обязательства за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ и услуг

Некоторые специалисты к субинститутам обязательства из причинения вреда относят

- обязательства, возникающие из генерального деликта
- обязательства, возникающие из усеченного деликта.

Под обязательством из причинения вреда понимают вид внедоговорного обязательства, которое возникает из нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, имеющих абсолютный характер защиты и призванных обеспечить полное восстановление нарушенных прав за счет причинителя вреда или иного лица, указанного в законе.

Из определения внедоговорных обязательств можно установить их признаки:

- 1) основаниями их возникновения служит не договор, а иные юридические факты (неправомерные действия или бездействия в форме деликта, преступления, административного правонарушения или дисциплинарного проступка);
- 2) они применяются в области имущественных и личных неимущественных отношений, но при этом всегда имеют имущественный характер;
- 3) они возникают из нарушения гражданских прав, которые носят абсолютный характер защиты: речь идет о нарушении права собственности, иных вещных прав, права на жизнь, здоровье;
- 4) направлены на полное возмещение вреда за счет средств причинителя вреда (если недееспособный совершил неправомерные действия и разрушил чью-то собственность, возмещение должно осуществляться опекуном или третьим лицом);
- 5) отличаются абсолютным характером защиты и обладают стоимостным характером.

В обязательстве из причинения вреда принято выделять три элемента:

- 1) Стороны: **кредитор** или потерпевшее лицо, которое имеет право на получение возмещения вреда от его причинителя. **Должник** или причинитель вреда – это лицо, которое обязано загладить причиненный потерпевшему вред и выплатить возмещение в денежном или натурально-вещественном выражении
- 2) Предмет или объект обязательства: действия должника по восстановлению нарушенных имущественных или личных неимущественных прав кредитора. Содержание таких действий в различных обязательствах по причинению вреда может не совпадать
- 3) Содержание: его образуют права и обязанности потерпевшего и причинителя вреда. Основное право потерпевшего – получить возмещение, а основная обязанность причинителя вреда – загладить причиненный вред.

Обязательства вследствие причинения вреда имеют следующее **значение**:

- носят компенсационный характер и направлены на восстановление положения, которое имел потерпевший
- достижение социальных функций (если лицо стало инвалидом, ему полагается содержание и т.д.)
- через них реализуется гражданско-правовая ответственность в форме возмещения вреда. Такая ответственность может наступить за действия, причиненные вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

В науке гражданского права сложились 2 позиции по вопросу оснований и условий возникновения обязательств из причинения вреда:

- 1) Для возникновения обязательств из причинения вреда достаточно наличия вреда, который заключается в нарушении или умалении имущественных прав и нематериальных благ лица. Вред может заключаться в имущественном выражении, например, когда уничтожена вещь, она повреждена, утрачена (похищена, украдена). Нематериальный вред может заключаться в физических и нравственных страданиях лица, а также в причинении вреда здоровью и жизни субъекта. Неимущественный вред может компенсироваться, как правило, в денежном выражении. Формами возмещения вреда являются осуществление денежных выплат и предоставление выплат в иных формах. Вред, по общему правилу, должен быть возмещен в полном объеме. Частичная компенсация вреда возможна, если это прямо предусмотрено законом.
- 2) Основанием возникновения обязательства из причинения вреда является состав гражданского правонарушения. Он может быть полным и состоять из четырех необходимых условий:
  - наличие в действиях причинителя вреда противоправного поведения,
  - наличие у потерпевшего вреда, состоящего в умалении имущественных и неимущественных благ,
  - наличие причинно-следственной связи между противоправным поведением причинителя вреда и наступившим у потерпевшего вредом,
  - вина причинителя вреда.

Помимо полного состава правонарушения в отдельных случаях обязательство из причинения вреда может возникнуть из усеченного состава, в котором отсутствует одно или несколько условий, характеризующих полный состав правонарушения.

Состав гражданского правонарушения определяется по правилам гражданско-правовой ответственности. Так, **вред** – это наличие у потерпевшего неблагоприятных последствий, касающихся умаления имущественных и неимущественных благ.

Вред может состоять в нарушении имущественных и личных неимущественных благ, т.е. быть имущественным и неимущественным. Если причинитель вреда действует противоправно, это означает, что его действия не соответствуют закону и нарушают субъективные гражданские права и интересы потерпевшего.

*Причинно-следственная связь* должна характеризоваться следующими критериями:

- а) существовать в действительности;
- б) должна быть реальной, это означает, что противоправные действия (бездействия) причинителя вреда должны порождать вредоносные последствия у потерпевшего. Если мы не наблюдаем этой картины, то мы констатируем отсутствие причинно-следственной связи;
- в) противоправные действия и бездействия являются причиной, порождающей вред, как последствие умаления имущественных и неимущественных благ потерпевшего,

Вина причинителя вреда – это психическое отношение лица к своим противоправным действиям (бездействию) и иных вредоносным последствиям. Вина в гражданском праве не делится на умысел и неосторожность, достаточно определить ее наличие.

Теория гражданского правонарушения, как основания возникновения обязательств из причинения вреда, является наиболее распространенной.

### **Вопрос №3. Виды обязательств из причинения вреда.**

Обязательства из причинения вреда дифференцируются на следующие виды по следующим критериям:

1) по общему (генеральному) или неполному (усеченному) деликту

- обязательства из причинения вреда, в основании которых лежит полный состав гражданского правонарушения (генеральный деликт). Генеральный деликт характеризуется противоправностью, вредоносностью, виновностью и наличием причинно-следственной связи между вредом и противоправными действиями причинителя вреда;
- обязательства из причинения вреда, в основании которых лежит усеченный состав гражданского правонарушения. Такие обязательства называются специальными деликтными обязательствами. К специальным деликтным обязательствам следует относить:
  - ответственность за вред, причиненный актами власти, в том числе в сфере управления, дознания, следствия, прокуратуры и суда,
  - ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними и недееспособными гражданами,
  - ответственность за вред, причиненный источниками повышенной опасности,
  - ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина,
  - ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ и услуг.

Специальные деликты имеют общую черту – причиненный вред по ним подлежит возмещению, если иное не установлено законом. Гражданское и уголовное законодательство к таким случаям относит крайнюю необходимость и необходимую оборону при условии, если не были превышены ее пределы.

2) по виду деятельности, которой причинен вред:

- деликтные обязательства, вред в которых причинен обычной деятельностью;
- деликтные обязательства, вред в которых причинен деятельностью, влекущей повышенную опасность;
- деликтные обязательства, вред в которых причинен оперативно-хозяйственной деятельностью ЮЛ,
- деликтные обязательства, вред в которых причинен государственными и муниципальными органами власти, органами управления, дознания, следствия, прокуратуры и суда.

3) по субъектам, которым причинен вред или которые причинили вред:

- деликтные обязательства, причиненные малолетними и несовершеннолетними гражданами,
- деликтные обязательства, совершенные недееспособными гражданами и ограниченно дееспособными,
- деликтные обязательства, совершенные лицами, не отдающими отчет в своих действиях и не могущими руководить ими,
- деликтные обязательства, совершенные работодателями,
- деликтные обязательства, причиненные следователями, дознавателями, судьями, государственными и муниципальными служащими

4) по критерию отнесения обязанности возместить вред к мерам гражданско-правовой ответственности:

- ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина,
- ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными и др. субъектами.

#### **Вопрос №4.**

##### **Обязательства за вред, причиненный органами власти.**

Такое обязательство базируется на общих условиях гражданско-правовой ответственности:

- 1) действия органов власти должны являться противоправными, т.е. не соответствовать закону и нарушать права и интересы потерпевшего. Противоправность должна доказываться не потерпевшим, а причинитель вреда должен установить ее отсутствие. Основаниями для возмещения вреда являются:
  - издание противоправного акта власти,
  - признание этого акта недействительным в судебном порядке
  - установление того, какой закон и какое право лица нарушено.
- 2) Лицу должен быть причинен вред актами власти. Вред причиняется должностным лицом соответствующего органа. Если субъект не имеет такого статуса, то считается, что вред причинен ненадлежащим лицом
- 3) Наличие причинно-следственной связи между противоправными действиями должностного лица и вредом, который имеется у потерпевшего.

Вина должностного лица значения не имеет (усеченный состав правонарушения).

Субъект, несущий ответственность по такому обязательству должен иметь статус должностного лица. Он должен издать незаконный акт в сфере управления, государственной власти и иной деятельности. Такой субъект должен совершить действия при исполнении своих должностных обязанностей.

Акт органа государственной власти должен быть оспорен по правилам статьи 13 ГК. Если обязательства по причинению вреда совершено в сфере следствия, дознания, прокуратуры и суда, то причинителем вреда является специальный субъект, имеющий должность судьи, прокурора, следователя и дознавателя. Положение об указанных лицах регулируется специальными законами: «О прокуратуре», «О статусе судей».

Вред должен быть причинен в результате незаконных действий, например, незаконного заключения под стражу, незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной и административной ответственности.

Наличие вреда, причиненного гражданину или юридическому лицу. При этом это обстоятельство должно быть подтверждено решением суда, приговором, которые вступили в законную силу. Потерпевшему в этом случае возмещается имущественный и неимущественный вред. Он заключается в денежной компенсации, которая выплачивается за счет казны РФ.

##### **Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними.**

Закон выделяет два вида таких обязательств:

- Деликтные обязательства, совершенные малолетними
- Деликтные обязательства, совершенные лицами от 14 до 18 лет (несовершеннолетними)

За малолетнее лицо отвечают родители, усыновители, опекуны – законные представители. Они освобождаются от ответственности, если докажут отсутствие своей вины. Судебная практика рассматривает вину законных представителей как неосуществление должного контроля и надзора за поведением малолетнего. К ответственности привлекаются не только родители, с которым проживает ребенок, но и родители, который проживает в другом месте, в иной местности, не имеет значения, расторгнут ли брак родителей.

Если вред был причинен совместными действиями малолетних, то родители отвечают солидарно, т.е. потерпевший может предъявить требования ко всем родителям. Если малолетний становится несовершеннолетним, то это не освобождает родителей от ответственности за причинение вреда.

Основаниями сложения ответственности родителей являются смерть и недостаточное имущественное положение.

Если у ребенка имеются имущественные средства, то при недостаточности их у родителей, суд имеет право удовлетворить просьбу родителей о возмещении вреда полностью или частично за счет средств малолетнего.

Если вред причинен гражданином от 14 до 18 лет, то ответственность по его возмещению несет это лицо, т.е. наш несовершеннолетний. Родители привлекаются к ответственности в субсидиарном порядке, когда у несовершеннолетнего недостаточно средств. Родитель освобождается от ответственности, если докажет отсутствие своей вины.

Если вред причинен нетрудоспособным лицом, то он возмещается опекуном или организацией, под опекой которой находится недееспособное лицо. Недееспособный не является самостоятельным субъектом ответственности и в отношении него должно иметься решение суда о признании его недееспособным. Если недееспособное лицо впоследствии признано дееспособным, то опекун продолжает уплачивать возмещение. От этой обязанности он может быть освобожден в следующих случаях:

- наступление смерти опекуна,
- недостаточность средств для выплаты возмещения.

При недостаточности средств они могут быть восполнены за счет недееспособного.

### **Ответственность за вред, причиненный ограниченно дееспособными лицами.**

Если лицо признано ограниченно дееспособным на основании судебного решения, то оно возмещает вред самостоятельно. Для этого надо установить следующие условия:

- 1) Имеется решение суда, вступившее в законную силу признании лица ограниченно дееспособным.
- 2) Лицо злоупотребляет спиртными напитками и наркотическими веществами (систематически и ставит семью в тяжелое материальное положение)
- 3) Таким лицом причинен вред другому субъекту гражданского оборота
- 4) У ограниченного в дееспособности лица имеются материальные средства для возмещения вреда

Если лицо по суду не ограничено в дееспособности и не признано недееспособным, но не дает отчета в своих действиях и не руководит ими, то по общему правилу оно не отвечает за причиненный вред. Правовой статус такого лица включает следующие элементы:

- гражданин является полностью дееспособным,
- он может являться несовершеннолетним от 14 до 18 лет,
- в силу медицинских заболеваний не отдает отчета в своих действиях и не руководит ими.

Из этого правила есть исключения:

- 1) Если вред был причинен жизни или здоровью гражданина. Обязанность загладить вред лежит на причинителе вреда полностью или частично
- 2) Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам себя привел к такому состоянию.
- 3) В некоторых ситуациях вред может быть частично компенсирован лицами, которые проживают с причинителем вреда и относятся к супругам, родителям, совершеннолетним детям. Эти лица должны обладать дееспособностью, супруги должны быть трудоспособными. Эти лица должны иметь информацию о психическом расстройстве состояния здоровья причинителя вреда и требовать в судебном порядке признания его недееспособным.

### **Закон выделяет обязательства за вред, причиненный источником повышенной опасности.**

Применительно к источникам повышенной опасности существуют 2 юридических теории:

- 1) Теория деятельности. Источник повышенной опасности – это деятельность, которая связана с повышенной опасностью для окружающих, например, использование транспортных средств, сильнодействующих ядов, осуществление строительства и иной деятельности.
- 2) Теория предмета. Источник повышенной опасности – это предмет или объект гражданского оборота, который может причинить вредоносные последствия субъектам гражданских прав.

Законодатель в статье 1079 ГК определяет сущность источника повышенной опасности не как предмета, а как деятельности, которая опасна для окружающих. Ответственность за вред причиненный источником повышенной опасности несет ее владелец. Под владельцем принято понимать законного владельца, который имеет документ, подтверждающий права на данный объект, владелец может быть титульным владельцем и иметь на объект не только право собственности, но и ограниченное вещное право либо обязательственное право. Владелец источника повышенной опасности освобождается от гражданско-правовой ответственности в следующих случаях:

- 1) Если докажет, что источник повышенной опасности выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц;
- 2) Несколько лиц противоправно завладели источником повышенной опасности. Если будет установлено, что владелец не принял меры к надлежащей охране объекта, то он может быть привлечен к ответственности вместе с лицами, допустившими противоправные действия.
- 3) Владелец освобождается от ответственности, если вред возник вследствие умысла потерпевшего. Если потерпевший допустил грубую неосторожность (переходил улицу в неположенном месте), то в этом случае владелец не освобождается от ответственности, но размер возмещения может быть уменьшен. *Грубая неосторожность* трактуется в судебной практике как явное несоблюдение законодательства потерпевшим, иных правовых актов и обычаев делового оборота. Суд имеет право уменьшить размер возмещения не только при наличии грубой неосторожности потерпевшего, но и имущественного положения причинителя вреда.
- 4) Если вред причинен двумя источниками повышенной опасности, то ответственность возлагается на того владельца, который допустил виновные действия.

Владелец источника повышенной опасности по общему правилу отвечает независимо от вины. Вина учитывается, если столкновение произошло в результате взаимодействия нескольких источников повышенной опасности. Ответственность за причинение вреда источником повышенной опасности несут не только граждане,

но и ЮЛ. При этом необходимо установить, что они обладают объектом по вещному или обязательственному праву.

Способами возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, являются:

- 1) Возмещение имущественного вреда в денежном выражении,
- 2) Возмещение вреда в натурально-вещественном выражении или в натуре. Если вред был причинен жизни и здоровью гражданина, то компенсируется моральный вред.

Если возникают обязательства из причинения вреда жизни и здоровью гражданина, то объектом возмещения являются:

- утрата трудоспособности, которая влечет полное или частичное повреждение здоровья;
- объектом является вред, причиненный кормильцем в случае причинения смерти потерпевшего. Вред кормильца может выражаться в утраченном доходе, который предоставляет ему при жизни потерпевший.

Если вредоносность заключается в утрате здоровья, то потерпевший имеет следующие правовые последствия:

- утрата заработка или дохода от предпринимательской деятельности. Это выражается в повреждении профессиональной трудоспособности, т.е. способности реализовывать право на труд в пределах полученной специальности,
- имеются дополнительные затраты для восстановления здоровья: а) требуется специальное медицинское лечение, б) требуется санаторно-курортное и другое реабилитационное восстановление, в) требуется дополнительное питание, г) требуются услуги по протезированию (за исключением стоматологического), д) требуется приобретение специальных транспортных средств.

Вред, который причинен жизни и здоровью может быть возмещен:

- в денежном выражении,
- в виде компенсации морального вреда.

Если в результате причинения вреда наступила смерть кормильца, то право на возмещение имеют следующие лица:

- нетрудоспособные иждивенцы умершего, которые имеют право получать от него содержание. К иждивенцам закон относит лиц нетрудоспособных по возрасту или по состоянию здоровья
- дети умершего, родившиеся после его смерти
- родители умершего, супруги умершего, другие члены, занятые уходом за детьми умершего, если они не достигли 14 лет. Уход может касаться не только детей, но и внуков, братьев, сестер умершего
- лица, которые состояли на иждивении у умершего и стали нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Вред возмещается в виде денежных выплат за утраченный заработок или доход. Размер выплат не подлежит перечислению и возмещение вреда назначается в различные сроки:

- а) если иждивенец несовершеннолетний, то до совершеннолетия
- б) если иждивенец инвалид на срок инвалидности
- в) если учится на дневном отделении ВУЗа или другого образовательного учреждения – до 23 лет.

Платежи по возмещению вреда назначаются ежемесячно в денежном выражении. Единовременные выплаты могут быть установлены в судебном порядке. Кормильцы, на иждивении которых находятся члены их семей, в случае их смерти имеют право на погребение. Расходы на погребение компенсируются единовременно.

Если вред причинен вследствие недостатков товаров, работ или услуг, то он подлежит возмещению при наличии следующих условий:

- 1) В товаре, работе или услуге выявлены конструктивные, рецептурные и иные недостатки, а информация о товаре, работе или услуге была недостоверной
- 2) У покупателя, заказчика имеется имущественный вред.
- 3) Вред подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом выполнявшим работы или оказавшим услугу.
- 4) Вышеуказанные лица отвечают независимо от вины.
- 5) Продавец, изготовитель и исполнитель состоят с потерпевшим в договорных связях.
- 6) Продавец, исполнитель и изготовитель освобождаются от несения ответственности, если докажут, что вред возник в силу несоблюдения приобретателем правил эксплуатации.

Вред возмещается в течение срока годности, службы товара, работы и услуги. А если он не был определен нормативными правилами, то это 10 лет. Гражданское законодательство по таким обязательствам

предусматривает компенсацию морального вреда. Этот способ защиты применяется при наличии следующих условий:

- 1) У потерпевшего возник моральный вред.
- 2) Вред возник по основаниям, установленным законом.
- 3) Вред возмещается независимо от причинения имущественного вреда.
- 4) Вред причинен определенным благам (жизни или здоровью, распространением порочащих сведений).

Моральный вред индексируется в денежном выражении и его размер зависит от физических и нравственных страданий потерпевшего, разумности и справедливости удовлетворения требований, фактических обстоятельств дела и индивидуальности потерпевшего.

## **Обязательства вследствие неосновательного обогащения.**

- 1) **Понятие и основания обязательств из неосновательного обогащения.**
- 2) **Основания ограничения обязательств из неосновательного обогащения от других исков.**  
**Элементы обязательства из неосновательного обогащения.**

Глава 60 закрепляет понятие обязательства из неосновательного обогащения – обязательство, в силу которого одна лицо, именуемое должником, сберегло или приобрело имущество за счет другого лица (кредитора) без правового основания и за счет этого лица. При этом кредитор имеет право требовать от должника возврата неосновательного обогащения за исключением случаев, установленных в законе.

Данное обязательство было известно римскому праву, кондиционное – это обязательство, которое возникает без правового основания. В дореволюционном российском законодательстве это обязательство регулировалось по правилам, разработанным римскими специалистами. В советский период времени данное обязательство сначала именовалось как обязательство из неосновательного обогащения, в кодексе 1964 года произошло переименование указанных обязательств в обязательства из неосновательного приобретения и сбережения имущества. Изменилась политика государства.

Указанные обязательства отличаются рядом характеристик:

- Охранительное обязательство. Имеют целью восстановить положение, которое существовало до нарушения гражданского права
- Обязательства из неосновательного обогащения являются внедоговорными (т.е. они могут возникнуть из различных правовых оснований за исключением договора)
- эти обязательства восполняют пробелы в действующем законодательстве и являются спутниками отдельных обязательств (внедоговорных деликтных обязательств, обязательства из недействительных сделок)
- эти обязательства распространяются, как правило, на денежные отношения и предполагают выплату не только основного долга, но и процентов за незаконное пользование чужими денежными средствами

Из определения обязательств из неосновательного обогащения вытекают его признаки

- это имущественное обязательство,
- относительное обязательство (в нем заранее известен кредитор и должник),
- внедоговорное обязательство,
- охранительное обязательство.

В качестве юридических оснований возникновения такого обязательства могут быть

- события, например, действия непреодолимой силы
- юридические действия (они могут быть могут быть правомерными и неправомерными)

К правомерным действиям закон относит приобретение имущества на основании акта государственного органа или муниципального органа власти.

К неправомерным актам могут быть отнесены:

- юридические поступки
- юридические факты, которые объединены в сложные юридические составы.

Не могут быть основаниями возникновения обязательств из неосновательного обогащения гражданско-правовые договоры.

## Вопрос №2.

К элементам обязательств из неосновательного обогащения теория гражданского права относит:

- 1) Субъекты – кредитор, т.е. лицо, имеющее право потребовать от должника возвратить неосновательное обогащение. Должник - лицо, которое приобрело или сберегло имущество за счет кредитора без правового основания. Кредитор в обязательстве называется потерпевшим, а должник приобретателем.
- 2) Объект бывает 2 видов:
  - материальным – имущество, которое является неосновательным обогащением (например, деньги, ценные бумаги, движимые и недвижимые вещи, имущественные права),
  - юридическим – действия кредитора по возврату неосновательного обогащения и кредитора по приобретению и сбережению имущества без правового основания.
- 3) Содержание – его образуют права и обязанности кредитора и должника.

Должник по обязательству должен совершить следующие действия:

- 1) передать неосновательное обогащение в натуре. Если имущество не сохранилось, например, имеется его недостача, то должник отвечает перед кредитором за уменьшение состава имущества, если не докажет отсутствие умысла или грубой неосторожности,
- 2) если имущество не сохранилось в натуре, то должник возмещает кредитору действительную стоимость неосновательного обогащения. Расчет стоимости ведется по рыночной стоимости имущества и осуществляется тогда, когда имущество полностью утрачено, повреждено таким образом, что не подлежит восстановлению, переработано, реконструировано вследствие чего образовался новый объект. Так, например, если в результате стихийного бедствия, наши бревна приплыли вниз, и лицо стало ими пользоваться и переработало так, что создало сруб, то мы имеем дело с новым объектом, а не с бревнами, такой объект не может быть истребован, и мы можем получить за это имущество только его действительную стоимость.
- 3) Должник не может передать неосновательное обогащение другому лицу, так как у него отсутствует законный титул, поэтому такое имущество подлежит возврату от третьего лица даже если есть документ, по которому имущество передано. *Пример:* Иванов, которому бревна не нужны, может написать расписку, что он отдает их Петрову, но у Петрова кредитор может эти бревна истребовать.
- 4) Должник обязан возвратить кредитору неполученные доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь. *Пример:* Если в качестве НО рассматривать корову, то ее можно рассматривать как источник извлечения дохода за счет продажи молока или мяса теленка, соответственно кредитор может рассчитывать на получение этих доходов.

Кредитор обязан компенсировать должнику затраты по содержанию неосновательного обогащения.

*Пример:* корову надо кормить, содержать в помещении, помещение убирать, освещать. Привлекается эксперт, специалист, которые могут подтвердить расходы по содержанию НО.

Условиями существования обязательства из неосновательного обогащения являются:

- 1) отсутствие правового основания, по которому было приобретено имущество,
- 2) имущество было сбережено без законного основания,
- 3) такое приобретение и сбережение привело к обогащению должника.

Если мы устанавливаем случай, когда есть законное основание приобретения имущества, то отсутствует 3 условие – обогащение, так как лицо владеет, пользуется, распоряжается имуществом, исходя из закона, иного НПА, сделки.

Если пришел получить стипендию, а там больше, то разница будет неосновательным обогащением, ее необходимо вернуть.

ГК определяет случаи, в силу которых неосновательное обогащение не подлежит возврату:

- имущество было передано для исполнения обязательства, по которому истек срок исковой давности (если должник заплатил сумму, а срок исковой давности уже истек, то должник не может требовать возврата неосновательного обогащения);
- имущество было передано во исполнение обязательства до наступления срока его исполнения (если в рамках обязательства вы должны были вносить платеж к определенному сроку, но сделали это досрочно, но поняли, что это можно сделать позже, нельзя истребовать то, что вы передали раньше как неосновательное обогащение);
- заработная плата, другие трудовые выплаты, пенсии, стипендии, возмещение вреда жизни и здоровью, алименты и иные целевые денежные выплаты не подлежат возврату, если субъект не допустил недобросовестности или отсутствует счетная ошибка;



- денежные суммы и иное имущество было предоставлено во исполнение несуществующего обязательства, а получатель знал об отсутствии обязательства и не представлял имущество для благотворительных целей ((1) если вы решаете передать задаток в счет сделки с недвижимым имуществом, а договор о недвижимом имуществе не заключен, то обязательство не существует, так как нет элементов обязательства; (2) обязательство, обеспеченное залогом, должно исполняться реализацией заложенного имущества, но если бизнесмен передал заложенное имущество детскому дому по благотворительным целям, и сейчас это имущество использовать нельзя, т.к. детский дом не имеет неосновательного обогащения)).

ГК соотносит требования о неосновательном обогащении со следующими требованиями:

- 1) О возврате исполненного по недействительной сделке,
- 2) С истребованием имущества по виндикационному иску,
- 3) О возмещении вреда (деликтному требованию) даже если вред причинен недобросовестным поведением обогатившегося лица,
- 4) Требование о возврате исполненного по обязательству стороной, к которой передалось исполнение от стороны, которая не исполнила обязательство в соответствии с его требованиями.

По недействительной сделке может наступить реституция. При этом то, что имела одна сторона должно быть передано другой стороне. Реституция возможна, если имущество сохранилось в натуре. (Пример: по приватизационным сделкам суды часто не могут применить реституцию, т.к. имущество реконструировано и не сохранилось в первоначальном виде. Надо предъявить требование о неосновательном обогащении, потребовать компенсации стоимости утраченного имущества.) Если реституция невозможна в виду отсутствия объекта в натуре, то право потерпевшего может быть защищено возмещением стоимости неосновательного обогащения. Реституция не применяется, если приобретатель является добросовестным. От добросовестного приобретателя имущество может быть истребовано в соответствии с иском о неосновательном обогащении.

При виндикации имущество истребуется при наличии следующих условий:

- 1) Вещь находится у невладеющего собственника,
- 2) Вещь сохранилась в натуре и не утратила качеств индивидуально-определенной вещи,
- 3) Вещь выбыла из обладания собственника помимо его воли путем противоправных действий третьих лиц,
- 4) Не истек срок исковой давности – 3 года.

Если указанные условия отсутствуют, то вещь может быть истребована как неосновательное обогащение за пределами срока исковой давности в натуре или стоимостном выражении.

Если заявлено деликтное требование, то оно удовлетворяется при следующих условиях:

- 1) Имеется состав гражданского правонарушения (генеральный или усеченный)
- 2) Вещи причинен вред, который может быть компенсирован в денежном выражении.
- 3) Требование должно быть заявлено не позднее 3 лет с момента причинения вреда.

Если эти условия отсутствуют, то требование должно быть изменено на неосновательное обогащение в форме возмещения стоимости имущества, возмещения неполученных доходов, а если вещь находится у третьего лица, то ее истребование у этого субъекта. При этом надо установить, что должник действовал недобросовестно.

*Недобросовестность поведения* – лицо действовало с нарушением принципов гражданских обязательств – несправедливо, неразумно, во вред другому лицу.

Если по гражданско-правовому обязательству одна сторона исполнила, а другая сторона – не исполнила его, то требование подлежит удовлетворению при следующих условиях:

- 1) Существует правовое основание, из которого возникло обязательство,
- 2) Установлено, что одна из сторон обязательство не исполнила, например, уклоняется от исполнения, не желает исполнить обязательство и т.д.
- 3) Не прошел срок исковой давности – 3 года.
- 4) Неисполненное по обязательству сохранилось в натуре.

Если эти условия отсутствуют, то заявляется требование о неосновательном обогащении.

Вывод: обязательства из неосновательного обогащения являются спутниками других гражданско-правовых обязательств.

## Наследование.

### 1) Понятие наследственного правопреемства и его элементы.

- 2) **Наследование по закону.**
- 3) **Наследование по завещанию.**
- 4) **Оформление наследственных прав. Принятие наследства и отказ от принятия наследства.**

*Литература.*

*Наследственное право. Крашенинников, Зайцева.*

*Настольная книга нотариуса. 2 тома. Под ред. Клячина.*

#### **Вопрос №1.**

Термин «наследование» употребляется в нескольких правовых значениях:

**Как наследственное право – это подотрасль гражданского права,** которая регулирует имущественные отношения по переходу прав на наследство от наследодателя к его наследникам. Данная подотрасль имеет свой предмет правового регулирования – имущественные отношения как единое целое, составляющее наследство. Методом правового регулирования наследственного права выступают публично-правовое, а не частноправовое регулирование. Элементами метода могут выступать императивное регулирование (например, определение очередей наследников, установление права на обязательную долю в наследстве и т.д.) В наследственном праве возможно диспозитивное регулирование, когда наследодатель имеет право передать имущество по своему выбору, по завещанию или закону с определением наследников и указанием наследственных распоряжений. Принципы наследственного права заключаются в следующем:

- а) приоритет отдается наследованию по завещанию, а не по закону;
- б) отстранение от наследования недостойных наследников, в ст.1117 обозначены такие граждане;
- в) наследование предполагается как единое целое в один и тот же момент, если законом не установлено иное (нельзя от чего-то отказаться, а что-то взять);
- г) к наследованию могут призываться не только граждане, но и ЮЛ, государства и другие публично-правовые образования.

**Наследование – это вид гражданского правопреемства,** в силу которого от наследодателя к наследникам переходят имущественные права (наследство, наследственное имущество) как единое целое в один и тот же момент путем универсального правопреемства.

#### **Значение наследственного правопреемства:**

- 1) имущество наследодателя переходит к другим лицам,
- 2) государство от наследственного правопреемства получает налоги,

Наследственное правопреемство отличается от сингулярного (частичного) правопреемства по следующим признакам:

- а) оно является универсальным и это означает, что все, что имел наследодатель при своей жизни, переходит как единое целое к его наследникам;
- б) объектом наследования выступает наследственное имущество

В состав наследства могут входить

- *вещи* как объекты материального мира, в том числе движимые и недвижимые, делимые и неделимые (наследование доли),
- *деньги* (в т.ч. иностранная валюта и валютные ценности),
- *ценные бумаги,*
- *доли и паи* в хозяйственных обществах и товариществах,
- *имущественные права* (если наследодатель подал заявление о приватизации квартиры, к наследникам переходит право на приватизацию),
- *обязательства по уплате денег, исполнения гражданско-правовых действий в пользу третьих лиц* (если супруги взяли кредит, то расходы будет компенсировать тот субъект, к которому переходит наследство, и супруг),
- в наследственную массу включается *иное имущество.*

Имущество должно быть закреплено при жизни наследодателя в его собственность. Если имущество не было оформлено в собственность, передавалось по обязательственным основаниям во временное владение и(или) пользование, или в доверительное распоряжение, то оно не может быть включено в наследственное имущество (к наследнику переходит имущественное право).

ГК применительно к объекту наследственного правопреемства употребляет термин «наследство» или «наследственное имущество». Однако в юридической литературе используется понятие «наследственная масса». В него включаются все виды имущества, которые переходят к наследнику, при этом из нее может быть исключено то, что не принадлежало наследодателю при его жизни, не было оформлено надлежащим образом и не могло перейти к наследнику.

Не переходит в порядке наследования:

- 1) личные неимущественные блага, например, имя, честь, деловая репутация.
- 2) некоторые виды имущества, которые имеют характер целевых выплат, в частности алименты, пенсии, пособия, возмещения вреда жизни и здоровью, не переходят по наследству.
- 3) объекты гражданских прав, которые неотделимы от личности наследодателя (авторские права).
- 4) в порядке наследования не переходят отдельные виды имущества (государственные награды).

Наследственное правопреемство связано с **открытием наследства**. Открытием наследства признается день смерти наследодателя, при этом учитываются календарные сутки и не принимаются во внимание часы, минуты и секунды. Днем смерти наследодателя является запись в книге актов гражданского состояния о смерти лица. Если лицо признано умершим и об этом есть вступившее в законную силу решение суда, то решение суда приравнивается к смерти наследодателя (последнее число месяца, в который считать умершим). Если лица умирают одновременно, то они не наследуют друг после друга (например, супруги умирают в один день, наследство после них не открывается; а если один супруг умирает на день позже, то наследство считается открытым в его отношении).

Наследственное правопреемство характеризуется особым местом открытия. По общему правилу местом открытия наследства считается место жительства наследодателя. Из данного правила есть исключение:

- если место жительства наследодателя неизвестно, а его имущество находится не только в РФ, но и за рубежом, то наследство открывается на территории РФ.
- если имущество находится в РФ, то оно наследуется по месту нахождения недвижимого имущества.
- если имущество состоит из различных видов имущества и в нем отсутствует недвижимость, то наследование осуществляется по месту нахождения наиболее ценной части имущества. Ценная часть имущества определяется по рыночной стоимости: необходимо воспользоваться услугами независимого имущества.

В наследственном правопреемстве принято выделять таких лиц как наследодатель и наследники. Наследодателем признается физическое лицо, к моменту смерти которого открывается наследство, переходящее в порядке правопреемства к другим лицам (наследникам). Наследник – это лицо, которое имеет право на наследство, в соответствии с законом или завещанием. Наследниками могут являться не только физические лица, но и юридические лица, публично-правовые образования, иностранные организации. Если наследование осуществляется по закону, то наследниками являются физические лица или РФ на выморочное имущество, а ЮЛ по закону наследовать не может. *Выморочное имущество* – в отношении которого отсутствуют наследники либо они отказались от принятия наследства либо имеют статус недостойных наследников. РФ не может отказаться от наследства, поскольку это является ее обязанностью. Выморочное имущество может быть передано РФ а) муниципальным образованиям, б) субъектам РФ. Порядок передачи устанавливается в законе. Муниципальное образование должно издать распорядительный акт о принятии имущества, между субъектами должен быть передаточный акт, если это недвижимость - то требуется государственная регистрация перехода права собственности.

Закон выделяет среди наследников категорию *недостойных наследников*. Их перечень определяется в ст.1117 ГК РФ. Речь идет о лицах, лишенных родительских прав, уклоняющихся от уплаты алиментов, совершивших преступление и др.

Если наследование осуществляется по завещанию, то круг наследников расширяется за счет ЮЛ, субъектов РФ, муниципальных образований и иностранных ЮЛ. Наследник как ФЛ может быть несовершеннолетним, недееспособным, ограниченно дееспособным, может обладать статусом иждивенца (по возрасту или состоянию здоровья).

Особенностью наследственного правопреемства являются способы наследования:

- наследование осуществляется преимущественно по завещанию,
- если завещания нет, то наследство переходит по закону.

В наследственном правопреемстве принято выделять следующие элементы:

- 1) Объект наследственного правопреемства – это наследство или наследственное имущество.
- 2) Субъекты наследственного правопреемства – наследодатель (умершее к моменту открытия наследства лицо). В литературе существует точка зрения, что наследодатель не может быть субъектом правопреемства ввиду своей смерти и субъектом выступают только наследники. Данная точка зрения опровергается Толстым. Наследники выступают как правопреемники наследодателя на все наследство в целом.
- 3) Содержание наследственного правопреемства – его образуют права и обязанности наследников. Например, право принять наследство, оформить наследство, право отказаться от наследства и т.д. К числу обязанностей наследников закон относит охрану наследственного имущества, в том числе

через исполнителей, например, завещание. Речь идет о душеприказчиках (они выступают доверительными управляющими). Они сохраняют имущество в течение 6 месяцев – следят за исполнением последней воли наследодателя.

Наследственное правопреемство возникает из следующих юридических фактов:

- 1) смерть наследодателя,
- 2) отнесение наследников к наследникам по завещанию или закону,
- 3) принятие наследником наследства юридически или фактически
- 4) оформление наследственных прав.

В литературе высказана точка зрения о том, что наследование осуществляется в рамках наследственного правоотношения, которое обладает рядом особенностей:

- 1) оно является обязательственным,
- 2) имущественным,
- 3) обеспечивается специальной защитой, в том числе абсолютного характера,
- 4) в наследственном правоотношении наследнику не противостоит другой субъект – наследодатель, поскольку он умер и его правоспособность прекращена.

Эта теория подвергается критике со стороны многих специалистов. В.И. Серебровский говорит, что правоотношение не может быть односторонним (не может быть односубъектных правоотношений).

## **Вопрос №2. Наследование по завещанию.**

Наследование по завещанию осуществляется, если наследодатель при своей жизни распорядился наследством путем составления завещания. *Завещание* – это акт физического лица по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай своей смерти. Юридическая природа завещания трактуется следующим образом:

- 1) завещание это сделка, которая относится к односторонним сделками, т.к. для ее заключения достаточно волеизъявления завещателя (наследодателя). Воля наследников значения не имеет.
- 2) Завещание – это всегда правомерное юридическое действие. Это действие должно соответствовать закону, исходить от самого завещателя, не иметь пороков воли и должно быть выражено в надлежащей форме.
- 3) Завещание – это юридическое действие, имеющее определенные правовые последствия – это распоряжение имуществом лица на случай его смерти. Такая сделка всегда имеет целенаправленность.
- 4) Завещание – это срочная сделка, она совершается на случай смерти, наступление которой неизбежно. В литературе высказана противоположная точка зрения, согласно которой завещание не может быть срочной сделкой. Наследование по завещанию возможно, когда завещатель умирает, поэтому такую сделку надо называть условной (с отлагательными условиями и с отменительными условиями).
- 5) Завещание может быть совершено только лично завещателем. Закон не разрешает оформить завещание через представителя, т.к. это личное доверительное действие. Если лицо не может собственноручно подписать завещание, то это осуществляется через рукоприкладчика. Нотариус должен установить личность рукоприкладчика, указать причины, по которым завещатель не может самостоятельно расписаться, например, в силу неграмотности или физического недостатка.

Завещание – это действие, которое само по себе не порождает наследственного правопреемства. Для этого необходимо

- а) открытие наследства,
- б) принятие наследства
- в) оформление наследства.

Завещание по своей правовой природе является сделкой сугубо личного характера. Нельзя оформить завещание от имени двух или более лиц, если это будет известно двум, то это станет известно и третьему. Должна быть тайна завещания.

Завещание должно быть оформлено до смерти наследодателя. Впоследствии оно может быть отменено или заменено им. Завещание строится на следующих правовых **принципах**:

- 1) принцип свободы завещания. Завещатель может распорядиться всем своим имуществом или его частью по своему усмотрению с указанием или без указания наследников. С завещанием могут быть совершены действия:
  - а) подназначение наследника. Это действие, в силу которого завещатель может указать последующего наследника, если первоначальный не желает принять наследство, выразил отказ об этом или относится к недостойным наследникам
  - б) в завещании может быть сделано завещательное распоряжение в формах:

- установлен завещательный отказ или легат. Это действие, которое накладывает на наследника обязанность совершить в пользу конкретного лица определенный юридический акт (право проживания в конкретном помещении)
  - сделано завещательное возложение – это юридические действия, которые обязывают наследника совершить акт в общепользовных целях (организовать общественную библиотеку)
  - подназначение исполнителя завещания – действие, в силу которого наследодатель указывает субъекта, который обязан исполнять его завещание. Это может быть только ФЛ (любое) (например, управление имуществом с целью его приращения)
  - распоряжение завещателя на случай своих похорон и увековечивания своей памяти (любые способы)
  - распоряжение денежными средствами в банке.
- 2) принцип ограничения свободы завещания правом долей в наследстве. Ст.1149 определяет лиц, которые, несмотря на завещание, могут стать наследниками и приобрести право на половину доли наследственного имущества, если бы они призывались к наследованию по закону. Например, бабушка завещала наследство дочери и племянницы, и у нее есть муж и он как наследник по закону наследует  $\frac{1}{2}$ , поэтому он наследует  $\frac{1}{4}$  и племянница  $\frac{1}{4}$ .
  - 3) принцип тайны завещания. Никто не вправе разгласить завещание, ни нотариус, ни сам завещатель, ни другие лица. При нарушении тайны завещания применяются меры защиты, установленные гражданским законодательством: возмещение морального вреда, компенсация морального вреда, принесения публичного извинения и т.д.
  - 4) принцип судебной защиты прав завещателя. Он заключается в неразглашении тайн частной и семейной жизни, установлении права на компенсацию морального вреда и иных действий, не запрещенных законом (даже если бабушка завещала долю своему любовнику).

Завещание по общему правилу оформляется в письменной форме. По сложившимся обычаям делового оборота завещание чаще всего удостоверяется у нотариуса, хотя оно может быть удостоверено служащим банка (при завещании вклада) или другими должностными лицами (начальник тюрьмы, начальник экспедиции). Завещание может быть составлено в различных формах:

- 1) Нотариально удостоверенное завещание. Его оформляет нотариус в вашем присутствии.
- 2) Завещание, приравненное к нотариальному. Примерный перечень таких завещаний установлен в ст.1127 ГК РФ.
- 3) Завещание по распоряжению средствами в банках.
- 4) Закрытое завещание, когда наследодатель никому не сообщает о том, что в коробке.
- 5) Завещание в чрезвычайных условиях.

### **Вопрос №3. Наследование по закону.**

К наследованию по закону применяются следующие правила:

- 1) Наследниками по закону выступают, как правило, ФЛ. Исключение – РФ, при наследовании вывощенного имущества
- 2) К наследованию призываются наследники определенной очереди.

ГК выделяет 3 основные очереди наследников и последующие очереди:

Наследники первой очереди: дети, супруги, родители. В первой очереди возможно представительство в силу чего имущество может перейти к внукам и их потомкам.

Вторая очередь наследников: братья и сестры (полнородные и неполнородные), дедушки и бабушки, а если они отсутствуют, то по праву представления наследуют племянники и племянницы

Наследники третьей очереди: братья и сестры родителей наследодателя (тети и дяди). Если они умерли, то наследование по праву представления осуществляют двоюродные братья и сестры.

Наследниками 4 очереди закон называет: прадедушек и прабабушек.

В 4 очереди и последующих очередях невозможно наследование по праву представления.

Наследниками 5 очереди: дети родных племянников и племянниц (двоюродные внуки и внучки), а также братьев и сестер дедушек и бабушек наследодателя (двоюродные бабушки и дедушки)

Наследники 6 очереди: двоюродные правнуки и правнучки, а так же двоюродные дяди и тети

Наследники 7 очереди: пасынки, падчерицы, отчимы, мачехи

С наследниками последующих очередей наследует нетрудоспособные иждивенцы наследодателя. Это лица, которые обладают следующим положением:

- являются нетрудоспособными по возрасту,

- являются нетрудоспособными по состоянию здоровья,
- при жизни наследодателя получали от него содержание и находились на его иждивении.

Если наследники с 1 по 7 очереди отсутствуют, то иждивенцы наследуют как наследники 8 очереди.

При наследовании по закону усыновители и усыновленные приравниваются к родителям и детям. Если в качестве наследника выступает супруг (супруга), то из наследственного имущества должна быть исключена супружеская доля в имуществе.

При наследовании по закону соблюдается правило об обязательной доле в наследстве. Это право имеют при наличии завещания следующие субъекты:

- нетрудоспособные дети наследодателя,
- нетрудоспособный супруг,
- нетрудоспособные родители,
- нетрудоспособные иждивенцы.

Право на обязательную долю должно соответствовать не менее половины доли, которую бы получило лицо, если бы наследовало по закону. Если наследников по закону не оказалось, то имущество переходит РФ как выморочное имущество.

#### **Вопрос №4. Принятие наследства.**

Наследственное имущество должно быть принято наследниками. Закон выделяет 2 способа принятия наследства:

- 1) фактическое принятие наследства,
- 2) юридическое принятие наследства.

К фактическому принятию наследства закон относит следующие действия:

- а) наследник вступил во владение имуществом или в управление им
- б) принятие мер по охране наследственного имущества и защите его от третьих лиц
- в) лицо провело за свой счет ремонт наследственного имущества и осуществляет его содержание
- г) лицо оплатило долги наследодателя или получило от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства

Фактическое принятие наследства действует пока не установлено иное - это презумпция, которая может быть опровергнута юридическим принятием.

Юридическое принятие наследства предполагает процедуру оформления наследства у нотариуса. Это процедура включает в себя следующие стадии:

- 1) подача заявления нотариусу по месту открытия наследства о вступлении в наследство (заявление должно быть подано до истечения 6 месяцев с момента смерти наследодателя). Если других наследников нет или они отказались от принятия наследства, то нотариус может выдать свидетельство о праве на наследство до истечения 6 месяцев
- 2) проверка документов нотариуса на предмет их соответствия и достаточности для оформления наследственных прав. Так, если наследует ребенок после родителя, надо подтвердить факт родственных отношений
- 3) занесение сведений о переходе прав на наследство в реестр нотариальных действий
- 4) выдача свидетельства о праве на наследство по закону (или завещанию).

Если нотариус принял документы от наследника, но не успел выдать свидетельство, поскольку наследник умер, то доля умершего наследника переоформляется по праву наследственной трансмиссии за его наследником.

Наследник имеет право выразить отказ от принятия наследства. Отказ выражается лично или через представителя. При оформлении отказа может быть указано лицо, в пользу которого делается отказ либо эти лица не указываются. Закон содержит случаи, когда отказ от наследства невозможен:

- отказ от наследства несовершеннолетних
- отказ от обязательной доли
- отказ при подназначении наследника
- отказ от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество завещано назначенным наследником.

При принятии наследства лицо имеет право оформить юридическое право на наследство.

## Авторское право.

- 1) Авторское право как институт подотрасли гражданского права, "права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации".
- 2) Объекты и субъекты авторского права.
- 3) Права авторов произведений науки, литературы и искусства.
- 4) Охрана и защита авторских прав.

Раздел 8 ГК посвящен регулированию отношений на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. Эти отношения входят в предмет правового регулирования права интеллектуальной собственности. Данная подотрасль гражданского права включает в себя 2 группы юридических норм: общие (они регулируют, например, понятие охраняемого результата интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) и специальные нормы (регулируют отношения, которые включаются в институты права интеллектуальной собственности):

- авторское право,
- смежные авторские права,
- патентное право,
- средства индивидуализации ЮЛ и ИП,
- институт, регулирующий иные объекты интеллектуальной деятельности

Права на результаты интеллектуальной деятельности после 1 января 2008 регулируются 4 частью ГК и это свидетельствует о кодифицированности в регулировании указанных прав.

Подотрасль права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации регулирует интеллектуальные права на результаты интеллектуальной деятельности, которые могут быть исключительными правами и личными неимущественными правами. Исключительные права всегда носят имущественный характер, а личные неимущественные права авторов могут включать право на имя, право доступа к объекту, право следования

Юрченко: исключительные только личные неимущественные

Гаврилов: исключительные не только личные неимущественные, но и имущественные

Авторское право как институт указанной подотрасли может употребляться в 2 правовых значениях:

- в объективном смысле - это институт гражданского права, который включает в себя интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. Предметом правового регулирования авторского права выступают имущественные и личные неимущественные отношения авторов на принадлежащие им произведения литературы, науки и искусства, созданные творческим трудом. Среди личных неимущественных прав можно выделить право на судебную защиту, деловую репутацию, имя. Среди имущественных прав - право на обнародование, право на неприкосновенность произведения. В авторском праве действуют специфические особенности метода гражданского права:
  - равенство трактуется как свобода творчества
  - свобода авторского договора (произведение может быть создано по договору, если нет ограничений в законе)
  - каждый автор обладает иском способом защиты на свое произведение как предмета интеллектуальной деятельности

Авторское право как институт гражданского права базируется на определенных принципах:

- свобода авторского договора
- сочетание общественных и частных интересов автора и общества
- всемирная охрана и защита авторских прав

Источниками авторского права выступают 4 часть ГК, акты международного права (Парижская конвенция по авторскому праву, Бернская конвенция по охране литературных произведений и др.), локальные акты (применяются при организации творческих конкурсов)

- авторское право в субъективном смысле слова означает субъективное гражданское право, которое принадлежит автору конкретного произведения науки, литературы и искусства. Конкретному автору может принадлежать исключительные права на произведения, право на имя, право авторства, право на обнародование произведения, неприкосновенность произведения.

## Вопрос №2. Объекты и субъекты авторского права.

ГК содержит понятие объекта авторских прав - это произведения науки, литературы и искусства независимо от

- а) достоинств и назначения произведения,
- б) от способа его выражения.

Произведение как объект авторского права отличается творческим характером и объективной формой выражения. Творческий характер означает, что произведение является неповторимым, оригинальным, уникальным и имеет новый качественный результат. Произведение выражается в объективной форме. У произведения может быть письменная форма (статья, лекция), устная (публичное исполнение произведения), может быть выражено в форме звуко- и видеозаписи. Произведение может быть выложено в виде изображения. Закон говорит о том, что форма произведения должна быть отделена от личности автора и существовать независимо от него.

Ст.1259 ГК определяет перечень объектов авторских прав (например, литературные произведения, карты, произведения архитектуры). В литературе по авторскому праву существует 2 точки зрения по поводу соотношения формы и воспроизведения произведения:

Флейшиц утверждала, что объект авторского права только тогда охраняемоспособен, когда в нем соединена и форма, и воспроизведение. Напротив Серебровский утверждал, что воспроизводимость - это самостоятельный элемент произведения и по закону у произведения должна быть только 1 форма.

Современные исследователи, такие как Мартынов, Корецкий, Попов придерживаются точки зрения, что произведение является объектом авторского права независимо от достоинств и назначения, и способа выражения.

В произведении могут быть выделены отдельные элементы:

- содержание произведения (сюжет, идея)
- произведение имеет форму выражения в виде образов, языка, стиля и т.д.

У произведения может быть внутренняя форма, фиксирующая образы, и внешняя форма - язык изложения материала. ГК классифицирует объекты авторского права на следующие виды:

- 1) по объективной форме выражения:
  - научные произведения,
  - литературные произведения,
  - произведения искусства
- 2) по способам воспроизведения:
  - обнародованные, известные помимо автора неопределенному кругу лиц
  - необнародованные, известные только автору
- 3) по степени самостоятельности:
  - оригинальные (Проспер Мериме "Кармэн"),
  - производные (балет "Кармен-Сюита")
- 4) по видам исполнения:
  - служебные, они создаются в порядке служебного задания
  - неслужебные
- 5) по степени охраняемости:
  - охраняемые, формально они охраняются специальным законом (Copyright ©)
  - неохраняемоспособные (телефонные справочники, законы, официальные документы, символы и знаки)
- 6) о степени составляемости:
  - единичные объекты авторского права,
  - составные объекты

В качестве особых объектов авторского права закон выделяет программу для ЭВМ, которая подлежит государственной регистрации, аудиовизуальные произведения с текстом и без текста, а также иные объекты, например, проекты символов и знаков. Объекты авторского права первоначально принадлежат авторам - создателям этих произведений. Автором является ФЛ, чьим творческим трудом создано произведение. От автора следует отличать соавторов – создают произведения совместным творческим трудом.

Соавторство бывает двух видов:

- 1) раздельное,
- 2) нераздельное, когда права авторства возникают на произведение в целом.



От автора произведения следует отличать субъектов авторского права, как носителей прав и обязанностей на произведение. К субъектам авторского права закон относит

- самого автора,
- соавторов,
- правопреемников автора (наследников), в отношении которых авторское право действует в течение 70 лет после смерти автора.
- работодатели, если произведение создано в порядке служебного задания.
- организация, которая приобретает права на произведение по договору в порядке реорганизации ЮЛ.
- Выделяют в качестве правообладателей организации, осуществляющие охрану и защиту авторских прав - Всероссийская организация по охране интеллектуальной собственности, Российское Авторское Общество, Исп. орган по охране исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

### **Вопрос №3. Права авторов**

ГК закрепляет за автором произведения следующие виды субъективных авторских прав:

- а) Исключительное право на произведение. Это имущественное право, которое регулируется через систему гражданско-правовых средств
- б) Воспроизведение произведения, т.е. изготовление произведения или его части в материальной форме (например, звукозапись, видеозапись)
- в) Исключительное право реализуется через распространение произведения путем его продажи или иного отчуждения. Речь идет о заключении авторского договора об отчуждении произведения, его оригинала или экземпляра
- г) Публичный показ произведения. Это любая демонстрация произведения, в т.ч. с использованием технических средств в месте, открытом для свободного воспроизведения, в публичном месте, в кругу семьи. Исключительное право может быть реализовано путем импорта оригинала или экземпляра произведения в целях его распространения. В этом случае произведение реализуется не на территории РФ, а за рубежом
- д) Прокат оригинала или экземпляра произведения. Это использование произведения путем передачи его в прокат, по ТВ, радио, кабелю и другим способом вещания
- е) Публичное исполнение произведения, путем декларирования, исполнения музыкального произведения, показ аудио или видео записи
- ж) Сообщение о произведении в эфир доступным способом
- з) Сообщение по кабелю, т.е. сообщение произведения для всеобщего сведения путем ретрансляции
- и) Перевод или другая обработка произведения (экранизация, инсценировка)
- к) Практическая реализация архитектурного, садово-паркового, градостроительного проекта
- л) Доведение произведения до всеобщего сведения путем свободного доступа к произведению. Свободный доступ к произведению возможен в случаях, указанных в законе:

- Если произведение используется в личных целях
- Если используется произведение в информационных, научных, учебных, культурных целях
- Свободное использование произведения путем репродуцирования
- Свободное использование произведения в месте открытом для свободного посещения
- Публичное исполнение музыкального произведения
- Свободное использование записи для краткосрочного пользования организаторами эфирного вещания

Краткосрочное пользование возможно при воспроизведении программ для ЭВМ и БД. В этом случае лицо должно использовать программу, если о ней имеется информация, т.к. такой объект охраняется авторским правом при наличии его государственной регистрации и занесении сведений о БД в специальный реестр.

Свободное использование произведения возможно в случае, если оно становится общедоступным. Общедоступность предполагается по истечению срока действия авторского права.

Использование произведения по авторскому договору.

ГК определяет использование объектов авторского права по следующим правовым основаниям:

- В порядке наследственного правопреемства. К наследникам переходя исключительные права на произведение в порядке универсального правопреемства

- Использование по лицензии. Лицензия реализуется, как правило, с публичных торгов и лицо, которое приобрело лицензию, имеет преимущественное право использования исключительных прав
- Заключение авторского договора

ГК выделяет среди авторских договоров следующие:

- Договор об отчуждении авторского права на произведение. Это соглашение, по которому автор или иной правообладатель произведения передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме другому лицу (приобретателю). Такой договор по своим юридическим характеристикам является двухсторонним, возмездным, консенсуальным. Существенные условия договора: предмет – это передача или обязанность передачи исключительных прав на произведение в целом; вознаграждение, уплачиваемое приобретателем автору или правообладателю произведения, вознаграждение устанавливается по соглашению сторон договора и выплачивается в твердо установленном фиксированном размере; форма – письменный характер и оформляется в виде единого документа, подписанного сторонами
- Лицензионный договор о предоставлении права использования произведения. Это соглашение, по которому автор или иной правообладатель, именуемый лицензиаром, обязуется предоставить другой стороне – лицензиату, право использовать свое произведение в пределах, установленных договором. Такой договор является по своим юридическим характеристикам двухсторонне обязывающим, консенсуальным, возмездным или безвозмездным. Договор заключается с указанием следующих условий: предмет договора – это действия по использованию произведения в установленных пределах; выплата автору или правообладателю вознаграждения – это фиксированные разовые платежи или периодические платежи в виде процентных отчислений от выручки; авторское вознаграждение может быть установлено в иной форме по соглашению сторон. Если договор конструируется как безвозмездный, то вознаграждение не выплачивается. Если стороны не указали в договоре о его безвозмездности и не установили размер платы (вознаграждения), то плата определяется на основании Постановления Правительства РФ «О минимальных ставках авторского вознаграждения за отдельные виды использования произведений». Лицензионный договор о предоставлении права использовать произведение может заключаться: а) в письменной форме в виде единого документа, б) в устной форме, если это прямо предусмотрено сторонами договора
- Издательский лицензионный договор. Это соглашение, в силу которого автор или правообладатель произведения передает издателю обязанность издать произведение и начать его использование не позднее срока, указанного в договоре. Если издатель не выполняет указанную обязанность, то он возмещает причиненные убытки. По своим характеристикам этот документ является взаимным, возмездным, консенсуальным. Существенные условия договора: предмет – действия по изданию произведения и его использованию; срок использования произведения – если срок не конкретизирован началом и концом использования, то он определяется по сложившимся обычаям делового оборота исходя из критерия разумности; вознаграждение которое выплачивается издателю, а так же лицензиару за использование произведения. Вознаграждение определяется по соглашению сторон и выплачивается в виде периодических платежей. Договор оформляется письменно и в случае нарушения его условий предполагает возмещение автору или правообладателю убытков
- Договор авторского заказа. Это соглашение, по которому автор обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать в обусловленный срок произведение науки, литературы, искусства на материальном носителе или иной форме. Это взаимный, возмездный и консенсуальный договор. Его предмет – действия автора по созданию произведения в определенной форме. Материальный носитель указанной формы должен быть передан заказчику. Существенные условия (помимо предмета): выплата авторского вознаграждения (если это не предусмотрено договором, то договор презюмируется как безвозмездный); определение формы материального носителя произведения; форма договора – она определяется по общему правилу как письменная в виде единого документа, подписанного сторонами; определение пределов по использованию объекта авторского заказа. Договор авторского заказа может подразделяться на издательский, постановочный, сценарный и т.п. исполнение договоров авторского заказа определяется сроком о котором договорятся стороны. Срок может быть окончательным или промежуточным. Если автор не выполняет заказа в установленный срок, то ему может быть предоставлен льготный срок, по истечению которого заказчик имеет право
  - Расторгнуть договор в одностороннем порядке

- Отказаться от договора и потребовать возмещения убытков

Иные виды авторских договоров могут быть реализованы, если это не противоречит гражданско-правовым нормам. В теории гражданского права классификацию авторских договоров проводят по следующим правовым основаниям:

- 1) По виду произведения
  - Договоры на создание и использование литературного произведения
  - На создание и использование музыкального произведения
  - На создание и использование аудиовизуального произведения
  - На создание и использование архитектурного произведения
  - На создание и использование других объектов авторского права
- 2) По степени готовности авторского произведения
  - Договоры авторского заказа
  - Договоры на готовые произведения
- 3) По формам объектов авторского права
  - Договоры об использовании обнародованных произведений
  - Договоры об использовании необнародованных произведений
- 4) По виду прав, полученных произведений
  - Об использовании исключительных прав
  - О передачи иных прав, если это не запрещено законом
- 5) По способу использования произведений
  - Издательский договор
  - Сценарный
  - Постановочный
  - О депонировании рукописи
  - Об использовании произведения в промышленности
  - Художественного заказа
  - Публичного использования

Право авторства. Это право использовать произведение автора под его именем в оригинальном виде с соблюдением формы и содержания произведения. Право авторства является личным неимущественным правом и охраняется действующим законом.

Право автора на имя. Право автора на имя обеспечивается опубликованием произведения под собственным именем или вымышленным именем (псевдонимом). Если произведение опубликовано без ссылки на имя автора, то автор имеет право восстановить свое нарушенное право и понудить лицо опубликовать произведение под его именем. Право автора на имя обеспечивается защитой его деловой репутации.

Технически право автора на имя обеспечивается специальным знаком © Copyright с указанием имени автора или правообладателя и первоначального года издания произведения. Если нарушается право автора на имя, то оно может быть восстановлено в судебном порядке путем предъявления требования о признании права на произведение, о признании лица соавтором, о защите деловой репутации.

Охрана авторского права может быть реализована через специальные организации по защите авторских прав.

Право автора на неприкосновенность произведения. Произведение автора должно быть оригинальным независимо от его достоинств и назначения. Ни кто не может изменить форму и содержание авторского произведения.

Право на обнародование произведения. Если произведение автора не обнародовано, то автор при своей жизни может сделать его доступным для 3-х лиц путем обнародования произведения. Если автор отказывается от обнародования произведения, то оно имеет возможность быть отозванным. Автор имеет право изъять из обращения выпущенные экземпляры произведения и возместить убытки издателю. Право на отзыв не возможно, если произведение находится в составе другого объекта авторских прав.

ГК особо выделяет право автора на охрану произведения, на защиту произведения от искажения.

# Патентное право.

- 1) Понятие патентного права как института гражданского права
- 2) Объекты патентных прав
- 3) Субъекты патентного права
- 4) Оформление патентного права
- 5) Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов
- 6) Защита патентного права

## Вопрос №1.

Термин патентное право в двух значениях:

В объективном смысле – институт гражданского права, состоящий из совокупности юридических норм, регулирующих интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, а так же порядок их оформления и передачи 3-им лицам.

Данный институт в качестве предмета правового регулирования имеет отношение по поводу интеллектуальных прав на 3 объекта исключительных прав

- а) Изобретения
- б) Полезные модели
- в) Промышленные образцы

Метод правового регулирования данного института обладает спецификой:

- 1) Эти отношения регулируются преимущественно императивными нормами гражданского права, которые установлены в гл.72 ГК
- 2) Помимо искового способа защиты патентных прав в судебном порядке применяется административный порядок, связанный с обращением в федеральный исполнительный орган по интеллектуальной собственности, патентным и товарным знакам.
- 3) Объекты патентных прав обладают свойством патентоспособности и охраняются посредством выдачи патента, срок действия которого составляет 20 лет на изобретения, 10 – полезные модели, 15 – промышленные образцы.

Принципы патентного права отличаются от общих принципов гражданского права и включают в себя следующие:

- 1) Признание за автором изобретения, полезной модели или промышленного образца исключительных прав на использование запатентованного объекта
- 2) Принцип соблюдения разумного баланса интересов патентообладателя и общества
- 3) Принцип всемерной охраны патентоспособности объектов путем установления их приоритета на территории РФ, стран евразийского пространства, государств СНГ
- 4) Принцип охраны прав не только авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, но и патентообладателей (наследников, организаций-работодателей, сторон по лицензионным и другим патентным договорам)

Патентное право регулируется особым законодательством:

- 1) Нормы гл.72 «Патентное право»
- 2) Акты международного права (Парижская конвенция по охране промышленной собственности)
- 3) Локальные акты, связанные с организацией и проведением конкурсов на лучшее изобретение, полезную модель, промышленный образец

Патентное законодательство включает в себя 2 виды норм:

- Общие – они регулируют понятие объекта патентного права, понятие субъектов патентных прав и другие вопросы
- Специальные нормы, которые регулируют, например правовой режим секретных изобретений, использование объектов в целях национальной безопасности.

Термин патентное право может применяться в субъективном смысле. Это вид субъективного гражданского права, которое отличается следующими особенностями:

- Такие права являются интеллектуальными, т.к. их объектами выступают результаты творческой деятельности в научно-технической сфере или сфере художественного конструирования
- Эти права охраняются специальной юрисдикционной формой (патентом)
- Эти права закрепляются не только за авторами, создателями этих объектов, но и за другими патентообладателями

- Они бывают имущественными (это исключительные права) и личными неимущественными (право авторства, право на оформление патента...)
- Такие права могут использоваться другими лицами с согласия автора, за исключением случаев, установленных законом (ст.1359)

## **Вопрос №2. Объекты патентных прав**

Объектами патентных прав ГК называет результаты интеллектуальной деятельности либо в научно-технической сфере, либо в сфере художественного конструирования при условии, если они обладают признаками изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Из числа объектов патентного права закон исключил:

- Способы клонирования человека
- Способы модификации генетической целостности клеток, зародышевой целостности человека
- Использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях
- Иные решения, которые противоречат общим интересам, принципам гуманности и морали

Первым объектом патентного права является изобретение. Для него свойственны следующие признаки:

- 1) Это техническое решение задачи в форме продукта (например, устройства, вещества, культурных клеток, растений или животных, штаммов микроорганизмов) или в форме способа (действие над материальным объектом с помощью материальных средств)
- 2) Мировая новизна. Она должна соответствовать изобретательному уровню, который не известен из общеизвестных источников
- 3) Изобретение может применяться в любой сфере человеческой жизни (промышленности, с\х, медицине)
- 4) Изобретение должно удовлетворять условиям патентоспособности – иметь изобретательный уровень неизвестный из уровня техники, обладать приоритетом и относиться к такому решению, которое является техническим в мировом масштабе

Вторым объектом патентных прав выступают полезные модели. Для них характерны признаки:

- 1) Это техническое решение задачи, которое относится к устройству
- 2) Она обладает мировой новизной неизвестной из уровня техники
- 3) Может использоваться в промышленности, с\х и других отраслях

ГК определяет, что не является полезной моделью:

- Топология интегральной микросхемы
- Решение, касающееся внешнего вида изделия и направленное на удовлетворение эстетических потребностей

Полезная модель должна удовлетворять условиям патентоспособности и охраняется патентом.

Третий объект патентного права является промышленный образец. Это не техническое, а художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, если оно определяет его внешний вид. Промышленный образец должен удовлетворять следующим условиям:

- 1) Это художественно-конструкторское решение задачи
- 2) Оно является новым
- 3) Оригинальным
- 4) Определяет эстетические, эргономические особенности изделия (конфигурацию, сочетание цветов)

Промышленный образец должен отвечать условиям патентоспособности и охраняется патентом.

## **Вопрос №3.**

ГК к субъектам патентных прав относит:

- 1) Авторы (создателей объектов). Такие лица должны относиться к ФЛ, создать объект творческим трудом
- 2) Соавторы. Для них характерны признаки
  - Создали объекты творческим трудом
  - Объекты являются результатом этого труда

В отличие от авторского права в патентном праве согласие авторов на создание объектов не обязательно. Соавторы используют объекты по взаимному согласию, если иное не установлено законом.

- 3) Патентообладатели. Это лица, которые обладают исключительными правами на объекты и подтверждают эти права выданными им их имя патентом. Среди патентообладателей закон выделяет:

- Авторы объектов
  - Наследников, к которым переходят исключительные права на объекты патентных прав
- 4) Организации-работодатели по заданию которых автор создал объект
  - 5) РФ на объекты, в отношении которых установлен режим государственной тайны, национальной безопасности или общедоступного использования
  - 6) Иные лица, например, федеральный исполнительный орган по охране исключительных прав, патентам и товарным знакам

#### **Вопрос №4.**

Оформление патентных прав осуществляется путем подачи автором или заинтересованным лицом заявки с просьбой выдать патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец. К заявке прикладываются необходимые документы, например, квитанция об уплате государственной пошлины, чертежи, рефераты, иные описания объекта, которые содержат сущностную формулу, отражают признаки полезной модели и промышленного образца. Заявка может подаваться в агентство по охране исключительных прав, патентам и товарным знакам:

- а) Лично заявителем
- б) Лицом, действующим от его имени на основании доверенности
- в) Специальным субъектом – патентным поверенным

Заявка должна быть рассмотрена путем проведения формальной экспертизы (по представленным документам), сущностной экспертизы (предполагает оценку признаков объекта на предмет соответствия изобретению, полезной модели, промышленного образца). При оценке заявки в сущностном порядке должен быть установлен приоритет в использовании объекта

- а) На территории РФ
- б) Конвенционный приоритет (в странах евразийского пространства)
- в) Иной приоритет, например, на территории стран СНГ

Особенности приоритета заключаются в возможности 3-х лиц обладать правом преждепользования. Это субъективное гражданское право безвозмездно использовать объект патентных прав до установления его приоритета уполномоченным государственным органом.

По результатам экспертизы принимаются решения:

- 1) Выдать патент, зарегистрировав его в специальном государственном реестре и установить сведения о его обладателе в бюллетене
- 2) Приостановить действие заявки
- 3) Отказать в выдаче патента

Лицо, получившее патент, обладает интеллектуальными правами на объекты патентных прав. Такие права принято делить на:

Исключительные, которые являются имущественными. Исключительные права могут быть реализованы самим патентообладателем в следующих формах п.2 ст.1358, например, ввоз объекта на РФ, осуществление способа в котором используется изобретение путем его применения. Автор может передать исключительные права другим субъектам на основании договоров:

- Отчуждения исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Стороны договора: патентообладатель, патентоприобретатель. Предмет договора – совершение действий по отчуждению исключительных прав на объекты. Форма договора письменная, требование государственной регистрации в агентстве, договор относится к консенсуальным, возмездным (если иное не определили стороны), взаимным
- Лицензионный договор о предоставлении права использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец. Стороны в договоре: патентообладатель или лицензиар и пользователь (лицензиат). Предмет договора – действия по использованию объектов на возмездных началах (если иное не установлено договором), срочных началах (договор действует на определенный срок). Это консенсуальная, взаимная и, как правило, возмездная сделка. Исключительные права могут перейти к другим лицам на основании лицензий
  - Открытая – права предоставляются любому лицу, изъявившему волю использовать объект
  - Простая (не исключительная) лицензия. Она предоставляется лицу, выразившему волю использовать объект на определенных условиях, о чем подано заявление в федеральный орган или агентство. С этим лицом заключается лицензионный договор.

Исключительные права могут быть ограничены:

- 1) Изъятие патента, если объект не используется более 2 лет
- 2) Смерть автора – патентообладателя
- 3) Уступка исключительных прав патентообладателя

Право авторства. Оно является личным неимущественным, неотчуждаемым, непередаваемым, от него нельзя отказаться. При использовании надо указать кто автор.

Право на получение патента. Кто имеет право:

- Автор
- Его наследники и другие правопреемники

Право на защиту нарушенных патентных прав. Существует 2 способа защиты:

- Административный через агентство
- В судебном порядке (о признании права авторства, соавторства, о пресечении действий нарушивших исключительные права, о выплате вознаграждения по договорам).

Право патентообладателя нельзя защитить методом самозащиты, можно использовать только юрисдикционные методы.