

ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ

**ГРАЖДАНСКОЕ
ПРАВО
РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

У ч е б н и к

Том I

ВЫСШЕЕ ОБРАЗОВАНИЕ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

У ч е б н и к
Том I

Под редакцией
доктора юридических наук, профессора,
заслуженного деятеля науки Российской Федерации
О.Н. Садикова

Юридическая фирма
«КОНТРАКТ»

Издательский Дом
«ИНФРА-М»

Москва
2006

УДК
ББК

Гражданское право: Учебник. Том I / Под ред. доктора юридических наук, профессора О.Н. Садикова. — М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: «ИНФРА-М», 2006. — 493 с.

ISBN 5-98209-010-7 (КОНТРАКТ)
ISBN (ИНФРА-М)

Книга представляет собой первый том двухтомного учебника и посвящена вопросам, урегулированным частью первой Гражданского кодекса РФ. Особое внимание уделяется институтам, которые наиболее тесно связаны с рыночными отношениями (корпоративное право, частная собственность, ценные бумаги, свобода договора). Используются решения и разъяснения высших судебных органов Российской Федерации.

Учебник написан в соответствии с программой курса «Гражданское право» в высших юридических учебных заведениях.

Предназначен для студентов и преподавателей юридических, экономических и технических вузов, а также лиц, получающих второе образование, и студентов средних специальных учебных заведений.

Издание будет полезно бизнесменам, работникам государственных органов, а также широкому кругу читателей, интересующихся данной проблематикой.

Нормативные акты приводятся по состоянию на **1 ноября 2005 г.**

ISBN 5-98209-010-7 (КОНТРАКТ)
ISBN (ИНФРА-М)

© Авторский коллектив, 2006
© Юридическая фирма «КОНТРАКТ», 2006
© Издательский Дом «ИНФРА-М», 2006

Гражданское право Российской Федерации

Учебник

Том I

Литературное редактирование
Вишнякова А.В.

Оригинал-макет подготовлен
Юридической фирмой «КОНТРАКТ»

ЛР № 070959 от 20 мая 1998 г.
ЛР № 070824 от 21 января 1993 г.

Сдано в набор 06.12.2005.
Подписано в печать. Формат 60×90/16.
Бумага типографская № . Гарнитура « ».
Печать офсетная. Усл. печ. л. .
Тираж 60 000 экз. (1-й завод)
Заказ №.....

Юридическая фирма «КОНТРАКТ»
115184, Москва, Б.Ордынка, д. 61/46, стр. 2
Тел./факс (095) 737-73-47, 238-17-44

Издательский Дом «ИНФРА-М»
127282, Москва, ул. Полярная, д. 31в.
Тел. (095) 363-42-60; факс 363-92-12.
E-mail: books@infra-m.ru.
<http://www.infra-m.ru>.

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Садиков О. Н., главный научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации — **предисловие; раздел I гл. 1, гл. 2, гл. 3, гл. 8; раздел II гл. 14, гл. 17, гл. 19, гл. 20; раздел III гл. 21-27**

Гутников О. В., старший научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, кандидат юридических наук — **раздел I гл. 11-13; раздел II гл. 15, гл. 16**

Гутникова А. С., кандидат юридических наук — **раздел II гл. 18**

Радченко С. Д., адвокат — **раздел I гл. 4**

Файзутдинов И. Ш., председатель Федерального арбитражного суда Уральского округа, кандидат юридических наук — **раздел I гл. 5-7, гл. 9, гл. 10**

ПРЕДИСЛОВИЕ

За последнее 10-летие в Российской Федерации создано новое гражданское право, призванное развивать и защищать складывающиеся в стране рыночные отношения. Знание и правильное применение норм нового гражданского законодательства являются в этих условиях необходимой предпосылкой успешного выступления отечественных предпринимателей и граждан в современном экономическом обороте и надлежащей правовой защиты их имущественных прав и интересов.

Книжный рынок юридической литературы ныне необычайно обширен и предлагает юристам, предпринимателям и студентам ряд весьма объемных учебников и пособий по гражданскому праву. Настоящий учебник, который состоит из двух томов, является компактным изложением действующего в Российской Федерации гражданского права. Для лиц, впервые приступающих к его изучению, это должно облегчать ознакомление с институтами действующего гражданского законодательства, которое в условиях рынка коренным образом обновилось.

Освещая всю традиционную проблематику гражданского права, авторы учебника уделяют особое внимание тем его институтам, которые наиболее тесно связаны с рыночными отношениями (корпоративное право, частная собственность, ценные бумаги, свобода договора, новые виды рыночных договоров), и приводят необходимые сведения о практике применения этих институтов, используя решения и разъяснения высших судебных органов Российской Федерации.

Учебник написан в соответствии с программами преподавания гражданского права в высших юридических учебных заведениях. При этом авторы включили в учебник небольшие разделы о новых вопросах, поставленных правовым развитием последних лет (решения Конституционного Суда РФ, выдача государственных гарантий, инфляционные процессы, случаи ограниченной ответственности).

Общий объем учебника и практическая направленность не позволили в полной мере отразить на его страницах многочисленные

суждения и оценки, даваемые в новейшей и весьма обширной литературе по гражданскому праву. Однако научные соображения наиболее крупных и известных публикаций в учебнике приводятся, иногда с критической их оценкой. Кроме того, в Приложении дается перечень юридических книг и статей, ознакомление с которыми позволит получить дополнительную информацию по рассматриваемым в учебнике вопросам.

Настоящий учебник предназначен для студентов и преподавателей юридических, экономических и технических вузов, а также лиц, получающих второе образование, и студентов средних специальных учебных заведений.

Издание будет полезно бизнесменам, работникам государственных органов, а также широкому кругу читателей, интересующихся проблематикой гражданского права.

Ответственный редактор

доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки Российской Федерации
О. Н. Садиков

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Нормативные правовые акты

ГК — Гражданский кодекс РФ

часть первая от 30 ноября 1994 г. с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3120);

часть вторая от 26 января 1996 г. с последними изменениями от 18 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3100);

часть третья от 26 ноября 2001 г. с последними изменениями от 2 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552; 2004. № 49. Ст. 4855)

АПК¹ — Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. с последними изменениями от 31 марта 2005 г. (СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012; 2005. № 14. Ст. 1210)

Бюджетный кодекс — Бюджетный кодекс РФ от 31 июля 1998 г. с последними изменениями от 9 мая 2005 г. (СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3823; 2005. № 19. Ст. 1756)

Водный кодекс — Водный кодекс РФ от 16 ноября 1995 г. с последними изменениями от 9 мая 2005 г. (СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4471; 2005. № 19. Ст. 1752)

Воздушный кодекс — Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. (СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383)

ГК 1964 — Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (Ведомости РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407)

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3104)

Градостроительный кодекс — Градостроительный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 16)

Жилищный кодекс — Жилищный кодекс РФ от 29 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 14)

Земельный кодекс — Земельный кодекс РФ от 25 октября 2001 г. с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3122)

¹ Если в тексте Учебника встречается наименование нормативного правового акта, выделенное жирным шрифтом, то это значит, что полное наименование акта и источник его опубликования помещены в списке принятых сокращений. — *Прим. ред.*

КВВТ — Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. с последними изменениями от 29 июня 2004 г. (СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001; 2004. № 27. Ст. 2711)

КоАП — Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. с последними изменениями от 22 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. I). Ст. 1; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3131)

КТМ — Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. с последними изменениями от 2 ноября 2004 г. (СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207; 2004. № 45. Ст. 4377)

Лесной кодекс — Лесной кодекс РФ от 29 января 1997 г. с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1997. № 5. Ст. 610; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3122)

НК — Налоговый кодекс РФ

часть первая от 31 июля 1998 г. с последними изменениями от 2 ноября 2004 г. (СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824; 2004. № 45. Ст. 4377);

часть вторая от 5 августа 2000 г. с последними изменениями от 22 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3129)

Семейный кодекс — Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. с последними изменениями от 28 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 11)

УАТ — Устав автомобильного транспорта РСФСР от 8 января 1969 г. (СП РСФСР. 1969. № 23. Ст. 8)

УЖТ — Устав железнодорожного транспорта РФ от 10 января 2003 г. с последними изменениями от 7 июля 2003 г. (СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170; № 28. Ст. 2891)

УК — Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3104)

Вводный закон к ч. 1 ГК — Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 52-ФЗ «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» с последними изменениями от 26 ноября 2001 г. (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3302; 2001. № 49. Ст. 4553)

Вводный закон к ч. 2 ГК — Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» с последними изменениями от 26 ноября 2001 г. (СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411; 2001. № 49. Ст. 4553)

Закон о банках — Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» в ред. Федерального закона от 3 февраля 1996 г. № 17-ФЗ, с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3117)

Закон о банкротстве — Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с последними изменениями от 31 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 46)

Закон о биржах — Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-I «О товарных биржах и биржевой торговле» с последними изменениями от 29 июня 2004 г. (Ведомости РФ. 1992. № 18. Ст. 961; СЗ РФ. 2004. № 27. Ст. 2711)

Закон о благотворительной деятельности — Федеральный закон от 11 августа 1995 г. № 135-ФЗ «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» с последними изменениями от 22 августа 2004 г. (СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3340; 2004. № 35. Ст. 3607)

Закон о бухгалтерском учете — Федеральный закон от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете» с последними изменениями от 30 июня 2003 г. (СЗ РФ. 1996. № 48. Ст. 5369; 2003. № 27 (ч. I). Ст. 2700)

Закон о валютном регулировании — Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» с последними изменениями от 18 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3101)

Закон о государственной регистрации прав на недвижимость — Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» с последними изменениями от 30 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3594; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 43)

Закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей — Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» с последними изменениями от 2 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3431; 2005. № 27. Ст. 2722)

Закон о государственных и муниципальных унитарных предприятиях — Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» с последними изменениями от 8 декабря 2003 г. (СЗ РФ. 2002. № 48. Ст. 4746; 2003. № 50. Ст. 4855)

Закон о естественных монополиях — Федеральный закон от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» с последними изменениями от 29 июня 2004 г. (СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3426; 2004. № 27. Ст. 2711)

Закон о закупках — Федеральный закон от 2 декабря 1994 г. № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд» с последними изменениями от 10 января 2003 г. (СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3303; 2003. № 2. Ст. 167)

Закон о залоге — Закон РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-I «О залоге» с последними изменениями от 16 июля 1998 г. (Ведомости РФ. 1992. № 23. Ст. 1239; СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400)

Закон о защите конкуренции на рынке финансовых услуг — Федеральный закон от 23 июня 1999 г. № 117-ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг» с последними изменениями от 30 декабря 2001 г. (СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3174; 2002. № 1 (ч. I). Ст. 2)

Закон о защите прав потребителей — Закон РФ «О защите прав потребителей» в ред. Федерального закона от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ, с последними изменениями от 21 декабря 2004 г. (Ведомости РФ. 1996. № 3. Ст. 140; СЗ РФ. 2004. № 52 (ч. I). Ст. 5275)

Закон о коммерческой тайне — Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283)

Закон о конкуренции — Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-I «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» с последними изменениями от 7 марта 2005 г. (Ведомости РСФСР. 1991. № 16. Ст. 499; СЗ РФ. 2005. № 10. Ст. 761)

Закон о кредитных потребительских кооперативах граждан — Федеральный закон от 7 августа 2001 г. № 117-ФЗ «О кредитных потребительских кооперативах граждан» (СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3420)

Закон о лизинге — Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» с последними изменениями от 18 июля 2005 г. (СЗ РФ. 1998. № 44. Ст. 5394; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3101)

Закон о лицензировании отдельных видов деятельности — Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» с последними изменениями от 2 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3430; 2005. № 27. Ст. 2719)

Закон о недрах — Закон РФ «О недрах» в ред. Федерального закона от 3 марта 1995 г. № 27-ФЗ, с последними изменениями от 22 августа 2004 г. (СЗ РФ. 1995. № 10. Ст. 823; 2004. № 35. Ст. 3607)

Закон о некоммерческих организациях — Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» с последними изменениями от 23 декабря 2003 г. (СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 145; 2003. № 52 (ч. I). Ст. 5031).

Закон о переводном и простом векселе — Федеральный закон от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе» (СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238)

Закон о потребительской кооперации — Закон РФ от 19 июня 1992 г. № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» с последними изменениями от 21 марта 2002 г. (РГ. 1992. № 139; СЗ РФ. 2002. № 12. Ст. 1093)

Закон о приватизации государственного и муниципального имущества — Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» с последними изменениями от 18 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3101)

Закон о приватизации жилищного фонда — Закон РФ от 4 июля 1991 г. № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» с последними изменениями от 29 декабря 2004 г. (Ведомости РСФСР. 1991. № 28. Ст. 959; СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 15)

Закон о производственных кооперативах — Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» с последними изменениями от 21 марта 2002 г. (СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321; 2002. № 12. Ст. 1093)

Закон о профессиональных союзах — Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» с последними изменениями от 9 мая 2005 г. (СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 148; 2005. № 19. Ст. 1752)

Закон о рынке ценных бумаг — Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» с последними изменениями от 18 июня 2005 г. (СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918; 2005. № 25. Ст. 2426)

Закон о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан — Федеральный закон от 15 апреля 1998 г. № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан» с последними изменениями от 2 ноября 2004 г. (СЗ РФ. 1998. № 16. Ст. 1801; 2004. № 45. Ст. 4377)

Закон о свободе совести — Федеральный закон от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» с последними изменениями от 29 июня 2004 г. (СЗ РФ. 1997. № 39. Ст. 4465; 2004. № 27. Ст. 2711)

Закон о сельскохозяйственной кооперации — Федеральный закон от 8 декабря 1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» с последними изменениями от 11 июня 2003 г. (СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870; 2003. № 24. Ст. 2248)

Закон о соглашениях о разделе продукции — Федеральный закон от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции» с последними изменениями от 29 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 18; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 25)

Закон о товариществах собственников жилья — Федеральный закон от 15 июня 1996 г. № 72-ФЗ «О товариществах собственников жилья» (СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2963) *(утратил силу с 1 марта 2005 г.)*

Закон о товарных знаках — Закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-I «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с последними изменениями от 24 декабря 2002 г. (Ведомости РФ. 1992. № 42. Ст. 2322; СЗ РФ. 2002. № 52 (ч. I). Ст. 5132)

Закон о ТПП — Закон РФ от 7 июля 1993 г. № 5340-I «О торговых-промышленных палатах» с последними изменениями от 8 декабря 2003 г. (Ведомости РФ. 1993. № 33. Ст. 1309; СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4855)

Закон о фермерском хозяйстве — Федеральный закон от 11 июня 2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249)

Закон о ЦБР — Федеральный закон от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» с последними изменениями от 18 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790; 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3101)

Закон об авторском праве — Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» с последними изменениями от 20 июля 2004 г. (Ведомости РФ. 1993. № 32. Ст. 1242; СЗ РФ. 2004. № 30. Ст. 3090)

Закон об акционерных обществах — Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» с последними изменениями от 29 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 18)

Закон об ипотеке — Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» с последними изменениями от 30 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 42)

Закон об исполнительном производстве — Федеральный закон от 21 июля 1997 г. № 119-ФЗ «Об исполнительном производстве» с последними изменениями от 22 августа 2004 г. (СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3591; 2004. № 35. Ст. 3607)

Закон об обществах с ограниченной ответственностью — Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» с последними изменениями от 29 декабря 2004 г. (СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785; 2005. № 1 (ч. I). Ст. 18)

Закон об общественных объединениях — Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» с последними изменениями от 2 ноября 2004 г. (СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1930; 2004. № 45. Ст. 4377)

Закон об общих принципах организации местного самоуправления — Федеральный закон от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» с последними изменениями от 21 июля 2005 г. (СЗ РФ. 2003. № 40. Ст. 3822; 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3108)

Закон об основах федеральной жилищной политики — Закон РФ от 24 декабря 1992 г. № 4218-I «Об основах федеральной жилищной политики» (Ведомости РФ. 1993. № 3. Ст. 99) *(утратил силу с 1 марта 2005 г.)*

Патентный закон — Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г. № 3517-I с последними изменениями от 7 февраля 2003 г. (Ведомости РФ. 1992. № 42. Ст. 2319; СЗ РФ. 2003. № 6. Ст. 505)

Положение о переводном и простом векселе — Положение о переводном и простом векселе, утвержденное постановлением ЦИК СССР, СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе» (Собрание законов и распоряжений РКП СССР. 1937. № 52. Ст. 221)

Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. — Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г. № 3020-I «О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность» (Ведомости РФ. 1992. № 3. Ст. 89)

2. Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1 — постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (Бюллетень ВС РФ. 1995. № 5)

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 — постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (Вестник ВАС РФ. 1996. № 9)

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 2 апреля 1997 г. № 4/8 — постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 2 апреля 1997 г. № 4/8 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» (Вестник ВАС РФ. 1997. № 6)

Постановление Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 — постановление Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8 «О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» (Вестник ВАС РФ. 1998. № 10)

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 — постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью» (Бюллетень ВС РФ. 2000. № 3)

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18 — постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации об исковой давности» (Вестник ВАС РФ. 2002. № 1)

3. Официальные издания

БНА РФ — Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти)

Бюллетень ВС (РСФСР, РФ) — Бюллетень Верховного Суда

Ведомости (РСФСР, РФ) — Ведомости Верховного Совета, Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (РСФСР, РФ)

Вестник ВАС РФ — Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

САПП РФ — Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации

СЗ РФ — Собрание законодательства Российской Федерации

РВ — «Российские вести»

РГ — «Российская газета»

4. Прочие сокращения

абз. — абзац

гл. — глава (-ы)

др. — другой (-ая, -ое, -ие)

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

п., пп. — пункт, пункты

подп. — подпункт

проч. — прочее

ред. — редакция

с. — страница (-ы)

ст. — статья (-и)

след. — следующие

ч. — часть (-и)

ЭЖ — «Экономика и жизнь»

РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

ГЛАВА 1. ПРЕДМЕТ, ОСНОВНЫЕ НАЧАЛА И ОСОБЕННОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Предмет гражданского права

1. Гражданское и частное право. Термин «гражданское право» широко используется в современной печати, хозяйственной и повседневной практике, причем в разных значениях: как система установленных законодательством правовых норм во главе с Гражданским кодексом РФ (ГК) (отрасль права), как совокупность основанных на таких нормах имущественных правоотношений (имущественный оборот), как учебная дисциплина и, наконец, как соответствующая правовая наука, выводы которой используются для совершенствования законодательства и правоприменительной практики.

Основополагающим и наиболее часто употребляемым является первое из этих значений, ибо нормы права первичны и определяют содержание и назначение других названных понятий. Именно гражданское право как одна из отраслей права Российской Федерации и практика применения его норм будут рассмотрены в Учебнике.

Гражданское право нередко отождествляют с частным правом, для которого в отличие от права публичного (государственного, административного, уголовного) характерна юридическая самостоятельность его субъектов, выраженная в широком использовании начала равенства, диспозитивности, в свободе предпринимательской деятельности и договора¹.

Однако частное право — более крупная правовая структура, которая как таковая в конституционных и иных законодательных актах прямо не названа, но отражает особенности большой группы правовых норм и признается юристами многих поколений. Частное право включает также семейное и, отчасти, трудовое право, которые считаются в Российской Федерации самостоятельными правовыми отраслями.

Тем не менее, гражданское право ввиду широты и значимости его предмета представляет собой ядро частного права и обладает

¹ Эта граница между публичным и частным правом не является, однако, четкой и постоянной демаркационной линией и может меняться. См.: Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 37-42 (переиздание книги 1917 г.).

всеми его юридическими особенностями, которые в гражданском праве наиболее отчетливо выражены.

Гражданское право как основная отрасль частного права имеет огромное значение для всех сторон жизни современного общества, особенно в условиях перехода России к рыночной экономике. Это обусловлено важностью и широтой тех общественных отношений, которые являются предметом гражданского права, разработанностью его норм и их повседневным практическим применением, а также использованием категорий и опыта гражданского права в смежных отраслях (природоохранительном, семейном, трудовом праве).

Предметом гражданского права согласно ст. 2 ГК являются две большие сферы общественных отношений: во-первых, имущественные отношения рынка и, во-вторых, неимущественные отношения, которые также обслуживают рынок, но прежде всего защищают личные интересы, права и свободы граждан. Рассмотрим эти два компонента гражданского права.

2. Имущественные отношения. Основным предметом гражданского права, определяющим его природу, назначение и правовые особенности, являются *имущественные отношения рынка*, которые в законодательстве и литературе именуется также экономическими, предпринимательскими и хозяйственными.

Имущественные отношения в современном государстве складываются между гражданами, юридическими лицами, государственными органами и образованиями. Их в общей форме можно определить как общественные отношения, возникающие в связи с использованием различных имущественных благ (природных ресурсов, вещей, работ, услуг, денежных средств и др.). Уже из этого общего определения видно, что имущественные отношения разнообразны и возникают в различных сферах жизни государства. Основную и наиболее важную их группу составляют отношения участников рынка, связанные с реализацией производимых ими товаров и оказываемых услуг. Гражданское право исторически сложилось как отрасль права, предметом которой являются именно имущественные отношения рынка, т.е. отношения, связанные с обменом и имеющие товарно-денежный характер.

Осуществляемый в России переход к рыночной экономике, принципы которой закреплены в Конституции РФ, означает признание частной собственности, расширение прав предпринимателей, свободу договора, здоровую конкуренцию и использование

финансово-денежных мер воздействия на экономику взамен ранее практиковавшихся административно-плановых методов регулирования. Иначе говоря, товарно-денежные отношения получают развитие и правовую защиту. В этих условиях сфера гражданского права расширяется, и оно становится важнейшим правовым регулятором происходящих в стране экономических и социальных процессов.

Если при ранее существовавшей в СССР (и РСФСР) плановой экономике механизм гражданско-правового регулирования, и прежде всего договорные отношения, носил во многом формальный характер, ибо был подчинен обязательным плановым заданиям, а права производителей — государственных предприятий — были ограничены, то в современных условиях рынка предприниматели — граждане и предприятия всех форм собственности — получили широкую хозяйственную самостоятельность и имеют возможность проявлять предпринимательскую инициативу и эффективно вести производственно-хозяйственную деятельность с целью получения прибыли и удовлетворения потребностей общества.

В экономической литературе рынок характеризуется как взаимодействие продавцов и покупателей, каждый из которых самостоятелен в своих действиях¹. Гражданское право через систему своих институтов призвано определять предпосылки, основные формы и методы самостоятельной предпринимательской деятельности на рынке и давать ей необходимую правовую защиту. Такую же правовую защиту гражданское право дает и потребителям, и личным отношениям граждан, круг которых в условиях рынка заметно расширяется.

В ГК имущественные отношения рынка названы как составляющие главный *предмет гражданского права* (п. 1 ст. 2). Они характеризуются как отношения, основанные на *равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников*. В этой же ст. 2 перечисляются основные группы отношений гражданского права: правовое положение участников гражданского оборота, право собственности и другие вещные права, право на результаты интеллектуальной деятельности (патентное и авторское право), договоры и иные обязательства. В сферу гражданского права входит также наследственное право.

При характеристике отношений, составляющих предмет гражданского права, п. 1 ст. 2 ГК особо выделяет основные имущественные

¹ См. Введение в рыночную экономику: Учебное пособие / Под ред. А.Я. Лившица, И.Н. Никулиной. М., 1994. С. 54.

отношения рынка — *отношения предпринимателей* — и определяет их как самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве.

Субъектами имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, могут быть граждане и юридические лица всех видов, Российская Федерация, ее субъекты: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования (ст. 124 ГК) в тех случаях, когда они выступают в качестве носителей имущественных прав.

Предмет имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, обычно выражен или может быть определен в денежной форме, а сами отношения сторон имеют возмездный характер, что отвечает требованиям рынка. Однако среди регулируемых гражданским правом отношений не единичны и отношения, в которых начало возмездности отсутствует (например, соглашения об учреждении и реорганизации юридических лиц, беспроцентный заем, договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом и другие безвозмездные сделки, совершаемые с благотворительной целью и в интересах рекламы).

3. Неимущественные отношения гражданского права. Помимо имущественных предмет гражданского права охватывает две группы неимущественных отношений. Первую группу, о которой говорится в п. 1 ст. 2 ГК, образуют личные неимущественные отношения, тесно связанные с имущественными, — это отношения в области интеллектуальной собственности (патентного и авторского права), субъекты которого наряду с имущественными правами обладают правомочиями личного характера (право на авторство, право на неприкосновенность созданного произведения). Неимущественные отношения личного характера, сопутствующие имущественным, возникают в деятельности хозяйственных товариществ и обществ, члены которых вправе участвовать в управлении делами товарищества и общества, получать информацию об их деятельности и знакомиться с соответствующей документацией. Ввиду тесной связи названных личных прав с имущественными и их регламентации в рамках единых законодательных актов и те, и другие должны входить в предмет одной отрасли права — в данном случае гражданского права.

Вторую группу неимущественных отношений, входящих в состав гражданского права, образуют так называемые неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, которые, согласно п. 2 ст. 2 ГК, защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ. К их числу относятся жизнь и здоровье, честь и доброе имя, неприкосновенность частной жизни, деловая репутация и некоторые другие (их примерный перечень дается в ст. 150 ГК).

Эти личные права обладают большой социальной ценностью и имеют ряд особенностей. Они принадлежат гражданам от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. Они не подлежат ограничению, а в случае их нарушения допускается требование о компенсации морального вреда (ст. 151 ГК). Задача права в этой области состоит не столько в регламентации названных прав, сколько в их эффективной защите. Это отражено в тексте п. 2 ст. 2 ГК, где говорится, что неотчуждаемые права и свободы человека не регулируются, а защищаются нормами гражданского законодательства. При различиях в редакции содержания употребляемых законом терминов — регулирование и защита — во многом идентично.

4. Организационные отношения в гражданском праве. При возникновении и осуществлении гражданских прав и обязанностей возникают отношения, носящие организационный характер. Примером являются многолетняя практика заключения рамочных договоров о будущих поставках и их условиях, соглашений об осуществлении будущих перевозок, предоставление контрагенту отчета о выполнении обязанностей, осуществление контроля, когда он допускается, например в договоре строительного подряда. В литературе отмечались многочисленность и особенности таких отношений и предлагалось включать их в предмет гражданского права, подразделяя на следующие группы: предпосылочные, делегирующие, контрольные и информационные¹.

Помимо общетеоретического интереса этот вопрос требует уяснения для определения норм законодательства, применимых к таким организационным отношениям, особенно в связи с развитием в условиях рынка институтов корпоративного права, предоставляющих

¹ Красавчиков О.А. Гражданские организационно-правовые отношения // Советское государство и право. 1966. № 10. С. 50. Эти выводы были повторены в ряде последующих учебников гражданского права, изданных под редакцией названного автора.

субъектам гражданского права правомочия влиять на деятельность юридических, прежде всего коммерческих, лиц (участвовать в общих собраниях членов, знакомиться с документацией, получать информацию).

В п. 2 ст. 48 ГК права учредителей и участников коммерческих юридических лиц в отношении последних характеризуются как обязательственные. Однако эта общая формулировка еще не раскрывает природу таких правомочий, ибо обязательства разнообразны и могут быть, хотя и редко, также неимущественными (см. § 1 гл. 21 Учебника).

Имущественные права многогранны по содержанию и проходят в своем становлении и развитии ряд стадий. В юридической литературе справедливо указывалось, что организационные отношения могут выступать «как неотъемлемый элемент иных общественных отношений (имущественных, процессуальных и т.д.) либо необходимый этап в их формировании»¹. Выделять их в самостоятельную и особую группу отношений, входящих в предмет гражданского права, нет оснований, ибо они, в конечном счете, обслуживают имущественные отношения, являющиеся их основой.

5. Отношения международного частного права. Согласно абз. 4 п. 1 ст. 2 ГК правила гражданского законодательства применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом, и эти вопросы являются в ГК предметом его заключительного Раздела VI «Международное частное право» (ст. 1186-1224).

Отношения международного частного права — особые и юридически сложные; в этой сфере помимо норм национального права широко применяются положения международных договоров и возможно обращение к нормам иностранных государств. В сферу международного частного права современная практика и доктрина включают соответствующие институты семейного и трудового права, а также особые процедуры разрешения споров (международный арбитраж).

Природа международного частного права и его место в правовой системе продолжают вызывать научные споры, и доктринальные

¹ Советское гражданское право. Ч. I. Л., 1982. С. 11.

суждения на этот счет нередко лишены желаемой четкости¹. Однако всеми авторами признаются особенности международного частного права, и практически его проблематика излагается в специальных учебниках и учебных курсах. В Учебнике отношения международного частного права не рассматриваются.

6. Определение гражданского права. На основании приведенных выше законодательных и доктринальных сведений гражданское право можно определить как важнейшую отрасль отечественного права, которая на началах равенства и самостоятельности ее субъектов регулирует имущественные отношения рынка, связанные с ними неимущественные отношения, а также некоторые другие неимущественные отношения личного характера.

§ 2. Основные начала гражданского права

1. Конституционные основы гражданского права. Основные начала (принципы) гражданского права, важные для понимания его сферы действия, задач и методов регулирования в условиях рынка, четко выражены в Конституции РФ, нормы которой имеют прямое действие. Конституция обеспечивает единство гражданско-правового регулирования на всей территории Российской Федерации, относя гражданское законодательство к ведению Российской Федерации (п. «о» ст. 71). В совместное ведение Российской Федерации и ее субъектов передано только жилищное законодательство (п. «к» ст. 72). В Конституции в общей форме, как это принято в конституционных актах, определены также основные начала гражданского права.

Согласно Конституции в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ч. 2 ст. 8), допускается предпринимательская и иная экономическая деятельность (ч. 1 ст. 34), гарантируется свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств и поддерживаются конкуренция и свобода экономической деятельности (ст. 8). Конституционные положения предусматривают защиту личных прав и свобод граждан (ст. 2, 23), их жилищных прав

¹ По мнению автора новейшей публикации М.М. Богуславского, «господствующая в российской доктрине точка зрения... рассматривает международное частное право как особую отрасль права» (Богуславский М.М. Международное частное право. 5-е изд. М., 2004. С. 31). Однако ранее указывалось, что оно «входит в состав гражданского внутреннего права» (Там же. С. 29).

(ст. 40), свободу всех форм интеллектуальной деятельности (ст. 44), а также гарантируют право наследования (ст. 35).

Вместе с тем, Конституция РФ устанавливает, что осуществление прав и свобод гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц (ч. 3 ст. 17), и допускает ограничение таких прав федеральным законом в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства (ч. 3 ст. 55). В современных условиях такие меры могут вызываться прежде всего борьбой с международным терроризмом.

Пленум Верховного Суда РФ принял 31 октября 1995 г. постановление № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия», в котором обратил внимание судов на то, что Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и при рассмотрении дел должна применяться судами в этом качестве (п. 2)¹. На положения Конституции РФ как основу выносимых судебных решений неоднократно даются ссылки в постановлениях Пленума ВАС РФ о практике применения норм гражданского законодательства.

2. Основные начала (принципы) гражданского права, закрепленные в Конституции РФ, получили дальнейшее развитие и конкретизацию в нормах главного закона гражданского права — ГК и дополняющих его законов. Они служат юридическим каркасом всей системы гражданского законодательства и являются руководящими в ходе разработки новых гражданских законов, а также в процессе правоприменения.

Основные начала (принципы) российского гражданского права коренным образом отличаются от принятых в ранее действовавшем в России гражданском праве, которое было направлено на укрепление социалистической собственности и централизованных плановых методов управления. В условиях перехода России к рыночной экономике принципы гражданского права должны отвечать требованиям рыночных отношений и способствовать их развитию и охране.

В общей форме новые принципы гражданского права получили наиболее полное выражение в ст. 1 ГК, согласно которой гражданское законодательство исходит из неприкосновенности собственности, свободы договора, необходимости беспрепятственно осуществлять

¹ Бюллетень ВС РФ. 1996. № 1. С. 3.

гражданские права, обеспечивать восстановление и судебную защиту нарушенных прав¹. Эти основополагающие начала пронизывают все разделы ГК и нормы других законодательных актов гражданского права.

Принцип неприкосновенности собственности означает признание в Российской Федерации различных форм собственности (частной, государственной, муниципальной и др.) и предоставление им равной правовой защиты (ст. 212 ГК). Это важное положение не следует, однако, понимать буквально, как абсолютное равенство всех условий использования и защиты разных форм собственности. В общественных интересах особые правила действуют для таких важнейших объектов собственности, как земля, ее недра, вода, а также валютные ценности и имущество, имеющее оборонное значение. Некоторые виды имущества по соображениям государственной или общественной безопасности не могут принадлежать гражданам. Есть и другие установленные законом ограничения в отношении приобретения и использования отдельных объектов права собственности².

Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав предполагает наделение участников гражданско-правовых отношений широкой правоспособностью, позволяющей им совершать все допускаемые законом гражданско-правовые сделки (п. 2 ст. 1; п. 1 ст. 49 ГК). Особо значим этот принцип для деятельности предпринимателей, прежде всего хозяйственных товариществ и обществ, которые в условиях рынка должны иметь юридическую возможность заниматься любой хозяйственной деятельностью и в разных правовых формах.

Но и в этой области имеются определенные ограничения, обусловленные общественными интересами. Законом может быть введена монополия государства в некоторых сферах хозяйственной деятельности и названы виды предпринимательства, которыми вправе заниматься исключительно государственные предприятия (производство и ремонт боевого оружия, переработка драгоценных металлов, лечение особо опасных болезней и некоторые другие). Кроме того, для многих видов предпринимательской деятельности необходимо специальное разрешение (лицензия) компетентного

¹ Круг принципов гражданского права определяется в литературе по-разному, иногда в их число включают методы регулирования, присущие гражданскому праву. Здесь названы наиболее важные начала гражданского права.

² Подробнее об этом см. § 2 гл.15 Учебника.

государственного органа, который вправе отказать в его выдаче, если заявитель не удовлетворяет установленным в законе требованиям.

Принцип свободы договора означает предоставление субъектам гражданского права юридической возможности вступать в любые договорные отношения, выбирать контрагента и свободно определять условия заключаемого договора с учетом собственных потребностей и возможностей (ст. 421 ГК). Следствием этого принципа являются ограничение в новых законах Российской Федерации числа запретительных предписаний о договорах и формулирование их преимущественно в виде *диспозитивных норм*, т.е. норм, от которых стороны вправе отступать при заключении договора.

Однако свобода договора не может пониматься как полная независимость предпринимателей и граждан от правил, установленных законодательством. В ГК и других законах определены основные формы договорных связей на рынке, а также установлены определенные запреты, например против возможных злоупотреблений (незаконных сделок, недобросовестной конкуренции и монопольных соглашений). Во многих сферах предпринимательской деятельности (розничная торговля, связь, энергоснабжение и др.) отношения с клиентурой должны строиться на основании публичного договора, когда отказ коммерческой организации от заключения такого договора не допускается (ст. 426 ГК). Обязательное заключение договоров предписано также законами о поставках продукции и оказании услуг для государственных нужд.

Принцип восстановления и судебной защиты нарушенных прав означает наличие, с одной стороны, строгой имущественной ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых обязательств, особенно в сфере предпринимательской деятельности, а с другой стороны, возможность защищать гражданские права в суде, в том числе оспаривать акты органов государственного управления, незаконно ограничивающие права участников имущественного оборота (ст. 13 ГК).

В отличие от ранее действовавших правил новое гражданское законодательство усиливает механизм имущественной ответственности, предусматривает ответственность юридических лиц по их обязательствам всем принадлежащим им имуществом (ст. 56 ГК), а также вводит в ряде случаев дополнительную (субсидиарную) ответственность собственника, создавшего юридическое лицо (ст. 120 ГК). Имущественная ответственность предпринимателей

по их обязательствам должна, по общему правилу, наступать независимо от наличия вины (п. 3 ст. 401 ГК).

Принцип уважения общественных интересов, выраженный в общей форме в ряде статей ГК (ст. 10, 169, 209) и других законов, означает, что при установлении и осуществлении гражданских прав должны уважаться и соблюдаться интересы государства, в частности в области обороноспособности, охраны окружающей среды, а также права и интересы третьих лиц. Злоупотребление правом во всех его формах не допускается, и суды для защиты имущественных прав стали все чаще обращаться к этой норме (ст. 10 ГК).

Новая норма российского гражданского права в этой области — правило о том, что запрещены использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, злоупотребление доминирующим положением на рынке (п. 1 ст. 10 ГК). Это отражает традиционный подход к регулированию предпринимательской деятельности в условиях рыночной экономики, а конкретные нормы, направленные на развитие здоровой конкуренции и ограничение монополистической деятельности, содержатся в **Законо о конкуренции**.

§ 3. Особенности гражданского права

Гражданскому праву, как и другим отраслям отечественного права, присущи значительные правовые особенности, которые отражают природу регулируемых им рыночных отношений, а также многолетнюю историю его развития. Эти особенности важны для правильного понимания и применения норм гражданского законодательства, а также определения направлений его дальнейшего развития и совершенствования.

Некоторые общие особенности гражданского права достаточно очевидны и хорошо известны. Это прежде всего широта его сферы действия — она охватывает как отношения граждан бытового и личного характера, так и отношения современного промышленного рынка. Следствием являются обширность и сложность гражданского законодательства, применение которого ввиду разнородности регулируемых отношений требует высокой юридической техники и профессионализма. Гражданскому праву присущи и другие не менее важные правовые особенности.

1. Исторические корни гражданского права. Содержание и терминология гражданского права имеют глубокие исторические корни и устойчивые правовые традиции, идущие от права Римской империи (I–III вв. н.э.), где юристами и судьями (преторами) в связи

с развитием имущественного оборота были удачно разработаны многие необходимые для его обслуживания юридические институты, прежде всего система договоров.

Это влияние римского права пришло в современное право в результате неизбежной правовой преемственности в развитии законодательства, активного изучения наследия римского права, в том числе в России, а также высоких доктринальных оценок во всех странах его юридической техники. От римского права происходит как само наименование «гражданское право», так и многие его основные понятия и термины¹.

Результатом является единство в системе и содержании институтов гражданского права, прежде всего договорного, многих стран. Это имеет большое практическое значение, так как облегчает изучение иностранного права и осуществление международных экономических и культурных связей, а также привлечение иностранных инвестиций.

Конечно, общественное развитие и технический прогресс существенно изменили за последнее столетие лицо гражданского права, расширили сферу его действия и создали совершенно новые гражданско-правовые институты и юридическую технику, например бездокументарный оборот. Однако римское право остается необходимым элементом юридического образования, и воздействие его идей на законодательную и правоприменительную практику по-прежнему сохраняется.

2. Влияние международно-правового регулирования. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. За последние десятилетия международно-правовое регулирование, которое ранее было направлено преимущественно в сферу публично-правовых связей государств, стало все более заметно воздействовать на имущественные взаимоотношения граждан и юридических лиц. Такое воздействие осуществляется через систему многочисленных международных договоров, рекомендации авторитетных международных организаций, а также общепризнанные международные торговые обычаи.

На нормы российского гражданского законодательства об имущественных и личных правах граждан и практику применения этих

¹ Гражданское право или цивилистика (по латыни — *jus civile*) и, соответственно, изучающие и применяющие его — цивилисты.

норм заметное влияние оказали международные соглашения и декларации о правах человека и его основных свободах, а также вступление в 1996 г. Российской Федерации в Совет Европы и ее присоединение к конвенциям этой организации.

Разумеется, международно-правовое регулирование направлено в первую очередь на регламентацию отношений граждан и юридических лиц разных государств, когда возникают правовые вопросы особого рода, являющиеся предметом международного частного права (см. § 1 настоящей главы). Однако многие международно-правовые предписания включены ныне в нормы ГК и других законов и начинают все более активно применяться к отношениям отечественных субъектов (см. § 1 гл. 2 Учебника).

3. Метод гражданско-правового регулирования. Каждой отрасли права присущи определенные приемы и средства правового воздействия на составляющие ее предмет отношения с целью их развития и защиты. Совокупность таких приемов и средств в юридической науке принято именовать методом правового регулирования. Основными чертами гражданско-правового метода регулирования являются следующие.

Первая — равенство участников гражданских отношений. Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, говорится в п. 1 ст. 1 ГК. Субъекты гражданского права — граждане, юридические лица и государственные образования — обладают, конечно, разными по содержанию и объему правами и обязанностями. Однако, вступая в имущественные отношения рынка и реализуя их, они равны и ни одна из сторон не вправе предписывать другой определенное правовое поведение.

Второй чертой метода гражданского права является диспозитивность многих его норм, особенно в сфере обязательств. Это позволяет участникам имущественного оборота отступать от общих правил законодательства и строить свое поведение в соответствии с собственными намерениями и возможностями, проявляя тем самым хозяйственную активность и предприимчивость.

Диспозитивность гражданского права проявляется также в предоставлении его субъектам возможности осуществлять их права и обязанности с помощью третьих лиц, что для других отраслей права не характерно. Субъекты гражданского права могут выступать в имущественном обороте через представителей (поверенных, коммиссионеров, агентов), а также возлагать исполнение на третьих лиц

(субпоставщиков, субподрядчиков, субарендаторов и т.п.). Это расширяет возможности участников рынка.

Следующей особенностью гражданско-правового регулирования является защита нарушенных прав посредством воздействия не на личность правонарушителя, а на его имущество. Основным и наиболее распространенным способом защиты в гражданском обороте является возложение обязанности компенсировать причиненные потери — возместить убытки, а также уплатить неустойку (пени, штраф), если она была предусмотрена законом или договором.

Наконец, особенностью метода гражданского права является предоставление потерпевшей стороне судебной защиты при нарушении ее прав (п. 1 ст. 11 ГК). Такая защита предоставляется также, когда в силу прямых указаний закона гражданские права охраняются в административном порядке, например через систему антимонопольных и таможенных органов. В этих случаях решение административного органа также может быть обжаловано в суд (п. 2 ст. 11 ГК). Судебная защита гражданских прав делает ее свободной от ведомственных влияний и более надежной, поскольку осуществляется в предписанных законом процессуальных формах и с участием самих сторон или их представителей.

Изложенные особенности правового регулирования, присущие гражданскому праву, отражают требования рыночной экономики, которая успешно функционирует только при наличии у субъектов предпринимательской деятельности хозяйственной самостоятельности. В условиях планово-административной экономики, существовавшей в СССР, эти положительные стороны гражданско-правового регулирования не могли быть использованы в полной мере. В настоящее время препятствия к этому во многом устранены, и гражданское право становится важнейшим правовым инструментом, используемым для развития экономики, основанной на рыночных отношениях.

§ 4. Система гражданского права

Гражданское право имеет исторически сложившуюся систему изложения и формулирования, которая отражает значение и особенности отдельных групп отношений, являющихся его предметом. Эта система выражена в определенной последовательности разделов и глав основного закона гражданского права — ГК. Нормы Кодекса распадаются на два крупных правовых блока: общую и особенную части.

1. Общая и особенная части гражданского права. В состав общей части (часть первая ГК) входят положения о предмете и общих началах гражданского права, статусе его субъектов (физических и юридических лиц, государства), объектах гражданского права (разных видах имущества), сделках, представительстве, исковой давности, праве собственности, общих началах обязательственного права. Это нормы общего характера, которые создают основополагающие понятия гражданского права и его терминологию и действуют в отношении всех или большинства гражданских правоотношений.

Особенная часть (части вторая и третья ГК) включает отдельные виды обязательств (этот раздел наиболее обширен ввиду разнообразия обязательств), наследственное право, а также нормы о правоспособности иностранцев и применении иностранных законов¹. Нормы особенной части дополняют нормы общей части и устанавливают определенные изъятия из ее правил, когда это обусловлено спецификой отдельных групп гражданских правоотношений. Если таких изъятий нет, действуют нормы общей части.

Таков общепризнанный вывод правовой доктрины, подтверждаемый практикой высших судебных инстанций и прямыми указаниями ряда дополняющих ГК законов. Согласно п. 2 ст. 1 КТМ к имущественным отношениям торгового мореплавания, не регулируемым или не полностью регулируемым этим Кодексом, применяются правила гражданского законодательства РФ. При ином подходе создавался бы нежелательный пробел в правовом регулировании.

Авторское право и патентное право, которые принято именовать интеллектуальной собственностью, в состав ГК не включены и регламентируются специальными законами середины 90-х гг. Однако общие начала гражданского права, установленные ГК (о субъектах гражданского права, сделках, исковой давности и т.д.), к отношениям интеллектуальной собственности должны применяться.

Выделение в составе гражданского права общей и особенной частей дает значительные законодательные и правоприменительные преимущества. Создаются общие исходные правовые понятия, нормы и единство в регулировании однородных гражданско-правовых отношений. Тем самым отпадает необходимость повторять общие нормы гражданского права (о действительности сделок,

¹ Эти нормы, как уже отмечалось в § 1 настоящей главы, выходят за рамки гражданского права и настоящего Учебника.

имущественной ответственности, исковой давности и др.) в нормах его особенной части. Это ведет к упрощению и уменьшению объемов законодательных актов.

2. Подотрасли и институты гражданского права. В рамках гражданского права существуют также крупные блоки близких по своему содержанию норм, которые регулируют обширные группы однородных и взаимосвязанных отношений и именуются подотраслями. Это вещное право, обязательственное право, интеллектуальная собственность (патентное и авторское право), наследственное право. В ряде случаев подотрасли структурно выделены в ГК в качестве самостоятельных разделов Кодекса.

Подотраслями гражданского права следует также считать жилищное право и транспортное право, которые имеют своим предметом обособленную и обширную группу однородных и взаимосвязанных имущественных отношений в названных сферах. Можно считать подотраслью также страховое право, которое в современных условиях получает все более заметное развитие и применение.

Законодательство последних лет, опираясь на общие положения ГК, создало две новые подотрасли гражданского права: корпоративное право и право ценных бумаг. Первая имеет своим предметом правовой статус юридических лиц, прежде всего разного рода коммерческих организаций. Вторая регламентирует оборот ценных бумаг, основы которого определяет обширный **Закон о рынке ценных бумаг**. Ввиду обширности и юридической сложности названных двух подотраслей их регламентация, основанная на общих нормах ГК, практически осуществляется последующими законодательными актами.

Подотрасли гражданского права также имеют свою систему, основанную прежде всего на практическом значении охватываемых ими институтов и последовательности их использования. Законодательные акты об отдельных видах юридических лиц содержат следующую структуру: общие положения, порядок учреждения, имущественная база, органы юридического лица, права его участников, прекращение деятельности. В рамках обязательственного права на первое место поставлены наиболее важные и распространенные договоры — купли-продажи, аренды и подряда. Завершают систему обязательственного права новые договоры, сложившиеся в условиях рынка (агентирование, коммерческая концессия, доверительное управление имуществом).

Заключительным звеном системы гражданского права является совокупность норм по более узким группам однородных отношений, которые именуются институтами. Некоторые такие институты ввиду их значимости и сложности являются весьма обширными, например купля-продажа, подряд, и в их рамках выделяются субинституты (оптовая и розничная купля-продажа, строительный и бытовой подряд и т.д.).

В этих случаях применение правовых норм становится многоступенчатым и происходит в следующем порядке: первичными и решающими являются правила о соответствующем субинституте; при их недостаточности надлежит руководствоваться более общими нормами, установленными для данного института и подотрасли, а при их неполноте — общими началами гражданского права.

3. Значение системы гражданского права для законодательства, его изучения и преподавания. Закрепленная в ГК система гражданского права, его основные понятия и терминология лежат в основе всех последующих законодательных актов в области гражданского права. Важнейшие из них идут от общего регулирования к особенному и не повторяют общие положения гражданского права, закрепленные в ГК. Это существенно упрощает систему законодательства, создает единство как в содержании, так и в правовой терминологии гражданского права, что облегчает его изучение и применение.

Система гражданского права, выраженная в ГК, служит основой учебников и пособий по этой дисциплине. Однако читаемые в юридических учебных заведениях курсы гражданского права могут иметь особенности, обусловленные методическими взглядами и подходами соответствующих кафедр и преподавателей.

Учебники гражданского права, подготовленные в рамках Санкт-Петербургского университета и Московской юридической академии, строго следуют системе разделов и глав ГК. Аналогичный учебник Московского государственного университета вносит в эту систему существенные коррективы, излагая в общей части гражданского права некоторые институты, традиционно включаемые в особенную часть, — интеллектуальную собственность и наследственное право.

Своеобразное деление гражданско-правовой материи дается в учебнике В.А. Белова, который выделяет общую и особенную части, исходя из оснований возникновения и характера гражданских правоотношений, и относит институт собственности к особенной

части¹. Такая систематизация расходится со структурой ГК и усложняет изучение гражданского законодательства.

Учебные пособия, посвященные отдельным подотраслям гражданского права, часто включают материал смежных отраслей права, прежде всего административного (вопросы управления и государственного контроля), финансового, а иногда и трудового права². Такие комплексные исследования дают более полную картину правового регулирования в отдельных областях экономики, однако не должны вести к смешению норм различных отраслей права, механизм которых имеет особенности.

§ 5. Гражданское право и смежные отрасли права

Имущественные отношения разнообразны и складываются не только на рынке, но и в иных сферах общественной жизни. В этих случаях они приобретают значительные правовые особенности и должны регулироваться нормами смежных отраслей права: административного (бюджетное финансирование, налоги), семейного (алименты), природоохранительного (использование земель и природных ресурсов), трудового.

Однако в законодательных актах названных отраслей широко используются категории и понятия гражданского права: собственность, сервитуты, договор, имущественная ответственность в форме штрафов и убытков и т.д. В связи с этим необходимо разграничение отношений и норм различных отраслей национальной правовой системы, и возникает вопрос о возможности субсидиарного применения более разработанных норм гражданского права к имущественным отношениям смежных отраслей.

Эта непростая теоретическая и практическая проблема решается по-разному в зависимости от особенностей отдельных групп имущественных отношений и указаний по этому вопросу, содержащихся в ГК и отраслевых кодексах (законах).

1. Отношения административного и финансового права. Такие отношения, когда они имеют имущественное содержание, четко отличаются от гражданско-правовых. Для них характерно наличие у одной из сторон — государственного или муниципального органа — властных полномочий, отсутствие диспозитивности в регулировании, а также специфические меры ответственности: административное предупреждение, лишение права, административный арест и др.

¹ См. Белов В.А. Гражданское право. М., 2003. С. 434 и след.

² Примером является книга Кашаниной Т.В. Корпоративное право. М., 1999.

Поэтому п. 3 ст. 2 ГК устанавливает, что к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

Высшие судебные инстанции Российской Федерации неоднократно разъясняли это положение ГК. Так, было разъяснено, что при удовлетворении требований о возврате из бюджета сумм денежных санкций, необоснованно взысканных налоговыми, таможенными и другими госорганами, нормы ГК (ст. 395) об ответственности за неисполнение денежного обязательства не применяются¹.

Финансовые отношения бывают двоякого рода. Иногда они однотипны с административными (налоги и сборы, бюджетное финансирование), являются предметом специальных актов и выходят за рамки гражданского права. Другим отношениям финансового, а точнее имущественного, характера (кредитование, расчеты, страхование) присущи все черты отношений гражданского права, и они подчинены нормам ГК и дополняющих его законов.

2. Отношения семейного права. Специфика имущественных отношений в семье выражена не столь сильно, и семейное законодательство РФ часто подчиняет их нормам гражданского законодательства. В **Семейном кодексе** предусматривается, что к отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство, если это не противоречит существу семейных отношений (ст. 4). Эта общая формула охватывает также неимущественные отношения семейного права.

В последующих статьях **Семейного кодекса** содержатся дополнительные указания по этому вопросу: например, изменение и расторжение брачного договора подчинены правилам ГК (ст. 43), как и нормы об исковой давности, когда она предусмотрена для семейных отношений (ст. 9).

В современной юридической науке довольно распространенным является мнение о желательности включения, по примеру ряда стран Запада, семейного права в состав права гражданского в качестве его подотрасли. Семейное право излагается как заключительный раздел в ряде опубликованных за последнее время учебников

¹ См. п. 2 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

по гражданскому праву. Однако особенности исходных начал семейного права, наличие в его составе большой группы неимущественных отношений, а также самостоятельного **Семейного кодекса** делают такую позицию малоубедительной.

3. Природоохранные отношения (термин употреблен в широком значении и охватывает земельное, лесное, водное и горное право). В этой области также возникают имущественные отношения гражданско-правового характера, которые в рамках норм природоохранительного права не могут достаточно полно регулироваться и должны быть подчинены правилам гражданского законодательства.

Земельный кодекс предусматривает, что имущественные отношения по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено природоохранительным законодательством и специальными законами (п. 3 ст. 3). В последующих статьях **Земельного кодекса** неоднократно даются ссылки на применение норм гражданского законодательства к сделкам по аренде земельных участков (ст. 22), проведению торгов (ст. 38), прекращению сервитутов (ст. 48), возмещению убытков (ст. 62) и в ряде других случаев.

О тесной связи имущественных отношений гражданского и земельного права свидетельствует наличие в ГК специальной гл. 17 «Право собственности и другие вещные права на землю». Однако после принятия новых земельных законов содержание гл. 17 ГК требует существенных корректив для устранения возникающих в этой области несогласованностей.

Водный кодекс, предметом которого являются имущественные отношения в сфере водопользования, также широко использует основные понятия гражданского права (собственность, сервитуты, договоры пользования водными объектами) и содержит общую норму, согласно которой имущественные отношения, возникающие при использовании и охране водных объектов, регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено **Водным кодексом** (ст. 5).

В **Лесном кодексе** имеются прямые указания о применении к лесным отношениям имущественного характера норм гражданского законодательства, если иное не предусмотрено этим Кодексом (ст. 5, 21, 22, 31). Иначе в **Законе о недрах**, где аналогичные нормы отсутствуют, хотя многие отношения недропользования являются имущественными и регламентируются с использованием методов гражданского

права. Дополняющий этот акт **Закон о соглашениях о разделе продукции** учитывает данное обстоятельство и содержит норму, согласно которой права и обязанности сторон таких соглашений, имеющие гражданско-правовой характер, определяются в соответствии с данным Законом и гражданским законодательством РФ (п. 3 ст. 1).

4. Отношения трудового права. В некоторых сферах гражданское право тесно соприкасается с трудовым (избрание руководителей хозяйственных обществ, трудовая деятельность в производственных кооперативах, ответственность за причинение вреда на производстве), и в ряде норм ГК содержится указание об их применении к отношениям по трудовому договору (п. 3 ст. 25, п. 1 ст. 27, п. 2 ст. 139). Однако в новом ГК не повторена общая норма п. 3 ст. 1 Основ гражданского законодательства 1991 г., согласно которой к трудовым отношениям допускается субсидиарное (дополнительное) применение норм гражданского права. Поскольку имущественным отношениям трудового права и методам их регулирования присущи значительные особенности, следует считать, что применение норм гражданского законодательства к трудовым отношениям возможно только в тех случаях, когда ГК и другие законы Российской Федерации прямо допускают это, а в иных случаях (при пробелах в нормах трудового права) — в порядке аналогии законодательства.

5. Торговое, коммерческое и хозяйственное право. В юридической и экономической литературе некоторые авторы уже давно выделяют в составе российского права торговое, коммерческое и хозяйственное право, причем содержание таких правовых структур определяется по-разному. В Конституции РФ эти понятия вообще не используются: в ней говорится о гражданском, финансовом и административном законодательстве, а также о правовых основах единого рынка (ст. 71 и 72).

Под торговым (коммерческим) правом принято понимать те институты гражданского права, которые относятся к коммерческой деятельности, работе предпринимателей. Это прежде всего законодательство о собственности, статусе торговых обществ и товариществ и договорных отношениях, а также об интеллектуальной собственности. Иногда в состав торгового (коммерческого) права включаются и некоторые другие важные для предпринимательской деятельности институты, например законодательство о кредитовании и расчетах. Таким образом, торговое и коммерческое право —

часть гражданского права, обособляемая для более глубокого изучения вопросов, относящихся к предпринимательской деятельности.

Что касается хозяйственного права, то в его составе обычно объединяют (особенно за рубежом) разнообразные отношения, возникающие в процессе хозяйственной деятельности (собственность, статус коммерческих юридических лиц, договоры), государственное регулирование хозяйственной деятельности, финансовые и налоговые отношения, а также порядок разрешения споров в области хозяйственной деятельности (вопросы гражданского процесса). Иногда в хозяйственное право включается также трудовой договор.

В СССР в 60-80-х гг. проходила широкая дискуссия о выделении в системе права особой его отрасли — хозяйственного права. Основным аргументом было наличие решающего влияния плановых начал и значительных особенностей в регулировании имущественных отношений в рамках тогдашнего социалистического сектора экономики. Однако такой подход не учитывал единства имущественных отношений гражданского права, их товарно-денежную природу и означал глобальный пересмотр сложившейся системы законодательства, что требовало значительного времени и средств. В конечном счете концепция хозяйственного права как отрасли была отвергнута, а ныне в условиях перехода Российской Федерации к рынку многие ее теоретические предпосылки вообще отпали.

Основные начала хозяйственной (предпринимательской, коммерческой) деятельности закреплены в новом ГК, где содержится также система норм о статусе хозяйственных обществ и товариществ и всех основных договорах в сфере предпринимательства. Отношения интеллектуальной собственности регулируются отдельными законами. Таким образом, в разработке хозяйственного (торгового, коммерческого) кодекса нет необходимости¹. Это не исключает принятия по отдельным вопросам комплексных законодательных актов для всего народного хозяйства или его отраслей. Полезны и необходимы также составление сборников законодательства о предпринимательской деятельности и создание учебных курсов торгового, коммерческого или предпринимательского права.

¹ Хозяйственный кодекс действует с 1 января 2004 г. на Украине.

ГЛАВА 2. ИСТОЧНИКИ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и виды источников гражданского права

Нормы гражданского права выражены в различных правовых формах, которые в юридической науке получили название «источники гражданского права». Существуют два основных источника гражданского права: законодательство, или нормативные акты, и обычай. Кроме того, источниками гражданского права являются международные договоры и судебная практика¹. Рассмотрим их более подробно.

1. **Гражданское законодательство.** Систему гражданского законодательства предопределяют положения Конституции РФ, согласно которой гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации (п. «о» ст. 71). Соответственно на всей территории нашей страны действует единое гражданское законодательство. Исключением является жилищное право, которое согласно п. «к» ст. 72 Конституции РФ отнесено к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов, и в этой области при отсутствии федеральных законов могут приниматься нормативные акты субъектов Федерации. Их предмет определен новым **Жилищным кодексом**, введенным в действие с 1 марта 2005 г., который в интересах единства жилищного законодательства сохраняет основное регулирование в этой области за Российской Федерацией.

Конституция РФ определяет также конкретные формы основных актов отечественного законодательства: это федеральные законы, которые принимает Государственная Дума (ст. 105), указы и распоряжения Президента РФ (ст. 90), постановления и распоряжения Правительства РФ (ст. 115). Нормативные акты этих высших органов государственной власти и, прежде всего, федеральные законы образуют основной массив действующего гражданского законодательства.

В сфере гражданского права важнейшим федеральным законом является ГК, определяющий основные начала, понятия и главное содержание всех институтов этой отрасли права. Наряду с ГК и в развитие его положений действует система федеральных законов. Они дают более полное регулирование отдельных институтов гражданского права и постепенно приобретают необходимую стабильность.

Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных ГК, другими законами

¹ В странах англо-американского права источником гражданского права являются также решения вышестоящих судов — прецеденты.

и нормативными правовыми актами (п. 7 ст. 3 ГК). Такие нормативные акты (их принято именовать ведомственными) направлены в первую очередь на реализацию предписаний ГК и федеральных законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ и регламентируют преимущественно предпринимательскую деятельность в отдельных отраслях народного хозяйства. Несмотря на усиление роли закона, в некоторых хозяйственных сферах, например расчеты, обращение ценных бумаг, перевозки, ведомственные нормативные акты остаются важным правовым регулятором имущественных отношений рынка.

Нормы гражданского права могут также содержаться в законах иных отраслей и в так называемых комплексных законодательных актах, которые имеют своим предметом не только гражданско-правовые, но и отношения других отраслей. Это, прежде всего, законы о земле и природных ресурсах, где имеются нормы об их обороте (сделках купли-продажи, аренде, сервитутах). Нормы гражданского права содержатся в **Семейном кодексе** (собственность супругов), в **Градостроительном кодексе** и ряде других актов комплексного характера.

Единство и согласованность действующего в Российской Федерации обширного гражданского законодательства обеспечиваются проведением во всех его актах и нормах правовых начал, закрепленных в Конституции РФ, и соблюдением принципа иерархии законодательных актов. В силу этого принципа нормативный акт нижестоящего государственного органа не может противоречить закону и актам вышестоящего органа. Созданию единства гражданского законодательства способствует также его кодификация, важнейшей формой которой является ГК, закрепляющий принципы, систему актов и единую терминологию российского гражданского права.

2. Обычай как источник гражданского права. Другим источником гражданского права является обычай, под которым понимаются правила, сложившиеся в результате их длительного применения ввиду практической целесообразности и получившие признание в актах законодательства или решениях судов. Обычай в современных государствах, имеющих развитое законодательство, не играет большой роли и применяется преимущественно во внешнеэкономических отношениях. Однако в ряде норм ГК и некоторых актах законодательства РФ содержатся ссылки общего характера на обязательность обычая¹.

¹ См. ст. 129-131 **КТМ**, где речь идет о погрузке и выгрузке грузов.

В ст. 5 ГК дается определение обычая делового оборота, которым признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Таким образом, в суде заинтересованная сторона вправе обосновывать наличие обычая, используя общие правила гражданского процесса и способы доказывания. Однако обычай не может противоречить нормам законодательства и условиям заключенного между сторонами договора.

В ГК неоднократно встречаются указания на то, что права и обязанности сторон определяются обычаями делового оборота, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства (ст. 311, 312, 315, 316 и др.). Действующие отечественные обычаи изучаются торгово-промышленными палатами и публикуются в виде соответствующих сборников. В Российской Федерации были опубликованы обычаи важнейших морских портов.

Но в ст. 5 ГК не говорится о возможности обращения к обычаям, сложившимся в иных, некоммерческих сферах, что надо считать пробелом его общих норм. Однако в ряде последующих статей ГК содержатся отсылки к обычаям национальным (ст. 19) и местным (ст. 221). Поэтому надлежит считать, что ГК допускает применение обычая также в некоммерческих сферах, и юрисдикционные органы, обосновывая свои решения, на такие обычаи вправе ссылаться.

Особенность обычая как источника гражданского права состоит в том, что, в отличие от норм законодательства, он всегда диспозитивен, и поэтому стороны могут от него отступить. Это практически важное правило прямо выражено в п. 2 ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК применительно к договору (договорное условие сильнее обычая) и должно применяться также к недоговорным обязательствам.

3. Обычай и обычные требования. Наряду с обычаями во многих статьях ГК говорится об «обычно предъявляемых требованиях», которыми надлежит руководствоваться. В одних случаях этот термин дополняет отсылку к обычаям делового оборота (ст. 309, 478, 992), в других употреблен самостоятельно (ст. 484, 485, 721). В литературе эти два термина иногда характеризуются как равнозначные.

Однако обычай — это дополнительный источник права, когда он соответствует указанным в ст. 5 ГК признакам и в законе это прямо и ясно оговорено. Обычно предъявляемые требования такого общего статуса в ГК не получили и не должны приравняться к обычаям.

Вопрос о содержании и применении обычно предъявляемых требований должен решаться судом с учетом широкого круга факторов, в том числе хозяйственных возможностей должника и кредитора. На основании обычно предъявляемых требований могут складываться обычаи, однако такая их трансформация должна быть признана юридической практикой, прежде всего судебной, и получить подтверждение в наличии признаков обычая, названных в ст. 5 ГК.

4. Нормы морали. Близкие по своей природе обычаям нормы морали, выражающие нравственные представления и оценки основных слоев общества, источником гражданского права не являются, хотя и лежат в основе многих его понятий. Нормы морали влекут правовые последствия только при наличии о том прямого указания в актах законодательства. Например, в силу ст. 169 ГК недействительными (ничтожными) являются сделки, противные по своей цели не только основам правопорядка, но и нравственности.

Кроме того, начала морали и нравственности важны для применения норм гражданского права. В ряде статей ГК об этом содержатся прямые указания как общего характера (п. 2 ст. 1, п. 2 ст. 6), так и применительно к отдельным группам гражданских правоотношений (п. 2 ст. 1101). Особое значение нормы морали имеют при возмещении вреда, причиненного личности, а также компенсации морального вреда (ст. 151 ГК).

5. Значение норм международного права. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и ст. 7 ГК общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью правовой системы Российской Федерации, причем применяются непосредственно. Такая общая и четкая формулировка появилась в отечественном праве впервые и имеет принципиальное значение.

Общепризнанные принципы и нормы международного права содержатся в Уставе ООН, декларациях и резолюциях Генеральной Ассамблеи ООН, решениях Международного суда. Для гражданского права особое значение имеет международно-правовой принцип уважения прав и свобод человека, выраженный во Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1948 г.

Международными договорами признаются соглашения, заключаемые Российской Федерацией с иностранными государствами либо международной организацией в письменной форме, независимо от того, содержатся ли такие соглашения в одном или нескольких

связанных между собой документах, а также независимо от конкретного их наименования (ст. 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации»¹). Международные договоры могут быть межгосударственными, межправительственными и межведомственными.

Подписанные Российской Федерацией международные договоры публикуются в «Собрании законодательства Российской Федерации» (если они требуют ратификации) и в ежемесячном «Бюллетене международных договоров». Издаются также тематические сборники международных договоров.

В настоящее время Российская Федерация является участником всех важнейших универсальных международных договоров в области международных экономических отношений (о купле-продаже, перевозках грузов и пассажиров, лизинге, векселях, патентном и авторском праве и др.). Кроме того, наше государство — участник многочисленных международных договоров, заключенных в рамках СНГ, а также двусторонних соглашений со многими странами о правовой помощи.

Международные договоры РФ имеют своим предметом прежде всего отношения отечественных предпринимателей и граждан с иностранными юридическими лицами и гражданами. Однако они применяются и к отношениям между российскими лицами, например, в вексельном обороте, при перевозках отечественных грузов и пассажиров за рубеж, нарушении авторских и патентных прав на территории Российской Федерации. Кроме того, многие положения международных договоров, участником которых является Российская Федерация, воспроизведены в нормах российского гражданского законодательства.

Ряд важных норм о договоре купли-продажи сформулирован в гл. 30 ГК на базе положений Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (Венская конвенция), которая получила ныне широкое признание (более 60 стран-участниц). Ряд положений этой Конвенции воспринят также в нормах гл. 37 ГК о договоре подряда. Новые транспортные уставы и кодексы, прежде всего **КТМ** и **Воздушный кодекс**, широко используют соответствующий международный опыт, закрепленный в действующих транспортных конвенциях.

¹ СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

Пленум Верховного Суда РФ принял постановление от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»¹. Разъяснения по этим вопросам содержатся в информационных письмах Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 декабря 1996 г. и 16 февраля 1998 г.².

§ 2. Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы

1. Гражданский кодекс РФ. Основным законом гражданского права в большинстве современных государств традиционно является гражданский кодекс, устанавливающий важнейшие нормы этой отрасли права и систему, содержание и юридическую терминологию других актов гражданского законодательства. Наличие такого кодекса обеспечивает единство обширного гражданского законодательства, устойчивость системы входящих в него актов, облегчает правоприменительную деятельность и свидетельствует о надлежащем уровне национального законодательства.

В течение более 30 лет в Российской Федерации действовал **ГК 1964 г.** (с рядом последующих изменений), насчитывавший 569 статей. После провозглашения в 1991 г. государственного суверенитета России и принятия в 1993 г. Конституции РФ был разработан новый ГК РФ, часть первая которого вступила в силу с 1 января 1995 г., часть вторая — с 1 марта 1996 г. и часть третья — с 1 марта 2002 г.³. ГК основан на принципах рыночной экономики, закрепленных в Конституции РФ, и дает новую и более полную регламентацию гражданско-правовых отношений по сравнению с ранее действовавшим ГК; в нем насчитывается уже 1224 статьи.

Часть первая ГК содержит три обширных раздела (1. Общие положения; 2. Право собственности и другие вещные права; 3. Общая часть обязательствного права); часть вторая посвящена отдельным видам обязательств, часть третья — нормам наследственного права и международного частного права. За рамками ГК остаются институты интеллектуальной собственности — патентное и авторское право, регламентируемые специальными законами, изданными

¹ Бюллетень ВС РФ. 2003. № 12.

² Вестник ВАС РФ. 1997. № 3; 1998. № 4.

³ В дальнейшем в ряд статей ГК были внесены изменения и дополнения, не носящие принципиального характера.

в 1992-1993 гг., однако общие положения ГК в отношении институтов интеллектуальной собственности действуют.

Будучи основным законом гражданского права, ГК определяет предмет гражданского права и его основные начала, закрепляет систему институтов гражданского права и большинство из них достаточно подробно регламентирует, что ограничивает, а в отдельных случаях и исключает необходимость принятия дополняющих Кодекс законодательных актов. В ГК содержится также указание о тех законах гражданского права, которые подлежат изданию. В новом ГК имеется развернутая система норм о предпринимательской деятельности: в части первой определен статус хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов и государственных предприятий, а в части второй подробно урегулированы все основные предпринимательские договоры.

При подготовке нового ГК были использованы предшествующий опыт развития гражданского законодательства России, выводы и рекомендации отечественной цивилистической науки, а также законодательная практика зарубежных государств рыночной экономики. Были приняты во внимание и важнейшие универсальные международные соглашения в области частного права, в которых участвует Российская Федерация.

2. Федеральные законы, дополняющие ГК. В статьях ГК названо около 30 федеральных законов, подлежащих принятию в развитие и дополнение норм Кодекса; большинство таких законов уже введено в действие. Некоторые новые законы были подготовлены по инициативе Президента РФ и Правительства РФ. Наиболее важными законами, дополняющими ГК, являются законы следующих групп:

В области корпоративного права это: **Закон об акционерных обществах**, **Закон об обществах с ограниченной ответственностью**, **Закон о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**, **Закон о лицензировании отдельных видов деятельности**, **Закон о банкротстве**, ряд законов о некоммерческих организациях.

Ряд важных законов издан о праве собственности. Это, прежде всего, **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества**. Особенность правового регулирования в этой области состоит в том, что в силу ст. 217 ГК положения Кодекса, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законами о приватизации не предусмотрено иное.

Иначе говоря, этим законам придан приоритет перед названными нормами ГК, что объясняется особыми целями и формами приватизации.

В области обязательственного права изданы **Закон о рынке ценных бумаг**, **Закон о закупках**, **Закон о лизинге**, Федеральный закон от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»¹. Существенно обновлено транспортное законодательство, приняты новые кодексы и уставы: **КТМ**, **КВВТ**, **Воздушный кодекс** и **УЖТ**.

Важным событием в области совершенствования гражданского законодательства РФ стало принятие в конце 2004 г. нового **Жилищного кодекса**, который вступил в силу с 1 марта 2005 г., заменил устаревший Кодекс 1983 г. и регулирует жилищные отношения с учетом требований создаваемой в стране рыночной экономики.

Вместе с тем продолжают действовать (с рядом изменений) и некоторые важные законы, изданные еще до введения нового ГК. Это **Закон о защите прав потребителей**, а также законы в области интеллектуальной собственности: **Патентный закон**, **Закон о товарных знаках** и **Закон об авторском праве**.

§ 3. Другие законодательные источники гражданского права

Важную группу законодательных источников гражданского права образуют указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. ГК именует их «иные правовые акты» (п. 6 ст. 3), и этот термин используется во многих последующих статьях ГК. В юридической литературе эта группа правовых норм обозначается также термином «подзаконные акты».

1. **Указы Президента РФ**. Согласно ст. 80 Конституции РФ Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства. Эта конституционная норма позволяет Президенту РФ издавать указы по широкому кругу вопросов, прежде всего в области регулирования предпринимательской деятельности, а также защиты прав граждан.

Указами Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 и от 20 мая 2004 г. № 649² определены система органов государственного

¹ СЗ РФ. 1994. № 34. Ст. 3540.

² СЗ РФ. 2004. № 11. Ст. 945; № 21. Ст. 2023.

управления экономикой страны и их полномочия в области нормативно-правового регулирования рынка, контроля и надзора. Изданы указы о приватизации государственной собственности, мерах по защите прав акционеров, жилищной ипотеке и ряд других гражданско-правовых актов.

2. Постановления Правительства РФ. Законодательная компетенция Правительства РФ определена в Федеральном конституционном законе от 17 декабря 1997 г. «О Правительстве Российской Федерации»¹ достаточно широко и предусматривает регулирование в социально-экономической сфере (ст. 13), управление федеральной собственностью (ст. 14), обеспечение свободы экономической деятельности (ст. 14). Акты Правительства РФ нормативно-правового характера издаются в форме постановлений, акты по оперативным и текущим вопросам — в форме распоряжений.

Среди постановлений Правительства РФ по общим вопросам гражданского права необходимо назвать Основные положения порядка заключения и исполнения государственных контрактов (договоров подряда) на строительство объектов для федеральных государственных нужд от 14 августа 1993 г.², Правила поставки газа от 5 февраля 1998 г.³, Правила бытового обслуживания населения от 15 августа 1997 г.⁴, Правила продажи отдельных видов товаров от 19 января 1998 г.⁵.

3. Нормативные акты министерств и иных федеральных органов. Эти федеральные органы согласно п. 7 ст. 3 ГК могут принимать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и пределах, предусмотренных ГК, другими законами, решениями Президента РФ и Правительства РФ.

Иными федеральными органами являются Центральный банк РФ (Банк России), созданные в рамках новой системы государственного управления и подчиненные непосредственно Правительству РФ федеральные службы, прежде всего, служба по финансовым рынкам и антимонопольная служба. В случаях, установленных законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативно-правовое регулирование вправе осуществлять по вопросам

¹ СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5712.

² САПП РФ. 1993. № 34. Ст. 3189.

³ СЗ РФ. 1998. № 6. Ст. 770.

⁴ СЗ РФ. 1997. № 34. Ст. 3979.

⁵ СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 482.

своей компетенции и вновь созданные федеральные агентства, входящие в структуру министерств.

В некоторых крупных и важных предпринимательских сферах число ведомственных актов остается значительным. По вопросам использования федеральной собственности изданы приказы Министерства имущественных отношений РФ (ныне — Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом); рынок ценных бумаг регламентируется правилами и инструкциями, изданными ФКЦБ (ныне — Федеральная служба по финансовым рынкам); условия транспортировки грузов и пассажиров определяются правилами перевозки, утвержденными транспортными министерствами. В области кредитования и расчетов изданы важные инструкции ЦБР.

Правительством РФ 13 августа 1997 г. утверждены Правила подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации¹, которые предусматривают, что такие акты издаются в виде постановлений, приказов, распоряжений, правил, инструкций и положений; форма писем и телеграмм не допускается.

Более полно предмет и форму ведомственных нормативных актов определяют соответствующие законы Российской Федерации, например транспортные уставы и кодексы, а также положения о министерствах и иных федеральных органах, утверждаемые Правительством РФ.

§ 4. Значение судебных и арбитражных решений

Возникающие между субъектами гражданского права споры, число которых за последние годы заметно возросло, разрешаются судами общей юрисдикции (споры с участием граждан) и арбитражными судами (споры предпринимателей). Высшие органы этих судебных систем — Пленумы — наделены правом давать нижестоящим судам руководящие разъяснения о правильном применении норм действующего законодательства, которые имеют форму постановлений.

После введения в действие ГК на основании его норм высшими судебными инстанциями Российской Федерации был издан ряд важных разъяснений. Особое значение имеет **Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**. О других разъяснениях

¹ СЗ РФ. 1997. № 33. Ст. 3895.

высших судов Российской Федерации говорится в соответствующих разделах Учебника. Каково значение таких разъяснений?

Ранее в теории и практике преобладало мнение, что правовые нормы могут создаваться только уполномоченными на то государственными органами, а задача суда и арбитража — применять действующие правовые нормы, и их решения источником права не являются, а представляют собой акты толкования закона. В случае неполноты или несогласованности правовых предписаний должен ставиться вопрос о дополнении действующего законодательства.

Однако ввиду неизбежных в законодательстве пробелов в процессе применения правовых норм суд и арбитраж для урегулирования возникающих споров бывают вынуждены в некоторых случаях выходить за формальные рамки действующего гражданского законодательства, не дожидаясь внесения в него изменений. Со ссылкой на этот практический опыт в юридической литературе было высказано мнение о том, что решения судов и арбитражей, формулируемые в общей форме в постановлениях их высших органов по разъяснению норм законодательства, имеют нормативный характер¹. В дальнейшем было предложено именовать их правоположениями². По существу, это является признанием за постановлениями высших судебных органов свойств дополнительного источника гражданского права.

Для такого вывода имеются основания в современных условиях, когда в России идет становление рынка и не исключена возможность того, что в отдельных случаях обновляемое гражданское законодательство не в полной мере учитывает особенности рыночных отношений и имеет пробелы. В таких случаях разъяснения Пленумов высших судебных и арбитражных органов по применению законодательства могут приобретать и фактически приобретают характер дополнительного источника гражданского права.

В практике Высшего Арбитражного Суда РФ за последние годы широкое распространение получили информационные письма о применении норм ГК и крупных федеральных законов, которые рассылаются от имени Президиума ВАС РФ и публикуются в Вестнике ВАС РФ. В Бюллетене ВС РФ стали публиковаться ответы на поступающие вопросы, связанные с применением гражданского законодательства,

¹ См. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1976. С. 35-37.

² См. Судебная практика в советской правовой системе / Отв. ред. С.Н. Братусь. М., 1975. С. 6, 55.

причем такие ответы завершаются указанием, что они утверждены постановлением Президиума ВС РФ.

Правовое значение таких писем и ответов в нормах действующего законодательства не определено. Они отражают практику применения высшими судебными инстанциями норм гражданского законодательства, и их следует считать актами судебного толкования норм права. Поэтому выводы названных писем и ответов должны учитываться при совершении гражданско-правовых сделок и разрешения возникающих имущественных споров.

Что касается решений, выносимых судами общей юрисдикции и арбитражными судами по конкретным гражданско-правовым спорам, то они не могут считаться источником гражданского права, поскольку имеют индивидуальный характер и отражают особенности отдельных споров. Однако такие решения дают материал для правильного понимания и применения действующих правовых норм и должны внимательно изучаться. Наиболее важные судебные и арбитражные решения публикуются в ежемесячных журналах «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации» и «Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации». В необходимых случаях к ним даются комментарии специалистов.

В осуществлении судебной власти в Российской Федерации участвует ныне также Конституционный Суд РФ. Согласно ст. 125 Конституции РФ и закону об этом суде он разрешает дела о соответствии Конституции РФ актов законодательства РФ, а также актов ее субъектов по вопросам, относящимся к ведению государственных органов Федерации.

Правовая природа решений Конституционного Суда РФ оценивается в литературе по-разному: как акты толкования и как акты нормативного характера в области конституционного права. Преобладающей становится вторая точка зрения¹, которую подтверждает содержание многих вынесенных Конституционным Судом РФ постановлений.

За последние годы в постановлениях Конституционного Суда РФ с конституционно-правовых позиций был дан ответ на ряд важных и недостаточно урегулированных вопросов гражданского права, в частности о неприкосновенности частной собственности, правах добросовестного приобретателя, свободе договора, защите имущественных

¹ См. Авакьян С. Нормативное значение решений конституционных судов («Юридическая природа актов конституционных судов Республики Болгарии и Российской Федерации». София, 2004. С. 62 и след.).

прав субъектов гражданского права¹. По своему содержанию эти акты выходят за рамки толкования норм гражданского права и имеют более широкое нормативное значение. В силу общей обязательности постановлений Конституционного Суда РФ даваемые в них разъяснения в отношении содержания и применения норм гражданского законодательства следует считать дополнительным источником гражданского права.

§ 5. Правовая сила и порядок применения норм гражданского законодательства

1. Правовая сила гражданско-правовых норм. Содержащиеся в законодательстве нормы гражданского права могут быть императивными и диспозитивными. Первые строго обязательны, и стороны не могут отступать от них при заключении договора или принятии односторонних обязательств. Вторые позволяют сторонам устанавливать в договоре или одностороннем обязательстве иные условия и действуют, если такой специальной оговорки сделано не было. Для гражданского права, как уже отмечалось при изложении его принципов в гл. 1 Учебника, характерны диспозитивные правовые нормы.

Однако в гражданском праве имеется большое число императивных норм, введение которых обусловлено общегосударственными интересами и технической сложностью ряда гражданско-правовых институтов. Примером первых являются императивные нормы о недействительности неправомерных сделок и их последствиях; примером вторых — императивные правила о перевозках грузов на воздушном, железнодорожном и других видах транспорта.

Императивная сила гражданско-правовых норм может быть прямо в них выражена. Например, согласно ст. 198 ГК сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон. В силу п. 4 ст. 401 ГК заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно. Однако такие прямые указания имеются лишь в отдельных случаях, и для определения правовой силы нормы необходимо дать ей правильное толкование.

2. Толкование норм права. Толкование правовой нормы — это уяснение ее правовой силы (действия), сферы применения и действительного содержания. Толкование может даваться компетентными

¹ Обзор и правовую оценку таких постановлений Конституционного Суда РФ дает Г.А. Гаджиев. — В кн.: Конституционные принципы рыночной экономики. М., 2002.

государственными органами, в том числе высшими судебными инстанциями, и тогда оно является обязательным. Толкование нормы издавшим ее государственным органом именуется аутентичным. Научное толкование, именуемое доктринальным, носит рекомендательный характер.

Сам процесс толкования норм подчинен определенным правилам, которые в российском законодательстве прямо не закреплены, но выработаны теорией и судебно-арбитражной практикой и являются важным средством правильного и единообразного применения правовых предписаний. Прежде всего необходимо выяснить правовую силу (действие) и сферу применения соответствующей правовой нормы.

Дата введения нормативного акта в действие определяется в нем самом или согласно общим правилам вступления нормативных актов в силу (см. § 6 настоящей главы). По общепринятому правилу, «закон обратной силы не имеет», однако из этого правила, по прямому указанию закона, допускаются исключения. Некоторые такие исключения предусмотрены в законах о введении в действие частей первой и второй ГК.

Сфера применения правовых норм обычно достаточно четко определяется в соответствующем нормативном акте. Это чаще всего акты общего действия, которые распространяются на всю территорию Российской Федерации и всех субъектов гражданского права. Однако некоторые акты и нормы действуют в отношении определенной территории (например, Крайнего Севера) или определенного круга лиц (только для юридических лиц, только для граждан или определенной их группы, например, малолетних).

Более сложные вопросы могут возникать при толковании содержания правовой нормы и определении условий ее применения. При толковании правовой нормы применяются различные приемы. Толкование может быть грамматическим, логическим, систематическим и историческим.

Грамматическое толкование — это уяснение нормы с помощью общих правил грамматики. Логическое толкование предполагает использование общепринятых правил и аргументов логики. При систематическом толковании смысл нормы устанавливается посредством ее сопоставления с другими нормами. Историческое толкование дается на основании ознакомления с историей принятия нормы путем учета факторов, обусловивших введение и изменение нормы,

и сопоставления ее с ныне действующими нормами по тому же вопросу.

Приведем в качестве примера толкование судом норм страхового права. Речь шла о том, подлежит ли применению в Российской Федерации Указ Президиума Верховного Совета СССР от 2 октября 1981 г. «О государственном обязательном страховании имущества, принадлежащего гражданам». Сославшись на п. 3 ст. 935 ГК, в которой допускается введение обязательного страхования только для юридических лиц, Судебная коллегия ВС РФ пришла к выводу, что названный Указ после введения части второй ГК не может применяться как противоречащий гл. 48 ГК¹. В данном случае были использованы исторический и систематический методы толкования.

Доктрина и судебная практика выработали ряд общепринятых формул толкования. Наиболее важные из них: последующий закон отменяет ранее изданный; специальные нормы превалируют над нормами общего характера; специальные нормы не подлежат расширительному толкованию; если предлагаемое понимание нормы ведет к явно неразумному выводу, такое ее понимание неправильно².

По результатам толкования нужно различать буквальное, ограничительное и расширительное (распространительное) толкование. В большинстве случаев толкование правовой нормы показывает, что подлинный смысл нормы полностью соответствует ее словесной формулировке. Так и должно быть, ибо содержание закона и его редакция должны совпадать. Такое толкование является буквальным.

Иногда словесная формулировка правовой нормы оказывается шире ее подлинного смысла. Здесь на помощь приходит ограничительное толкование, т.е. делается вывод о том, что правовая норма должна пониматься и применяться ограничительно.

Возможны и такие случаи, когда в результате толкования нормы нужно сделать вывод, что ее действительное содержание шире словесной формулировки. Например, в ст. 153 ГК указывается, что сделками признаются действия граждан и юридических лиц, влекущие гражданско-правовые последствия. Однако сделки может совершать также государство, юридическим лицом не являющееся. Это следует из ст. 124 ГК, и таким образом систематическое толкование приводит в данном случае к необходимости расширительного понимания текста ст. 153 ГК.

¹ См. Бюллетень ВС РФ. 1999. № 6. С. 6.

² Анализ приемов толкования см. Васьковский Е.В. Руководство к толкованию и применению законов для начинающих юристов. М., 1913.

3. Аналогия права и закона. В законодательстве неизбежны отдельные пробелы, и оно не всегда поспевает за возникновением и развитием новых гражданско-правовых отношений. Между тем и в таких ситуациях права и обязанности сторон должны быть определены, а возникший между ними спор разрешен судом. Для устранения юридических трудностей, которые могут при этом возникать, в гражданском праве выработан институт аналогии закона и аналогии права.

Согласно ст. 6 ГК, в случаях, когда отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

Ввиду разработанности актов гражданского законодательства случаи аналогии закона и права на практике встречаются нечасто. Примером аналогии закона может служить обращение к нормам законодательства о банкротстве при осуществлении ликвидации юридического лица по решению суда (п. 24 **Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**).

Верховным Судом РФ было опубликовано разъяснение, согласно которому к отношениям по уплате пени за несвоевременное внесение налогов (таможенных платежей) суд может по аналогии закона применять ст. 333 ГК, позволяющую снизить размер взыскиваемой неустойки (пени)¹. Здесь аналогия закона использована судом в отношении однородных норм разных отраслей права.

§ 6. Публикация актов гражданского законодательства

Публикация законодательных актов — необходимое и важнейшее общее условие доведения их до сведения всех государственных органов, учреждений, организаций и граждан, изучения и последующего правильного применения. В силу ч. 3 ст. 15 Конституции РФ законы подлежат официальному опубликованию, неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина,

¹ Бюллетень ВС РФ. 2000. № 7. С. 20.

не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Согласно Федеральному закону от 14 июня 1994 г. «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания»¹ датой принятия федерального закона считается день его принятия Государственной Думой. Официальным опубликованием федерального закона считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». Федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении 10 дней после официального опубликования, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.

В отношении публикации актов Президента РФ и Правительства РФ действует Указ Президента РФ от 23 мая 1996 г. «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти»², согласно которому указы и решения Президента РФ и Правительства РФ подлежат обязательному опубликованию. Акты Президента РФ, имеющие нормативный характер, вступают в силу на всей территории России одновременно по истечении 7 дней после их опубликования. Тот же срок установлен для вступления в силу актов Правительства РФ, затрагивающих права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций. Иные акты Правительства РФ, а это, прежде всего, решения по хозяйственным вопросам, вступают в силу со дня их подписания.

Официальным периодическим изданием, в котором публикуются федеральные законы, указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, является «Собрание законодательства Российской Федерации», выходящее еженедельно. Публикуемые в нем акты помещаются в статьях, имеющих соответствующие порядковые номера.

Помимо изложенных общих норм о времени вступления в силу законов Российской Федерации специальные правила по этому вопросу могут предусматриваться в самих законах, а также в законах

¹ СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.

² СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2663.

о введении в действие крупных законодательных актов (вводных законах). Вводные законы к частям первой и второй ГК определяют не только общую дату введения ГК в действие, но также особые даты вступления в силу некоторых его положений и, кроме того, придают отдельным нормам обратную силу. Некоторые крупные законы могут вводиться в действие поэтапно, например **Градостроительный кодекс**.

Для нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти установлен порядок их регистрации и опубликования. Согласно названному Указу Президента РФ от 23 мая 1996 г. нормативные акты министерств и других федеральных органов, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и вступают в силу по истечении 10 дней после их официального опубликования. Публикация производится в газетах «Российские вести» и «Российская газета», а также в еженедельном «Бюллетене нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». Неопубликованные акты не влекут правовых последствий.

ГЛАВА 3. ВОЗНИКНОВЕНИЕ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей

1. **Юридические факты.** Механизм действия гражданского права, как и права вообще, заключается в наделении участников имущественного оборота определенными правами и обязанностями и предоставлении им правовых средств для осуществления и защиты принадлежащих им прав.

Однако наличие норм гражданского законодательства еще не создает прав и обязанностей участников имущественного оборота. Для этого необходимо наступление определенных признаваемых правом жизненных обстоятельств, которые в литературе принято именовать юридическими фактами. В сочетании с нормой права они порождают правовые последствия: возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей.

В гражданском праве юридические факты многочисленны и разнообразны; в общей форме их круг определен в ст. 8 ГК, где названо девять групп юридических фактов. Этот перечень не является исчерпывающим: как сказано в этой же статье ГК, гражданские права и обязанности могут возникать вследствие иных действий граждан и юридических лиц, которые в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают права и обязанности. Правильная оценка юридических фактов и их правовых последствий важна для определения прав и обязанностей сторон в гражданских правоотношениях.

Юридические факты в гражданском праве принято делить на две большие группы: *действия* и *события*. Первые зависят от поведения (действий) субъектов гражданского права и органов государства. Вторые — это разного рода обстоятельства, которые наступают независимо от действия людей и в силу норм законодательства порождают права и обязанности субъектов гражданского права¹.

Юридический факт как основание, из которого возникают гражданское право и соответствующая ему обязанность, в юридическом языке принято именовать титулом этого права. Наличие титула означает, что носитель права приобрел его на законных основаниях и может претендовать на его осуществление и защиту. Наиболее

¹ Подробную классификацию юридических фактов и их значение см. в книге: Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1955.

часто термин «титул» используется при характеристике вещных прав, однако он уместен также в сфере обязательственного права и интеллектуальной собственности.

Возникшим гражданским правам всегда корреспондируют соответствующие обязанности, исполнение которых позволяет носителю права реализовать имеющиеся у него правомочия. Иногда такие обязанности лежат на неопределенном круге лиц (например, все обязаны воздерживаться от нарушения прав собственника), в других случаях обязанными являются определенные субъекты права (в договоре или ином обязательстве это должники по таким обязательствам). Права первой группы именуются абсолютными, они дают более широкую защиту, права второй группы — относительными.

Основанием возникновения гражданских прав и обязанностей часто является не один юридический факт, а их совокупность, которую на юридическом языке принято именовать *сложным юридическим фактом* или *фактическим составом*. Например, при заключении договора по переписке определенные права и обязанности создает уже направление предложения заключить договор (оферты), однако договор будет заключен только после получения оферентом согласия (акцепта) другой стороны. Возможно включение в этот фактический состав и третьего юридического факта: государственной регистрации, если речь идет о договорах, требующих такой регистрации для вступления их в силу.

2. Юридические действия. Юридически значимые действия являются главным и наиболее типичным основанием возникновения гражданских прав и обязанностей; они распадаются на две группы: правомерные и неправомерные действия.

Правомерные действия ввиду их распространенности и практической значимости поставлены в ст. 8 ГК на первое место. Это прежде всего договоры и иные сделки, а также называемое в ст. 8 ГК создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности. Правомерным действиям присуща воля совершающих их лиц. Они, как правило, направлены на достижение определенного правового результата и именуются сделками. Однако некоторые правомерные действия лишены этих признаков, например обнаружение находки, клада, и такие действия получили название юридических поступков.

Правомерные действия субъектов гражданского права для порождения правовых последствий должны быть совершены в предписанной законом, чаще всего письменной форме, а иногда и пройти

государственную регистрацию. В отношениях граждан мелкие бытовые сделки могут совершаться устно. При крупных имущественных операциях в интересах ясности и устойчивости гражданского оборота закон требует соблюдения письменной, а иногда и нотариальной формы. Для возникновения прав на недвижимое имущество, прав на объекты промышленной интеллектуальной собственности (изобретения, товарные знаки) всегда необходима их государственная регистрация¹.

Говоря о действиях (сделках) как основаниях возникновения прав и обязанностей, ГК и другие законы используют и некоторые соприкасающиеся термины: молчание, бездействие и уклонение. Каково их правовое значение?

Согласно п. 3 ст. 158 ГК молчание признается выражением воли совершить сделку лишь в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. В самом ГК есть ряд норм, придающих молчанию правовые последствия (ст. 540, п. 2 ст. 621, ст. 999 и др.). Широкое придание молчанию правового значения нежелательно, так как вело бы к неопределенности имущественного оборота и возникновению сложных для разрешения споров.

О правовом значении бездействия (и уклонения как формы проявления бездействия) в ГК нет правила общего характера. Поэтому правовые последствия должны определяться в этих случаях на основании тех норм ГК, в которых бездействие названо и ему придается определенное правовое значение (ст. 16, 51, 723, 1099).

Наконец, в некоторых случаях права и обязанности могут возникать из поведения лица, свидетельствующего о его намерении создать определенные правовые последствия. Такое поведение именуется в гражданском праве конклюдентным действием и предусмотрено в ряде статей ГК (п. 1 ст. 182, ст. 498, 574, п. 2 ст. 1153). Примером конклюдентных действий являются пользование автоматом, отгрузка товара, передача ключей от имущества.

3. Акты государственных органов и органов местного самоуправления как юридические факты. Такие акты, определявшие при плановой экономике становление и развитие имущественного оборота на всех его стадиях, в современных условиях рынка свою ведущую роль утратили. Тем не менее, они сохраняют свое правовое значение в ряде хозяйственных сфер.

¹ Более подробно формы сделок рассматриваются в § 3 гл. 11 Учебника.

Государственные органы вправе запрещать совершение и исполнение определенных категорий гражданско-правовых сделок, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (п. 3 ст. 1 ГК). Один из таких случаев прямо назван в подп. 3 п. 1 ст. 202 ГК: отсрочка по решению Правительства РФ исполнения обязательств (мораторий).

Порядок использования государственной и муниципальной собственности также определяется актами государственных и муниципальных органов, которые могут создавать и изменять задачи подчиненных им юридических лиц, перераспределять их имущество и давать им обязательные указания о поставках продукции, выполнении работ и оказании услуг (см. гл. 16 Учебника).

Акты государственных и муниципальных органов о предоставлении гражданам жилого помещения являются основанием возникновения обязательств по выделению такого помещения в домах жилого фонда и заключению договора социального жилищного найма (ст. 57 **Жилищного кодекса**).

Новой для отечественного гражданского права группой актов государственных органов, порождающих гражданские права и обязанности, являются решения антимонопольных органов, принимаемые с целью предотвращения недобросовестной конкуренции, запрещения монополистической деятельности и защиты прав потребителей. Предписания антимонопольных органов могут издаваться по широкому кругу вопросов: о принудительном разделении коммерческих и некоммерческих организаций, изменении условий или расторжении договоров и иных сделок, заключении договоров с хозяйствующими субъектами (ст. 12 **Закона о конкуренции**).

Права и обязанности граждан и юридических лиц могут возникать и на основании судебных решений, вынесенных по гражданско-правовым делам. Примером являются решения судов о признании физического лица умершим, признании права собственности на спорное имущество, а также судебные решения по преддоговорным спорам, когда заключение договора для сторон обязательно (ст. 445, 446 ГК).

4. Неправомерные юридические действия. Такими действиями в гражданском праве являются причинение вреда чужому имуществу и личности, именуемое деликтом (гл. 59 ГК), когда возникает право требовать и обязанность возмещения причиненного вреда, и неосновательное обогащение за счет другого лица (гл. 60 ГК), когда

неправомерно полученное должно быть возвращено потерпевшему лицу.

Однако не всякое причинение вреда имуществу и личности закон признает неправомерным. Во-первых, по общему правилу, не возмещается вред, причиненный правомерными действиями, например возникший при тушении пожара, проведении противозидемических мер. Во-вторых, не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не превышены ее пределы (ст. 1066 ГК).

Неправомерными могут быть также нарушающие нормы права действия (акты) государственных органов и органов местного самоуправления и их должностных лиц, а также их бездействие. ГК именует подобные действия (бездействие) незаконными и предусматривает в этих случаях возмещение причиненных убытков (ст. 16 ГК). Незаконность таких действий должна быть проверена и установлена судом.

5. События как юридические факты также разнообразны и включают прежде всего разного рода стихийные явления: землетрясения, резкие климатические колебания, наводнения, пожары и т.п., именуемые в гражданском праве непреодолимой силой, или форс-мажором. К событиям относятся военные действия, рождение и смерть человека, истечение времени.

Некоторые из названных событий могут вызываться действиями самих людей, однако они остаются событиями, поскольку развиваются самостоятельно и действуют как таковые, независимо от вызвавших их причин.

В зависимости от указаний, содержащихся в правовой норме, события воздействуют на гражданские права по-разному. Они могут порождать гражданские права, например истечение срока приобретательной давности создает право собственности (ст. 234 ГК), а также прекращать обязанность, например поручительство прекращается по истечении срока, на который оно дано (п. 4 ст. 367 ГК). События могут также изменять содержание права (освобождать должника от ответственности полностью или частично — ст. 401 ГК). Наступление некоторых событий требует формального подтверждения со стороны компетентных органов (торговых палат, органов метрологии).

§ 2. Осуществление гражданских прав

1. Понятие осуществления гражданских прав. Осуществление (реализация) гражданских прав — это совершение участниками

имущественного оборота тех действий, которые предусмотрены нормами законодательства и условиями связывающих их договорных и иных обязательств. Посредством осуществления гражданских прав достигается практическая реализация тех хозяйственных, бытовых и иных целей, к достижению которых стремятся участники имущественного оборота: собственник использует в различных формах принадлежащее ему имущество, продавец реализует товары, автор вознаграждается за свое произведение и т.д. Осуществление права включает и средства его защиты в случае нарушения; наличие защиты — необходимый элемент любого гражданского права.

Гражданские права могут осуществляться их носителями как самостоятельно, так и с привлечением других лиц. Собственник реализует принадлежащие ему правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом, как правило, самостоятельно. Таким же образом реализуют свои правомочия и носители патентных и авторских прав. Они сами определяют формы, место и сроки осуществления принадлежащих им правомочий, учитывая, конечно, состояние рынка.

При наличии договорных отношений механизм осуществления права является иным: реализация управомоченным лицом-кредитором принадлежащих ему по договору правомочий зависит от поведения другой стороны — должника и исполнения им своих обязательств. Если должник не поставляет товар, некачественно выполняет работы или услуги, для осуществления своих прав кредитор должен прибегать к средствам защиты, предоставляемым ему законом (см. § 3 настоящей главы).

При этом большинство договоров являются двусторонними и возлагают на управомоченную сторону — кредитора определенные обязанности: выдать аванс, погрузить груз, предоставить подрядчику фронт работ и т.д. Таким образом, осуществление гражданских прав предполагает во многих случаях взаимодействие должника и кредитора в рамках связывающих их правоотношений.

2. Общие требования к осуществлению гражданских прав.

Исходным является правило ГК, согласно которому граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК). В другой общей норме ГК это положение сформулировано в иной редакции: граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению (п. 1 ст. 9 ГК).

Таким образом, свободная воля субъектов гражданского права, выражающаяся в осознанном и желаемом поведении, признается ГК общей и необходимой предпосылкой юридически значимых действий по осуществлению права. При отсутствии воли или ее искажении юридическая сила действий может быть оспорена посредством признания состоявшихся сделок недействительными (см. § 4 гл. 11 Учебника).

Самостоятельность субъектов гражданского права отражает потребности современного рынка, на котором выступают самостоятельные предприниматели и потребители, и имеет своим следствием диспозитивность большинства норм гражданского законодательства, о чем было сказано в § 3 гл. 1 Учебника. Предписывать субъектам права сроки и порядок поведения гражданские законы и государственные органы не должны. Но они вправе определять в общегосударственных интересах общие рамки такого поведения посредством императивных норм и воздействовать на участников рынка через систему экономических рычагов и стимулов, прежде всего налогов и разного рода экономических преимуществ, а также механизма имущественной ответственности.

Приведенные общие правила ГК дополняются нормой, согласно которой недопустимо произвольное вмешательство кого-либо в частные дела (п. 1 ст. 1 ГК). Это также важное начало рыночного правового государства, обусловленное самостоятельностью предпринимателей и свободой частной жизни граждан; оно имеет особое значение для охраны личных прав граждан, таких, как достоинство личности, честь и доброе имя, личная и семейная тайна (п. 1 ст. 150 ГК).

Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет согласно общему правилу п. 2 ст. 9 ГК прекращения этих прав. Эта норма вытекает из обоснованной выше юридической самостоятельности субъектов гражданского права при реализации принадлежащих им прав. Однако такое общее решение знает ряд исключений, предусмотренных законом, прямо допускаемых п. 2 ст. 9 ГК.

Во-первых, срок действия некоторых гражданских прав ограничен, и отказ от их осуществления в течение этого времени влечет прекращение соответствующего права. Такие сроки получили в гражданском праве наименование пресекательных, или преклюзивных. Например, право требования к поручителю прекращается, если кредитор не предъявляет к нему иск в течение установленных законом сроков (п. 4 ст. 367 ГК), определенные и притом краткие сроки

установлены законом для осуществления собственником преимущественного права на покупку продаваемой доли в общей собственности (пп. 2 и 3 ст. 250 ГК).

Во-вторых, при нарушении гражданских прав для их защиты установлены сроки исковой давности, составляющие, по общему правилу, 3 года (ст. 196 ГК). Неосуществление права на защиту в течение этого срока согласно преобладающему доктринальному мнению не прекращает самого нарушенного права, однако практически будет создавать для управомоченного лица невозможность осуществить его, если другая сторона сошлется на истечение срока давности.

3. Пределы осуществления гражданских прав. Самостоятельность субъектов гражданского права в осуществлении принадлежащих им правомочий и диспозитивность норм гражданского законодательства не означают, что обладатель права никак и ничем не ограничен в его осуществлении. Такое решение ослабляло бы регулируемую роль права и надежность имущественного оборота.

Во-первых, все гражданские права имеют определенные рамки, обусловленные предметом и назначением конкретного права, за пределы которых обладатель права выходить не должен. В большинстве случаев такие рамки должны устанавливаться посредством толкования норм законодательства. Очевидно, что права нанимателя жилого помещения ограничены назначением жилья — только для проживания в нем, а арендатор склада не вправе использовать его для иных целей.

Однако нередко рамки осуществления права прямо определяются самим законом. Например, акционеры — владельцы привилегированных акций общества не имеют права голоса на общем собрании акционеров (п. 1 ст. 32 **Закона об акционерных обществах**), а хранитель, по общему правилу, не может пользоваться переданной ему на хранение вещью и предоставлять ее в пользование третьим лицам (ст. 892 ГК).

Во-вторых, согласно п. 2 ст. 1 ГК гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Это проявляется в ограничении оборота определенных объектов гражданского права, что прямо допускается ст. 129 ГК. В силу соответствующих законов ограничен оборот недр, земель, лесных и водных объектов, наркотических средств, оружия, а также исторических и культурных памятников.

В-третьих, в силу п. 1 ст. 10 ГК не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Правовое регулирование по этому вопросу требует специального рассмотрения.

4. Злоупотребление правом. Это сравнительно новый институт отечественного гражданского права, который все чаще применяется в судебной практике последних лет¹. В основе института лежит важный правовой принцип: осуществление субъективного права не должно вести к такому результату, который с точки зрения правопорядка и правосознания считается недобросовестным или несправедливым, и поэтому носитель субъективного права не получает правовую защиту.

Такая ситуация имела, например, место при разрешении спора, в котором должник, заключивший долгосрочный письменный договор и исполнявший его в течение ряда лет, после предъявления к нему в суде иска о неустойке заявил о недействительности заключенного договора, поскольку он был подписан со стороны должника не директором, а его заместителем. Суд признал, что такие действия являются злоупотреблением правом и не могут быть приняты во внимание.

Статья 10 ГК проводит различие между двумя случаями злоупотребления правом: действия граждан и юридических лиц исключительно с намерением причинить вред другому лицу (шикана) и злоупотребление правом в иных формах. В этом втором случае для принятия обоснованного и справедливого решения необходимо определить рамки и формы осуществления права и установить, выходят ли совершаемые действия за эти пределы. Вопрос может быть выяснен только на основе изучения и оценки всех обстоятельств рассматриваемого случая, и, в конечном счете, его решает суд.

Для признания действия или бездействия злоупотреблением правом не обязательно возникновение вследствие этого имущественного или морального вреда; таковой может быть вероятным. Равным образом не требуется устанавливать или презюмировать в действиях лица, злоупотребляющего правом, его вину. Лишь состав шиканы, как она определена в п. 1 ст. 10 ГК, должен включать вину, а именно умысел.

При осуществлении права в таких формах, которые являются злоупотреблением правом, суд согласно п. 2 ст. 10 ГК может отказать

¹ См. Обзор судебной практики // Юридический мир. 2000. № 12; 2001. № 1, 2.

лицу в защите. Закон говорит о праве суда, а не о его обязанности вынести такое решение. Поэтому следует считать возможным частичный, а не полный отказ в защите права.

В случае злоупотребления правом может возникать обязанность возместить причиненные такими действиями убытки. Однако для этого необходимо наличие предусмотренных законом общих условий ответственности, и прежде всего причинной обусловленности убытков действием (бездействием), которое признается злоупотреблением правом.

Кроме того, для лица, злоупотребляющего правом, возможны и другие неблагоприятные последствия, предусмотренные законодательством. Так, при бесхозяйственном содержании культурных ценностей и ненадлежащем обращении с животными возможен их выкуп государством (ст. 240, 241 ГК).

5. Запрет недобросовестной конкуренции. Нормальное развитие рыночных отношений и защита прав потребителей требуют установления еще одного и притом важного ограничения при осуществлении предпринимателями своих гражданских прав. Согласно п. 1 ст. 10 ГК не допускается использовать гражданские права в целях ограничения конкуренции и злоупотреблять доминирующим положением на рынке. Это один из основных правовых принципов современной рыночной экономики, который ныне действует и в Российской Федерации.

Подробное законодательное регулирование в этой области дают **Закон о конкуренции** и дополняющий его **Закон о защите конкуренции на рынке финансовых услуг**.

Оба закона содержат широкую трактовку недобросовестной конкуренции и определяют ее как любые направленные на приобретение преимуществ действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могут причинить или уже причинили убытки другим хозяйствующим субъектам — конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Конкретными проявлениями недобросовестной конкуренции являются, в частности, распространение ложных, неточных или искаженных сведений, способных причинить убытки другому хозяйствующему субъекту или нанести ущерб его деловой репутации, введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара, некорректное сравнение своих товаров с товарами других хозяйствующих

субъектов, незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности, использование информации, составляющей коммерческую и служебную тайну.

Монополистическая деятельность на рынке раскрывается обоими названными законами через категорию «доминирующее положение». При этом считается, что его занимает хозяйствующий субъект, доля которого на рынке определенного товара составляет 65% и более, а на рынке финансовых услуг — финансовая организация, которая по объему своих услуг имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия предоставления таких услуг.

Таким субъектам запрещено совершение действий, которые могут иметь своим результатом ограничение конкуренции и ущемление интересов других субъектов рынка. Круг таких запрещенных действий определен как примерный и включает изъятие товаров из обращения для создания дефицита или повышения цен, создание условий на рынке, ставящих его субъектов в неравное положение, нарушение установленных правил ценообразования, необоснованный отказ от заключения договоров.

Определенные виды сделок, существенно увеличивающих участие лиц в хозяйственных обществах и создающих условия для доминирующего положения, могут совершаться только после получения предварительного согласия антимонопольного органа (ст. 18 **Закона о конкуренции**).

В литературе последних лет недобросовестная конкуренция и использование доминирующего положения трактуются как случаи злоупотребления правом, что формально соответствует редакции ст. 10 ГК. Однако по своему содержанию и особым правовым последствиям, которые определяет **Закон о конкуренции**, их правильнее считать самостоятельным институтом гражданского права, призванным обеспечивать нормальное развитие и защиту рыночных отношений.

§ 3. Защита гражданских прав

1. **Способы защиты гражданских прав.** Задачей гражданского права, как и других правовых отраслей, является не только создание условий для реального осуществления его субъектами своих прав, но и предоставление надлежащей защиты в случае их нарушения. Нормы о защите гражданских прав являются важнейшим разделом гражданского законодательства и предметом многочисленных научных публикаций.

Общие начала гражданского законодательства в этой сфере сформулированы в ст. 12 ГК, названной «Способы защиты гражданских прав», где перечислены одиннадцать таких способов и указывается, что законом могут быть предусмотрены и иные способы. Механизм действия самих способов защиты раскрывается в последующих статьях ГК и нормах других законодательных актов. В силу принципа свободы договора (ст. 421 ГК) стороны могут предусматривать в нем дополнительные меры для защиты своих прав, и на практике эта возможность широко используется.

По своему правовому содержанию способы защиты гражданских прав, названные в ст. 12 ГК, различны. Одни ставят своей задачей реально восстановить нарушенное право, например признание права или восстановление для потерпевшей стороны ранее существовавшего положения. Задача других способов защиты — дать потерпевшей стороне материальное (денежное) возмещение в форме убытков или неустойки, которое позволит ей компенсировать понесенные потери.

В условиях рынка восстановление нарушенного права посредством получения денежной компенсации обычно не представляет трудностей, и в большинстве случаев субъекты гражданского права прибегают к использованию именно этой защитной меры. Тем более, что ее проще и быстрее реализовать.

Названные в ст. 12 ГК способы защиты гражданских прав, имея единую направленность и задачи, различны по условиям их применения. Для возмещения убытков и взыскания неустойки необходимо, по общему правилу, наличие вины правонарушителя (ст. 401, п. 2 ст. 1064 ГК). Применение других способов защиты гражданских прав не связано с виной лица, нарушающего право.

При защите гражданских прав законодательство учитывает не только характер допущенного нарушения, но также статус и имущественные возможности как правонарушителя, так и потерпевшего. В ГК и дополняющих его законах содержится ряд норм о более строгой ответственности предпринимателей, которые возмещают убытки и уплачивают неустойку независимо от своей вины (п. 3 ст. 401 ГК). При этом гражданам предоставляются дополнительные правовые средства для защиты их нарушенных прав, которые предусмотрены прежде всего в **Законо о защите прав потребителей**.

Допускается и сочетание различных способов защиты, например можно требовать: а) признания заключенной сделки недействительной как совершенной вследствие обмана и б) возмещения обманувшей

стороной причиненных убытков. Возможно и повторное обращение к способам защиты, если первоначально использованное оказалось недостаточным для полного восстановления нарушенного права, например взыскание неустойки, а затем превышающих ее сумму убытков.

Субъекты гражданского права могут использовать некоторые способы защиты права самостоятельно. В двустороннем договоре сторона вправе приостановить исполнение своего обязательства, если контрагент не выполняет свое обязательство (п. 2 ст. 328 ГК). Кредитор, у которого находится вещь должника, вправе удерживать ее, пока обязательство должника по оплате этой вещи или по возмещению связанных с нею издержек не будет выполнено (ст. 359 ГК). Такого рода защитные меры получили в юридической литературе наименование мер оперативного воздействия, или оперативных санкций¹.

Действующее гражданское законодательство допускает также самозащиту гражданских прав, но при условии, что способы самозащиты соразмерны допущенному нарушению и не выходят за пределы действий, необходимых для его пресечения (ст. 14 ГК). Случаи обращения к самозащите гражданских прав на практике редки; таковой можно считать обнаружение собственником похищенного у него имущества и самостоятельное его изъятие из незаконного владения третьего лица.

Обычно защита гражданских прав начинается с направления соответствующего требования (претензии, рекламации) и последующих переговоров с лицом, нарушившим право, об устранении им последствий допущенного нарушения. При этом может быть достигнуто мирное урегулирование, в том числе посредством взаимных уступок и компромиссов, что надо считать разумным и целесообразным решением.

В современных условиях, когда возникают сложные имущественные споры и ввиду их многочисленности суды перегружены, практика многих развитых государств идет по пути широкого применения внесудебного урегулирования споров. В этих целях используется институт посредников, задачи которых определяются в специальных положениях (правилах) о посредничестве.

При серьезных правонарушениях, требующих незамедлительного обращения к средствам защиты, возможны более активные действия потерпевшего: обращение в компетентные государственные органы

¹ Перечень таких мер см. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 1997. С. 564-566.

(государственные инспекции, антимонопольные органы, органы прокуратуры) или предъявление иска в суд, поскольку действующее законодательство не предусматривает обязательного соблюдения досудебной (претензионной) процедуры, за исключением обязательств, вытекающих из договора перевозки грузов. В некоторых случаях обращение в суд неизбежно, например для признания нарушенного права или оспоримой сделки недействительной.

Судебная защита предоставляется всем субъектам гражданского права и при любом нарушении их гражданских прав. Лишь в предусмотренных законом и сравнительно редких случаях такая защита осуществляется в административном порядке (ст. 11 ГК). Примером является обращение в антимонопольные органы при выявлении случаев недобросовестной конкуренции или монополизма, причем решение антимонопольного органа также может быть обжаловано в суд.

2. Восстановление нарушенного права. Это естественный и нормальный путь для защиты нарушенного права, и он назван в ст. 12 ГК первым. Восстановление права достигается различными правовыми средствами: признанием нарушенного права, восстановлением положения, существовавшего до нарушения права, признанием оспоримой сделки недействительной, признанием недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, присуждением к исполнению обязанности в натуре, прекращением или изменением правоотношения.

Признание права как способ защиты возможно в отношении многих нарушаемых гражданских прав и часто используется на практике, особенно гражданами. Примерами являются судебные иски о признании права собственности на домостроение при его приобретении и наследовании, иски граждан о признании их авторства и об опровержении порочащих их честь, достоинство или деловую репутацию сведений, иски юридических лиц о защите их деловой репутации (пп. 1 и 7 ст. 152 ГК). В случае невыполнения вынесенного решения об опровержении неправильных сведений на нарушителя может налагаться штраф (ст. 85 **Закона об исполнительном производстве**).

Восстановление нарушенного права и присуждение к исполнению обязанности в натуре теоретически должны давать потерпевшему естественную и наиболее полную правовую защиту, однако практическая реализация таких мер нередко вообще невозможна или вызывает трудности. Заменить погибшую индивидуально-определенную, а тем более уникальную вещь невозможно, как и восстановить

серьезные повреждения здоровья человека. В этих случаях должна применяться денежная компенсация.

Что касается требований об исполнении обязательства в натуре, которые часто заявляются при нарушении договоров купли-продажи, то следует учитывать, что новое гражданское законодательство ограничивает сферу действия принципа реального исполнения договора только случаями ненадлежащего исполнения и по общему правилу не распространяет его на случаи полного неисполнения обязательства (пп. 1 и 2 ст. 396 ГК). Кроме того, судебная практика придерживается той линии, что при вынесении решения о понуждении к исполнению обязанности в натуре суд должен выяснить возможность реального исполнения и определить порядок, механизм и сроки исполнения обязательства в натуре¹. Это ограничивает сферу практического использования требований, направленных на восстановление первоначального положения.

Требования о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления основываются на положениях ч. 2 ст. 46 Конституции РФ, согласно которым решения и действия (или бездействие) таких органов, а также общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Действует также Закон РФ от 27 апреля 1993 г. «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»², который допускает судебное обжалование любых действий (бездействия) государственных и муниципальных органов, нарушающих права и свободы граждан.

Эти принципиальные конституционные положения сформулированы в ст. 13 ГК более полно с указанием правовых последствий признания решений названных органов недействительными. В этих случаях нарушенное право подлежит восстановлению и защите в соответствии с теми способами, которые предусмотрены в ст. 12 ГК. В частности, Российская Федерация, ее соответствующий субъект или муниципальное образование обязаны возмещать убытки, причиненные неправомерными решениями их органов (ст. 16 ГК).

В названных статьях ГК отсутствует указание о допустимости обжалования в суд решений общественных организаций, а также органов управления хозяйственных обществ и товариществ (общих собраний членов, совета директоров, генерального директора и др.).

¹ См. Вестник ВАС РФ. 2003. № 3. С. 52.

² Ведомости РФ. 1993. № 19. Ст. 685.

Судебная практика идет по пути применения в этих случаях общих норм ГК о допустимости обращения в суд.

Для обжалования в суд актов государственных органов и общественных организаций установлены определенные сроки. Согласно ст. 256 ГПК гражданин вправе обратиться в суд с заявлением в течение 3 месяцев со дня, когда ему стало известно о нарушении его прав и свобод. Аналогичный срок предусмотрен п. 4 ст. 198 АПК, причем он может быть восстановлен судом при уважительности причин его пропуска.

3. Возмещение убытков и взыскание неустойки. Эти способы по механизму своего применения пригодны для защиты всех гражданских прав и широко используются на практике, особенно неустойка. Помимо предоставления потерпевшему лицу денежной компенсации эти способы защиты выполняют также стимулирующую функцию, побуждая субъектов гражданского права к надлежащему выполнению своих обязательств.

Возмещение убытков¹ является универсальным способом защиты гражданских прав, установленным законом. Любое лицо при нарушении его права может в силу закона требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере (ст. 15, 393 ГК)².

Под убытками в гражданском праве понимаются два вида имущественных потерь. Во-первых, расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб). Во-вторых, неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Но при этом потерпевшее лицо должно доказать наличие и размер самих убытков, их возникновение вследствие нарушения его права (причинную связь), а также принятие им разумных мер по уменьшению размера убытков³.

Новое гражданское законодательство РФ, в отличие от ранее действовавшего, предусматривает также возмещение моральных убытков, именуя их компенсацией морального вреда (ст. 12 ГК). Однако эти убытки возмещаются только в случае нарушения личных

¹ Наряду с термином «убытки» ГК использует также термины «ущерб» (ст. 796) и «вред» (ст. 1064 и след.), которые являются равнозначными.

² О случаях ограничения ответственности см. § 4 гл. 26 Учебника.

³ Подробно об условиях возмещения убытков см. гл. 26 Учебника.

неимущественных прав (других нематериальных благ), а также в иных случаях, прямо предусмотренных законом (ст. 151 ГК). Так, нормы **Закона о защите прав потребителей** позволяют гражданам требовать возмещения моральных убытков при нарушении их прав, предусмотренных законодательством в области защиты прав потребителей (ст. 15 Закона).

Неустойка, именуемая в законодательстве также штрафом или пеней, представляет собой определенную договором (договорная неустойка) или законом (законная неустойка) денежную сумму, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК).

Как средство защиты неустойка обладает рядом преимуществ. Компенсируя возможные имущественные потери, неустойка подлежит уплате независимо от наличия у кредитора ущерба от нарушения обязательства, причем если убытки превышают размер неустойки, они, по общему правилу, могут быть взысканы. Размер неустойки может определяться по-разному (разовый штраф, текущая пеня, их сочетание) и учитывать значение обеспечиваемого обязательства и характер (длительность) допущенного нарушения. Это делает неустойку удобной для практического применения, и условие о ней обычно оговаривается во всех заключаемых договорах¹.

Законная неустойка, которая в прошлом широко использовалась в актах гражданского законодательства, в условиях свободы договора предусматривается в законах редко. Исключением являются транспортные уставы и кодексы, прежде всего **УЖТ**, согласно которым нарушение многих обязательств влечет уплату определенной неустойки.

4. Другие способы защиты гражданских прав. Помимо прямо названных в ст. 12 ГК, гражданское право знает и другие способы защиты нарушенных прав, которые предусмотрены законодательством или выработаны договорной практикой и широко используются в гражданском обороте.

В их числе необходимо прежде всего назвать способы обеспечения исполнения обязательств, регулируемые нормами гл. 23 ГК (ст. 329-381). Наряду с рассмотренной выше неустойкой к ним относятся залог, поручительство, банковская гарантия, задаток². Способы

¹ Подробно о неустойке см. § 2 гл. 24 Учебника.

² Способы обеспечения исполнения обязательств рассматриваются в гл. 24 Учебника.

обеспечения могут использоваться во всех договорных обязательствах и широко применяются на практике.

Дополнительные меры защитного характера предусматриваются законодательством об отдельных обязательствах с учетом их особенностей. Так, в договоре купли-продажи в случае передачи продавцом товара ненадлежащего качества покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков или возмещения своих расходов по их устранению (п. 1 ст. 475 ГК). Аналогичные правомочия предоставлены заказчику по договору подряда (п. 1 ст. 723 ГК).

В договоре купли-продажи может быть оговорено, что право собственности на переданный покупателю товар сохраняется за продавцом до оплаты товара или наступления иных обстоятельств (ст. 491 ГК). Это условие не дает покупателю права свободно распоряжаться товаром и позволяет продавцу истребовать переданный товар в натуре, если покупатель не выполняет свои обязательства по оплате товара.

При осуществлении платежных операций защитную функцию выполняют: расчеты с аккредитива, когда плательщик заранее резервирует в банке денежную сумму, предназначенную для оплаты поставляемого товара или оказываемых услуг (ст. 867 ГК); использование векселя, по которому обязательство платить носит абстрактный характер и обеспечивается, кроме того, платежными обязательствами индоссантов векселя, если таковые имеются.

В механизме защиты гражданских прав ГК предусматривает также меры по предупреждению самих нарушений. В двусторонних договорах при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что встречное исполнение не будет произведено в срок, другая сторона вправе приостановить исполнение своего обязательства или вообще отказаться от его исполнения (п. 2 ст. 328 ГК). При реорганизации юридического лица его кредитор вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства (п. 2 ст. 60 ГК).

Опасность причинения вреда в будущем согласно п. 1 ст. 1065 ГК может явиться основанием к иску о запрещении деятельности, создающей такую опасность. Такого рода иски предъявляются гражданами при осуществлении в городах неправомерного или явно нецелесообразного строительства, нарушающего их жилищные права или установленные экологические требования.

ГЛАВА 4. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА)

Возникновение и осуществление гражданских прав и обязанностей предполагают наличие их носителя, т.е. субъекта права. Субъектами права являются граждане (физические лица), организации (юридические лица), публично-правовые образования (Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования).

Для приобретения и осуществления гражданских прав и обязанностей все указанные субъекты должны обладать признаваемыми законом качествами: правоспособностью, т.е. способностью быть субъектом прав и обязанностей, и дееспособностью, т.е. способностью своими действиями осуществлять права и обязанности.

В науке выработано обобщающее понятие правосубъектности, которая представляет собой единство двух практических качеств: правоспособности и дееспособности. Категория правосубъектности выражает признание гражданина в качестве субъекта правоотношений вообще, а также квалификацию его в качестве субъекта или возможного субъекта конкретных (субъективных) прав и обязанностей.

Некоторые ученые усматривают тождество гражданской правосубъектности и правоспособности¹. Между тем дееспособность, наряду с правоспособностью, является проявлением правосубъектности, поэтому если правосубъектность отождествлять с правоспособностью, то для дееспособности не останется места в общей системе правовых понятий.

Использование категорий правоспособности и дееспособности имеет свои особенности применительно к каждому из указанных субъектов гражданского права. Начнем рассмотрение этого вопроса с граждан.

§ 1. Правоспособность граждан

1. Понятие правоспособности. Гражданская правоспособность — это способность иметь гражданские права и нести обязанности (п. 1 ст. 17 ГК). Правоспособность принадлежит всем физическим лицам независимо от того, являются ли они также дееспособными. Правоспособность необходимо отличать от субъективного права.

Субъективное право опирается на правоспособность как на свою необходимую общую предпосылку, но непосредственно возникает

¹ См. Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 6.

не из правоспособности, а из предусмотренных законом юридических фактов, с которыми закон связывает правовые последствия.

Правоспособность — предпосылка правоотношения, а субъективное право — один из необходимых его элементов. Правоспособность воплощает отношение ее носителя с государством, а субъективное право — с обязанным лицом, и определяет меру дозволенного поведения ее обладателю, а также меру поведения обязанных лиц, на которое вправе притязать управомоченный.

2. Общая и специальная правоспособность. Необходимо различать общую и специальную правоспособность: общая — способность к приобретению прав вообще, ею обладают все граждане; специальная — способность к обладанию правами определенного рода. К специальной гражданской правоспособности относятся следующие случаи:

1) возможность обладания на праве собственности определенными видами имущества; например, оружие могут приобрести граждане, достигшие 18 лет;

2) завещательная правоспособность: правом завещать свое имущество обладают только полностью дееспособные лица (п. 2 ст. 1118 ГК).

3. Равенство правоспособности. Недопустимость ее ограничения. Правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Равенство правоспособности не означает, что сумма гражданских прав, принадлежащих одному гражданину, равна сумме гражданских прав, принадлежащих другому. Равенство правоспособности означает равную возможность в приобретении прав.

В соответствии со ст. 18 ГК граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; выбирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданский кодекс РФ закрепляет общее правило о недопустимости ограничения правоспособности. Исключение могут составлять случаи, прямо названные в законе (п. 1 ст. 22 ГК). К их числу можно отнести:

1) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которое состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью — как вид уголовного наказания (ст. 47 УК);

2) запрет государственному служащему осуществлять предпринимательскую деятельность, приобретать в случаях, установленных федеральным законом, ценные бумаги, по которым может быть получен доход (ч. 1 ст. 17 Федерального закона от 27 июля 2004 г. «О государственной гражданской службе Российской Федерации»¹).

В соответствии с п. 3 ст. 22 ГК полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Согласно п. 2 ст. 17 ГК правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. В ряде случаев закон охраняет интересы зачатого, но еще не родившегося ребенка. В силу п. 1 ст. 1116 ГК к наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника. Данные нормы не означают, что правоспособность признается за еще не родившимся ребенком. Если он родится мертвым, его доля делится не между его наследниками, а между наследниками ранее умершего наследодателя, что было бы невозможно, если зачатого ребенка признать субъектом права.

§ 2. Дееспособность граждан

1. Понятие дееспособности. Дееспособность — это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п. 1 ст. 21 ГК). Дееспособность отличается от правоспособности в двух отношениях. Во-первых, дееспособность предполагает понимание значения своих действий, умение управлять ими и предвидеть их последствия, что не обязательно для правоспособности.

¹ СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3215.

Во-вторых, дееспособность состоит в личном осуществлении правоспособности. Они соотносятся друг с другом как действительность и возможность. Недостаток дееспособности восполняется законным представительством, тогда как правоспособность его не допускает.

2. Момент возникновения дееспособности. Дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста. Однако закон знает следующие исключения из этого правила.

1) Вступление в брак. В случае, когда законом допускается вступление в брак до 18 лет (ст. 13 **Семейного кодекса**), гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения 18 лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

2) Эмансипация (ст. 27 ГК). Несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей (усыновителей или попечителя) либо при отсутствии такого согласия — по решению суда. Родители (усыновители и попечитель) не несут ответственности по обязательствам эмансипированного, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда. Эмансипированный обладает в полном объеме гражданскими правами и несет обязанности (в том числе самостоятельно отвечает по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда), за исключением тех прав и обязанностей, для приобретения которых федеральным законом установлен возрастной ценз (например, ст. 13 Федерального закона от 13 декабря 1996 г. «Об оружии»¹).

Существуют различные степени дееспособности, которые зависят от возраста человека.

¹ СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681.

По общему правилу за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК).

Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

1) мелкие бытовые сделки, под которыми понимаются сделки, заключаемые на небольшую сумму за наличный расчет, исполняемые при их заключении и имеющие целью удовлетворение личных потребностей (покупка продуктов, канцелярских товаров);

2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;

3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине.

За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном (ст. 35 ГК), это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения. Если малолетний причинил вред в то время, когда находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред (даже если несовершеннолетний причинил вред себе)¹, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора (ст. 1073 ГК).

По общему правилу несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя. Сделка, совершенная таким несовершеннолетним, действительна также

¹ Определение ВС РФ от 20 июля 2005 г. // Бюллетень ВС РФ. 2002. № 3. С. 15-17.

при ее последующем письменном одобрении его родителями, усыновителями или попечителем (ст. 26 ГК).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя совершать следующие сделки:

1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;

2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;

3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;

4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные п. 2 ст. 28 ГК.

Действующее законодательство предусматривает ряд специальных правил о дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах¹. Жилые помещения, в которых проживают исключительно несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, передаются им при приватизации в собственность по их заявлению с согласия родителей (усыновителей, попечителей) и органов опеки и попечительства.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность по совершенным ими сделкам, самостоятельно на общих основаниях отвечают за причиненный вред. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине (пп. 1 и 2 ст. 1074 ГК).

При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме.

¹ См. ст. 7 Закона о производственных кооперативах.

3. Ограничение дееспособности. Основанием для ограничения дееспособности является злоупотребление гражданином спиртными напитками или наркотическими средствами, что ставит его семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК).

Злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами, дающим основание для ограничения дееспособности гражданина, является такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение¹. Не являются основанием ограничения дееспособности азартные игры, нерациональная трата денег (расточительство).

Ограничение дееспособности осуществляется только судом в порядке, предусмотренном гл. 31 **ГПК** (ст. 281-286).

Под ограничением дееспособности следует понимать лишение судом гражданина права производить без согласия попечителя следующие действия:

продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, а также совершать и другие сделки по распоряжению имуществом, за исключением мелких бытовых;

непосредственно самому получать заработную плату, пенсию и другие виды доходов (авторский гонорар, вознаграждение за открытия, изобретения, заработок по трудовому договору, суммы, причитающиеся за выполнение работ по договору подряда, всякого рода пособия и т.п.)².

Последствием ограничения дееспособности является установление попечительства. Ограниченно дееспособный гражданин вправе самостоятельно совершать только мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред (ст. 1077 ГК).

¹ Пункт 3 постановления Пленума ВС РФ от 4 мая 1990 г. № 4 «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами»: Сб. постановлений Пленума Верховного Суда РФ. 1961-1996. М.: Юридическая литература. 1997. С. 97.

² Пункт 2 постановления Пленума ВС РФ от 4 мая 1990 г. № 4.

Отпадение обстоятельств, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, является основанием отмены судом ограничения дееспособности. В качестве последствия суд отменяет попечительство над гражданином.

Основанием лишения дееспособности является неспособность гражданина вследствие психического расстройства понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК). В этом случае гражданину назначается опекун. Он совершает сделки от имени гражданина, признанного недееспособным. Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 1076 ГК).

Поводом для отмены лишения гражданина дееспособности является отпадение оснований, в силу которых он был признан недееспособным. В этом случае суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

§ 3. Предпринимательская деятельность граждан

1. **Общие правила.** Согласно п. 1 ст. 23 ГК гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Это право основано на ч. 1 ст. 34 Конституции РФ, в соответствии с которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Под предпринимательской понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (п. 1 ст. 2 ГК).

Порядок государственной регистрации граждан-предпринимателей установлен **Законом о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**. Государственная регистрация индивидуального предпринимателя осуществляется налоговым органом по месту жительства гражданина на основании представленного им пакета документов в срок не более чем 5 рабочих дней. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации, не вправе ссылаться

в отношении заключенных им сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила ГК об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК, которые регулируют деятельность юридических лиц — коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения (п. 3 ст. 23 ГК).

Предприниматель должен получать лицензии на осуществление определенных видов деятельности, а также нести ответственность за нарушение обязательств даже при отсутствии вины (п. 3 ст. 401 ГК).

Предпринимательская деятельность может осуществляться в виде крестьянского (фермерского) хозяйства. Согласно п. 2 ст. 23 ГК глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства. Особенности правового положения такого хозяйства определяет Федеральный закон от 11 июня 2003 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»¹.

2. Банкротство индивидуальных предпринимателей. Граждане-предприниматели могут признаваться судом несостоятельными (банкротами). Особенности их банкротства регулируются **Законом о банкротстве**. Признаком банкротства гражданина является неисполнение им своих обязательств в течение 3 месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, если сумма его обязательств превышает стоимость принадлежащего ему имущества (п. 1 ст. 3 **Закона о банкротстве**).

Дело о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику-гражданину составляют не менее 10 тыс. руб. (п. 2 ст. 6 **Закона о банкротстве**). Заявление о признании индивидуального предпринимателя банкротом может быть подано должником — индивидуальным предпринимателем, кредитором, требование которого связано с обязательствами при осуществлении предпринимательской деятельности, уполномоченными органами (Федеральной налоговой службой).

Закон предусматривает следующие последствия признания индивидуального предпринимателя банкротом.

¹ СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

Во-первых, с момента принятия арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя банкротом и об открытии конкурсного производства утрачивает силу государственная регистрация гражданина в качестве индивидуального предпринимателя, а также аннулируются выданные ему лицензии на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности.

Во-вторых, гражданин не может быть зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в течение года с момента признания его банкротом.

При осуществлении процедуры признания банкротом индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования этих кредиторов, не заявленные в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя.

Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в следующей очередности:

первая очередь: расчеты по требованиям граждан, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также компенсация морального вреда;

вторая очередь: расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

третья очередь: расчеты с другими кредиторами.

Требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества должника, удовлетворяются за счет стоимости предмета залога преимущественно перед иными кредиторами, за исключением обязательств перед кредиторами первой и второй очередей, права требования по которым возникли до заключения соответствующего договора залога.

§ 4. Опекa и попечительство

1. Необходимость установления опеки (попечительства). Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются также в целях их воспитания.

Необходимость опеки и попечительства обусловлена тем, что право, как система норм общеобязательного поведения, непосредственно обращается лишь к людям, наделенным сознанием и волей. Когда такая возможность исключается недееспособностью лица, право ставит между ним дееспособного субъекта. Опекуны и попечители являются законными представителями своих подопечных, т.е. выступают в защиту прав и интересов в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишении судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда дети по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов. Опека устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно. Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Разница между опекуном и попечителем состоит в том, что опекун полностью замещает личность недееспособного в гражданском обороте и действует хотя и от имени подопечного, но вполне самостоятельно. Попечитель же, напротив, не замещает личности частично дееспособного, а лишь осуществляет контроль за совершаемыми последним юридическими действиями, соглашаясь на совершение сделок или отказывая в этом.

Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином.

Обязанности по опеке и попечительству исполняются безвозмездно, кроме случаев, предусмотренных законом. Опекун и попечители несовершеннолетних граждан обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание с подопечным, достигшим 16 лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

2. Обязанности опекуна и попечителя. Опекун и попечители обязаны заботиться о содержании своих подопечных, обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы. Опекун и попечители несовершеннолетних должны заботиться об их обучении и воспитании. Опекун и попечители обязаны извещать органы опеки и попечительства о перемене места жительства.

Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным или ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, отпали, опекун или попечитель обязан ходатайствовать перед судом о признании подопечного дееспособным и о снятии с него опеки или попечительства.

Доходы подопечного гражданина, в том числе доходы, причитающиеся подопечному от управления его имуществом, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, расходуются опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Без предварительного разрешения опекун или попечитель вправе производить необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода.

Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи ему имущества в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками.

Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель — давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел

из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Решение органа опеки и попечительства об отказе в даче согласия на распоряжение имуществом ребенка (подопечного) может быть обжаловано в суд¹. При этом само по себе наличие согласия органа опеки и попечительства на совершение сделки по отчуждению имущества малолетнего ребенка не является достаточным подтверждением законности совершенной сделки. В соответствии со ст. 28, 37 ГК разрешение органа опеки и попечительства должно быть получено перед совершением сделки с целью обеспечить соблюдение законных имущественных прав малолетнего ребенка, в связи с чем именно реальное соблюдение этих прав — критерий законности сделки по отчуждению.

Опека и попечительство над совершеннолетними гражданами прекращаются в случаях принятия судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности по заявлению опекуна, попечителя или органа опеки и попечительства. По достижении малолетним 14 лет опека над ним прекращается, а гражданин, осуществлявший обязанности опекуна, становится попечителем несовершеннолетнего без дополнительного решения об этом.

Попечительство над несовершеннолетним прекращается без особого решения по достижении им 18 лет, а также при вступлении его в брак и в других случаях приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия (п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК).

§ 5. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим

Отсутствие в месте жительства гражданина сведений о месте его пребывания в течение года создает неясность в его имущественных правах и обязанностях. Этот срок исчисляется по следующим правилам: если невозможно установить конкретный день получения последних сведений — срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а если невозможно установить и этот месяц — с 1 января следующего года.

Гражданин признается безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованных лиц судом в порядке, предусмотренном гл. 30 ГПК (ст. 276-280). После признания гражданина безвестно отсутствующим

¹ Определение ВС РФ от 29 августа 1997 г. // Бюллетень ВС РФ. 1998. № 2. С. 16.

(ст. 43 ГК) его имущество, при необходимости постоянного управления им, по решению суда передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом.

Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

Кроме того, в случае признания гражданина безвестно отсутствующим:

возникает основание для расторжения брака по заявлению одного из супругов в органах записи актов гражданского состояния (п. 2 ст. 19 **Семейного кодекса**);

прекращают действие доверенности (подп. 6 и 7 п. 1 ст. 188 ГК);

прекращают действие заключенные с участием безвестно отсутствующего договоры поручения (п. 1 ст. 977 ГК), комиссии (ст. 1002 ГК), агентский договор (ст. 1010 ГК), договор доверительного управления (п. 1 ст. 1024 ГК), договор простого товарищества (п. 1 ст. 1050 ГК).

Решение о признании гражданина безвестно отсутствующим может быть отменено в случае его явки или обнаружения места его пребывания. Последствия отмены таковы: отменяется управление имуществом этого гражданина; в случае явки супруга, признанного судом безвестно отсутствующим, и отмены соответствующего судебного решения брак может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов, кроме случая, если другой супруг вступил в новый брак (ст. 26 **Семейного кодекса**).

Условием признания гражданина умершим (пп. 1 и 2 ст. 45 ГК) является отсутствие в месте его жительства сведений о месте его пребывания в течение 5 лет. Существуют специальные сроки в случае пропажи без вести.

1) При обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение 6 месяцев.

2) В связи с военными действиями — не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

Гражданин признается умершим только судом в порядке, предусмотренном **ГПК** (ст. 276-280).

По общему правилу моментом смерти считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим. Однако если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Объявление гражданина умершим влечет те же последствия, что и физическая смерть, за одним исключением: если объявленный умершим гражданин фактически жив, то его правоспособность не прекращается.

Последствия явки гражданина, признанного умершим (ст. 46 ГК), состоят в следующем: суд отменяет свое решение, а гражданин может потребовать возврата сохранившегося имущества, перешедшего к другим лицам после признания его умершим. Осуществление этого права зависит от следующих условий.

Если имущество (кроме денег и ценных бумаг на предъявителя) перешло по безвозмездной сделке, это имущество можно истребовать у любого лица; если же оно перешло по возмездной сделке — у лиц, которые, приобретая имущество, знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

В соответствии со ст. 26 **Семейного кодекса** в случае явки супруга, объявленного судом умершим, и отмены соответствующих судебных решений брак может быть восстановлен органом записи актов гражданского состояния по совместному заявлению супругов, кроме случая, если другой супруг вступил в новый брак.

§ 6. Акты гражданского состояния

Гражданским состоянием называется совокупность юридических фактов, которыми определяется положение гражданина как субъекта гражданского права. Под актами гражданского состояния понимаются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие правовое состояние граждан (ст. 3 Федерального закона от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»¹).

¹ СЗ РФ. 1997. № 47. Ст. 5340.

Согласно ст. 47 ГК государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина.

Значение этих актов в том, что каждый из них оказывает определенное влияние на гражданские права и обязанности. Так, с моментом рождения закон связывает возникновение правоспособности граждан. С заключением и расторжением брака, усыновлением (удочерением), установлением отцовства связано возникновение определенных имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей, регулируемых семейным законодательством. Наконец, смерть гражданина влечет возникновение права на принятие наследства.

Регистрация актов гражданского состояния производится органами загса путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей. Исправление и изменение записей актов гражданского состояния производятся органом загса при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами. При наличии же спора либо при отказе органа загса исправить или изменить запись вопрос разрешается судом. Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производятся органом загса по решению суда.

ГЛАВА 5. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

§ 1. Понятие юридического лица

1. Понятие и признаки юридического лица. В имущественном обороте участвуют не только граждане, но и юридические лица — организации, которые создаются, функционируют и прекращаются в особом порядке, установленном законодательством.

Появление и развитие института юридического лица вызваны усложнением экономических и социальных отношений, необходимостью удовлетворения хозяйственных, управленческих и культурных потребностей общества. Для реализации возложенных на них задач организации должны вступать в различные товарные отношения с другими участниками оборота. Например, предприятия для производства определенного товара должны обеспечиваться сырьем и иметь возможность для его реализации другим лицам; учебные заведения нуждаются в приобретении книг, компьютеров и других принадлежностей. Указанные операции, во-первых, должны осуществляться в основном в эквивалентно-возмездном виде и, во-вторых, должны быть облечены в гражданско-правовую форму. Если в этих условиях организации не наделить соответствующим статусом и правами (правосубъектностью), они не смогут нормально работать. Поэтому организации для участия в имущественном обороте признаются субъектами гражданского права, т.е. юридическими лицами.

Выступающие на рынке организации различаются по форме собственности, на которой основаны, по способам создания, характеру деятельности, внутренней структуре и т.д. Тем не менее, им присущи общие признаки, которые позволяют отнести их к числу юридических лиц. Традиционно выделяют четыре основных признака:

1) *организационное единство*. Сущность его состоит в том, что юридическое лицо имеет свою внутреннюю структуру органов управления, определенных его уставом или положением, обеспечивающих достижение целей деятельности, для которых оно предназначено, и формирующих и изъявляющих его волю в имущественном обороте;

2) *имущественная обособленность*. Самостоятельное участие в экономическом обороте предполагает, что имущество юридического лица, находящееся в его обладании, обособлено от имущества других субъектов гражданского права. При этом у различных видов юридических лиц степень их имущественной обособленности выражается по-разному. Например, хозяйственное общество (акционерное общество или общество с ограниченной ответственностью)

является собственником принадлежащего ему имущества. Государственному (муниципальному) унитарному предприятию или учреждению имущество передается на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, и они как юридические лица не обладают правом собственности на это имущество. Оно принадлежит учредившим их субъектам — государственным или муниципальным образованиям;

3) *самостоятельная имущественная ответственность*. Этот признак означает, что само юридическое лицо несет ответственность за выполнение своих гражданско-правовых обязанностей только своим имуществом и только к нему и ни к кому другому кредиторы могут предъявлять свои требования. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по их обязательствам. Лишь в случаях, специально предусмотренных ГК и учредительными документами юридического лица, из отмеченных правил могут быть исключения. Однако ответственность других субъектов в этих случаях может быть только дополнительной (субсидиарной) к ответственности юридического лица;

4) *выступление в гражданском обороте от собственного имени*. Данный признак, «выражая наиболее непосредственно специфику юридического лица»¹, заключается в том, что юридические лица от своего имени могут приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде. Признак выступления в обороте от собственного имени (с использованием собственного наименования) является следствием трех вышеназванных признаков.

Юридические лица приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности (прежде всего посредством заключения гражданско-правовых договоров — купли-продажи, поставки, аренды, подряда, перевозки и т.д.) через свои органы, действующие на основании закона и учредительных документов. Исключение из этого правила составляют полные товарищества и товарищества на вере, которые вступают в оборот через своих участников (полных товарищей). Защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов юридического лица производится через судебные органы (государственные суды общей юрисдикции и арбитражные суды, а также третейские суды), в которых юридическое лицо может выступать в качестве истца и ответчика.

¹ См. Иоффе О.С. Советское гражданское право. Л., 1958. С. 105.

Таким образом, в российском гражданском праве *юридическое лицо* — это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК).

2. Правосубъектность и органы юридического лица. Юридическое лицо как субъект гражданского права обладает гражданской правоспособностью и дееспособностью. Однако они существенно отличаются от правоспособности и дееспособности граждан.

Если у граждан вначале появляется правоспособность, а дееспособность возникает по истечении определенного времени (достижение определенного возраста, при этом в отношении граждан могут действовать ограничения в дееспособности, связанные с состоянием здоровья), то у юридических лиц такого разрыва во времени возникновения правоспособности и дееспособности нет. Они у юридического лица возникают одновременно, с момента его государственной регистрации (п. 3 ст. 49, п. 2 ст. 51 ГК). Невозможен такой разрыв и при прекращении юридического лица — они также утрачиваются одновременно в момент завершения ликвидации юридического лица при внесении соответствующей записи об этом в государственный реестр юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

Правоспособность граждан является *общей*: они могут иметь любые гражданские права и обязанности, обладание которыми позволяет законодательство. Правоспособность же юридических лиц строится таким образом, чтобы обеспечивать достижение указанных учредителями целей. Поэтому правоспособность юридических лиц может быть как *общей*, так и *специальной*, дающей им возможность приобретать и принимать только такие права и обязанности, которые связаны с осуществляемой ими основной или сопутствующей деятельностью (п. 1 ст. 49 ГК).

Сохранение специальной правоспособности за некоторыми видами юридических лиц вызвано тем, что они создаются для достижения конкретных целей, установленных их учредителями. Очевидно, что государственные учреждения или общественные организации, созданные с определенными социальными или культурными целями, не могут игнорировать интересы учредителей, используя свою правосубъектность в противоречии с этими задачами и приобретая права

и обязанности, выходящие за пределы выполняемых ими функций (например, заниматься коммерческой деятельностью).

Кроме того, юридические лица не могут обладать такими правами, носителями которых выступают лишь граждане, например гражданскими правами, возникающими из родственных отношений. Необходимо учитывать также, что осуществление некоторых видов деятельности требует специальных разрешений — лицензий, получаемых от государства.

Порядок лицензирования определяется **Законом о лицензировании отдельных видов деятельности**, который содержит обширный перечень отдельных видов деятельности, для осуществления которых необходимо иметь лицензию (более 100 позиций). По общему правилу лицензия выдается в течение 60 дней после обращения и действительна в течение 5 лет, а затем может быть продлена. Правительство РФ утверждает положения о лицензировании конкретных видов деятельности, которыми определяется государственный орган, осуществляющий выдачу лицензии. Отказ в выдаче лицензии может быть обжалован в суд.

В настоящее время порядок выдачи лицензий Федеральным законом от 2 июля 2005 г.¹ упрощен. Круг лицензируемых видов деятельности ограничен, а срок для выдачи лицензии сокращен до 45 дней. Введен упрощенный порядок лицензирования при условии заключения соискателем лицензии или лицензиатом договора страхования гражданской ответственности либо наличия у лицензиата сертификата соответствия осуществляемой им деятельности международным стандартам.

По общему правилу, содержащемуся в абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК, почти все коммерческие юридические лица обладают общей правоспособностью. Исключения составляют (1) унитарные предприятия, которые всегда создаются их собственниками (Российской Федерацией, субъектами РФ и муниципальными образованиями) для строго определенных целей, и (2) некоторые другие организации, в отношении которых специальная правоспособность устанавливается законом (банки, страховые и инвестиционные организации и др.).

Учредители коммерческих организаций могут определить перечень видов деятельности, которыми должны заниматься создаваемые ими юридические лица, либо прямо указывать виды деятельности, которыми они не могут заниматься. Такого рода ограничения

¹ СЗ РФ. 2005. № 27. Ст. 2719.

общей правоспособности имеют силу и для других участников гражданского оборота, однако только тогда, когда они знали или должны были знать об этом. Сделки, выходящие за подобные ограничения общей правоспособности, считаются оспоримыми (ст. 173 ГК).

Юридические лица, которые обладают специальной правоспособностью по прямому указанию закона (некоммерческие организации, унитарные предприятия и др.), вправе совершать только такие сделки, которые соответствуют целям деятельности, установленным для них в учредительных документах. Сделки, совершаемые за этими пределами, признаются ничтожными (ст. 168 ГК). При этом не важно, знали участники оборота о таких ограничениях или нет, поскольку знание закона предполагается¹.

Юридическое лицо совершает сделки через свои *органы* (п. 1 ст. 53 ГК). Под ними следует понимать лицо (единоличный орган) или группу лиц (коллегиальный орган), которые без доверенности представляют интересы юридического лица в отношениях с третьими лицами. Орган юридического лица не только выступает в гражданском обороте от его имени (действия органа рассматриваются как действия самого юридического лица), но и управляет и руководит его текущей деятельностью. Орган юридического лица является частью юридического лица и не может рассматриваться как самостоятельный субъект права².

Следует различать органы юридического лица, которые формируют его волю («волеобразующие органы»), и органы юридического лица, которые одновременно и формируют волю, и выражают ее вовне в имущественном обороте («волеизъявляющие органы»)³. К первым относятся общее собрание участников, совет директоров (наблюдательный совет) и иные коллегиальные органы. Сформированную указанными органами волю юридического лица должны реализовывать единоличные исполнительные органы — генеральный директор, директор, президент, председатель и т.п. Они являются, таким образом, волеизъявляющими органами, и прежде всего по их действиям можно судить о воле возглавляемого ими юридического лица.

¹ См. п. 18 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

² См., например, постановление Президиума ВАС РФ от 9 февраля 1999 г. № 6164/98 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 5. С. 65.

³ См.: Черепахин Б.Б. Волеобразование и волеизъявление юридического лица / Черепахин Б.Б. Труды по гражданскому праву. М., 2001. С. 301; Черепахин Б.Б. Органы и представители юридического лица. — Там же. С. 469.

Однако деятельность исполнительных органов не ограничивается исполнением указаний волеобразующих органов, ведь они обладают и самостоятельной компетенцией — возглавляют текущую деятельность юридического лица. В таких случаях исполнительный орган является одновременно и волеобразующим, и волеизъявляющим.

Волеобразующие органы состоят из участников юридического лица (общее собрание) либо избираются ими (совет директоров). Исполнительные органы юридического лица формируются в результате их избрания или назначения самими участниками (участником) либо уполномоченным ими органом (к примеру, советом директоров).

В случае, если орган юридического лица при совершении сделки от имени этого юридического лица превысит определенные для него учредительными документами полномочия, юридическое лицо получает возможность защиты от таких действий посредством иска о признании сделки недействительной (ст. 174 ГК). Органы юридического лица обязаны действовать от его имени добросовестно и разумно. В случае, если своими действиями орган юридического лица причинит организации убытки, на него возлагается обязанность по их возмещению.

В юридической литературе к органам юридического лица, формирующим и выражающим ввне волю юридического лица как субъекта права в смысле п. 1 ст. 53 ГК, относят не только единоличные, но и коллегиальные органы (общее собрание, совет директоров). Способом оформления воли указанных органов могут служить протоколы их заседаний. Однако необходимо иметь в виду, что решения этих органов, как правило, лишь создают предпосылки для действий исполнительных (волеизъявляющих) органов и именно действия последних непосредственно влекут возникновение гражданских прав и обязанностей у юридического лица.

В ряде случаев интересы юридического лица могут выражать и иные лица. Так, субъекты, не являющиеся органами юридического лица, могут представлять его интересы на основании доверенности. В учредительных документах юридического лица может быть указано право определенных лиц действовать от его имени без доверенности (например, заместителя директора). Действия работников юридического лица по исполнению его обязательств считаются действиями самого юридического лица (ст. 402 ГК).

3. Представительства и филиалы юридических лиц. Для осуществления юридическим лицом части своих функций за пределами места нахождения оно может создать территориально обособленные

структурные подразделения. *Представительство* осуществляет представление интересов юридического лица и обеспечивает их защиту. *Филиал*, помимо таких полномочий, осуществляет все иные или часть функций юридического лица (например, ведет производственную деятельность).

Филиал (представительство) наделяется имуществом создавшим его юридическим лицом и действует на основании утвержденного им положения. Филиал (представительство) не является юридическим лицом; он составная часть юридического лица и не обладает гражданской правосубъектностью. Такое подразделение не может выступать в обороте от своего имени, а может лишь действовать от имени создавшего его юридического лица. Для этого юридическое лицо назначает руководителя филиала (представительства) и выдает ему доверенность, на основании которой руководитель соответствующего обособленного подразделения (как физическое лицо) действует от имени самого юридического лица. Сведения о филиалах и представительствах должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

4. Средства индивидуализации юридического лица. Наиболее очевидным образом юридическое лицо индивидуализируется присвоением ему *наименования*. Наименование юридического лица состоит из указания на его организационно-правовую форму (общество с ограниченной ответственностью, унитарное предприятие), а также собственно названия — словесного (буквенного) обозначения, которое дается ему учредителем (учредителями). В состав наименований юридических лиц, имущество которых закрепляется за ними учредителем (собственником имущества) на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, включается указание на собственника имущества (например, федеральное унитарное предприятие, муниципальное учреждение). Наименования всех некоммерческих организаций, а также ряда коммерческих включают указание на характер деятельности (сельскохозяйственный потребительский кооператив, страховая компания, коммерческий банк и т.д.).

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, обладает *фирменным наименованием*. Право на использование фирменного наименования (фирмы) подлежит защите с момента государственной регистрации юридического лица под фирменным наименованием¹.

¹ В настоящее время в части, не противоречащей законодательству РФ, действует Положение о фирме, введенное в действие Постановлением ЦИК СССР,

ГК исходит из принципа истинности фирмы, согласно которому фирменное наименование юридического лица должно давать представление о его имущественном статусе, а в некоторых случаях — и о составе его участников (как, например, для хозяйственных товариществ). Это необходимо для обеспечения предсказуемости и устойчивости оборота: потенциальные контрагенты вправе иметь адекватное представление об объеме правоспособности друг друга, в том числе о пределах имущественной ответственности и возможности ее возложения на участников того или иного юридического лица.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, которая производится по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия такого органа — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности (п. 2 ст. 54 ГК, п. 2 ст. 8 **Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**).

Место нахождения юридического лица обозначается в его учредительных документах указанием на конкретный адрес: город (иной населенный пункт), улицу, номер дома, номер офиса (комнаты). Место нахождения играет определяющую роль для установления подсудности спора с участием этого юридического лица, места заключения договоров, места исполнения гражданско-правовых обязательств, обязанности по уплате налогов.

Целям индивидуализации юридического лица служит также *индивидуализация его продукции, товаров, услуг* посредством использования товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров. Правовой режим исключительных прав на указанные объекты будет рассмотрен в томе II Учебника.

§ 2. Образование и прекращение юридических лиц

1. Образование юридического лица. Процесс образования юридического лица включает действия лиц, инициирующих его создание, и уполномоченных государственных органов, придающих этой инициативе юридическую силу. В зависимости от степени участия первой или второй группы субъектов в процессе создания юридического лица выделяются несколько способов образования юридических лиц.

При *явочном* порядке для того, чтобы организация считалась созданной, необходимо лишь волеизъявление учредителей. Вмешательства

государственных или иных органов в данном случае не требуется. Такой порядок используется за рубежом при создании юридических лиц отдельных видов.

Распорядительный порядок предполагает, что для создания юридического лица достаточно распорядительного акта учредителя, государственной регистрации юридического лица не требуется. Этот порядок преобладал в период господства в СССР плановой экономики, когда юридические лица создавались по распоряжениям уполномоченных государственных органов.

Используемый в настоящее время в Российской Федерации *явочно-нормативный* (или *нормативно-явочный*, *заявительный*, *регистрационный*) порядок заключается в том, что для образования юридического лица учредители подписывают и представляют в регистрирующий орган пакет документов, предусмотренный законом. Этот орган производит государственную регистрацию юридического лица при отсутствии оснований для отказа в такой регистрации. Согласия какого-либо государственного органа, в том числе регистрирующего, на создание юридического лица не требуется. Перечень оснований для отказа в регистрации строго ограничен п. 1 ст. 23 **Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**: (1) непредставление в регистрирующий орган всех предусмотренных этим Законом документов или (2) представление их в ненадлежащий орган. Иные основания отказа в государственной регистрации юридического лица предусмотрены законами, определяющими правовое положение отдельных видов юридических лиц¹.

Юридическое лицо в Российской Федерации считается созданным с момента его государственной регистрации — внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр юридических лиц (п. 2 ст. 51 ГК).

В порядке исключения из общего явочно-нормативного порядка при создании некоторых видов организаций законом может быть установлена необходимость соблюдения *разрешительного* порядка. Для образования юридического лица в таких случаях учредителям необходимо до государственной регистрации юридического лица получить согласие (решение, разрешение) от органа, уполномоченного на это соответствующим нормативным актом. Разрешительный порядок устанавливается в целях защиты публичных интересов. К примеру, для банков такой порядок установлен, прежде всего, для

¹ Например: ст. 23 **Закона об общественных объединениях**; ст. 16 **Закона о банках**.

защиты прав широкого круга лиц, которые будут доверять этим организациям свои денежные средства (ст. 12 **Закона о банках**). При создании коммерческих организаций, которые могут занять доминирующее положение на рынке определенного товара (услуги), необходимость согласия антимонопольного органа установлена в целях поддержания и защиты конкуренции на этом рынке (ст. 17 **Закона о конкуренции**).

По общему правилу государственная регистрация юридических лиц в настоящий момент осуществляется органами Федеральной налоговой службы России. Они принимают решения о государственной регистрации, ведут Единый государственный реестр юридических лиц, вносят в него записи о создании, прекращении юридических лиц, предоставляют в установленном законом порядке информацию о сведениях, включенных в Реестр, осуществляют иные связанные с этим полномочия¹.

Однако в ряде случаев государственная регистрация осуществляется по решению иных уполномоченных на это органов. Например, на основании ст. 15 **Закона о банках** решение о государственной регистрации банков и иных кредитных организаций принимает ЦБР, который в целях осуществления контрольных и надзорных функций ведет Книгу государственной регистрации кредитных организаций. Государственная регистрация общественных объединений осуществляется по решению Министерства юстиции Российской Федерации или его территориальных органов².

Отказ в государственной регистрации юридического лица может быть обжалован в судебном порядке.

Правовой основой деятельности юридического лица являются его *учредительные документы*. В них учредители на основе норм действующего законодательства определяют правовое положение юридического лица, закрепляют особенности реализации им своей правоспособности в гражданском обороте, особенности имущественных и иных отношений внутри самого юридического лица.

Для большинства видов юридических лиц учредительным документом является устав. К учредительным документам обществ

¹ См. ст. 2 **Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**.

² См.: ч. 1 ст. 22 **Закона об общественных объединениях**; Положение о порядке взаимодействия федерального органа юстиции и федерального органа исполнительной власти, уполномоченного осуществлять государственную регистрацию юридических лиц, утвержденное постановлением Правительства РФ от 19 июня 2002 г. № 442 // СЗ РФ. 2002. № 26. Ст. 2589.

с ограниченной ответственностью, союзов и ассоциаций, помимо устава, относится также учредительный договор. В то же время договор, заключаемый при создании акционерного общества, его учредительным документом не является. Какой именно документ служит учредительным для того или иного вида юридических лиц, определяется нормами ГК и принятых в соответствии с ним законов.

Учредительный договор заключается лицами, участвующими в создании юридического лица, и действует с момента его подписания. Он содержит соглашение о создании юридического лица, определяет порядок совместной деятельности учредителей по созданию юридического лица, условия передачи ему своего имущества и условия своего участия в деятельности юридического лица (п. 2 ст. 52 ГК). Законами может быть установлена необходимость включения в учредительный договор и иных сведений, обязательных для той или иной организационно-правовой формы юридических лиц. Кроме того, учредительный договор может содержать другие, не предписываемые, но и не противоречащие закону условия, о которых учредители юридического лица достигли соглашения.

Устав юридического лица утверждается общим собранием учредителей. Он определяет правовое положение юридического лица в процессе его деятельности, регулирует имущественные отношения между участниками юридического лица, а также между ними и самим юридическим лицом. Устав вступает в силу с момента государственной регистрации юридического лица.

Для ряда некоммерческих организаций закон допускает возможность осуществления ими своей деятельности на основании общего или типового положения об организациях данного вида. Например, муниципальные и государственные дошкольные образовательные учреждения действуют на основании Типового положения о дошкольном образовательном учреждении¹.

Требования к содержанию учредительных документов юридических лиц различных организационно-правовых форм либо осуществляющих определенные виды деятельности установлены законодательством, регулирующим правовое положение соответствующих юридических лиц. К примеру, в силу ст. 13 Закона РФ «Об образовании» в ред. Федерального закона от 13 января 1996 г.² в уставе

¹ Постановление Правительства РФ от 1 июля 1995 г. № 677 «Об утверждении Типового положения о дошкольном образовательном учреждении» // СЗ РФ. 1995. № 28. Ст. 2694.

² СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150.

образовательного учреждения должны быть указаны цели образовательного процесса, типы и виды реализуемых образовательных программ.

Изменения в учредительных документах (в том числе изменения сведений о размере уставного капитала, о порядке формирования исполнительных органов юридического лица, о порядке распределения прибыли и иных сведений) должны быть зарегистрированы в порядке, установленном гл. VI **Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**.

Изменения приобретают юридическую силу для третьих лиц лишь с момента такой регистрации либо, если это предусмотрено законом, с момента уведомления об этих изменениях органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц. Это означает, что юридическое лицо и его учредители в отношениях с третьими лицами не могут ссылаться на изменения в учредительных документах до тех пор, пока эти изменения не вступят в силу. Однако если третьи лица действовали с учетом таких изменений, юридическое лицо и учредители не могут ссылаться на то, что они не зарегистрированы.

2. Прекращение юридического лица. Прекращение юридического лица следует отличать от прекращения им своей деятельности, когда само юридическое лицо как субъект права продолжает существовать в неизменном виде, не осуществляя какую-либо фактическую финансово-хозяйственную деятельность. Прекращение юридического лица есть утрата им своей правосубъектности, которая наступает в результате реорганизации или ликвидации.

Реорганизация юридического лица. При реорганизации юридического лица его права и обязанности в полном объеме — в порядке универсального правопреемства — переходят к другим лицам, создаваемым в результате реорганизации, либо все имущество юридического лица разделяется между реорганизуемым и новыми юридическими лицами. Статья 58 ГК выделяет следующие формы реорганизации юридического лица:

- 1) слияние нескольких юридических лиц в одно, при котором все ранее существовавшие юридические лица прекращаются;
- 2) присоединение одного юридического лица к другому, при котором прекращается присоединяемое юридическое лицо, а присоединяющее продолжает действовать;
- 3) разделение на несколько юридических лиц, при котором разделимое юридическое лицо прекращает существование;

4) выделение из состава юридического лица нового, когда ранее существовавшее юридическое лицо также продолжает действовать;

5) преобразование одного юридического лица в другое посредством изменения его организационно-правовой формы.

Таким образом, все названные формы реорганизации, кроме выделения, являются способами прекращения реорганизуемых юридических лиц.

Все имущество, долги и обязательства реорганизуемого юридического лица должны быть распределены между юридическими лицами, появившимися в процессе реорганизации, в соответствии с передаточным актом (при слиянии, присоединении или преобразовании) или разделительным балансом (при разделении или выделении). Указанные документы определяют имущественные последствия реорганизации, они в обязательном порядке представляются для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (п. 2 ст. 59 ГК). По существу, это будет означать, что реорганизация не состоялась и юридическое лицо продолжает действовать в неизменном виде.

Реорганизационные процедуры могут существенно затронуть права кредиторов, которые в результате этого лишаются возможности получить удовлетворение своих требований ввиду непропорционального распределения активов и долгов между образуемыми в процессе реорганизации юридическими лицами. Поэтому законодательством предусмотрен ряд мер, направленных на защиту прав кредиторов.

Прежде всего, на субъектов, принявших решение о реорганизации, возлагается обязанность уведомить об этом в письменной форме всех кредиторов юридического лица. Кредиторы могут потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательств реорганизуемого юридического лица и возмещения возникших убытков (пп. 1, 2 ст. 60 ГК).

Если разделительный баланс не позволяет определить, какому из возникших юридических лиц передана обязанность удовлетворить требования того или иного кредитора, то по соответствующему

обязательству все образованные в результате реорганизации юридические лица будут отвечать солидарно (п. 3 ст. 60 ГК)¹.

Реорганизация в форме выделения, разделения, слияния и преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. Реорганизация в форме присоединения завершается в момент исключения присоединенного юридического лица из государственного реестра юридических лиц.

Как правило, реорганизация осуществляется по инициативе самих учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного законом или учредительными документами на принятие решения о реорганизации.

В случаях, когда в силу прямого указания закона на реорганизацию в форме слияния, присоединения или преобразования требуется согласие уполномоченного государственного органа², это не меняет ее добровольного характера, поскольку инициатива в реорганизации все равно исходит от самого юридического лица.

Однако в предусмотренных законом случаях производится и принудительная реорганизация в форме разделения или выделения, которая осуществляется по решению уполномоченного государственного органа или суда. Обязанность осуществить реорганизацию возлагается на учредителей. В случае, если они этого не сделают в установленный срок, полномочия по реорганизации возлагаются судом на назначаемого им в этих целях внешнего управляющего (п. 2 ст. 57 ГК). При этом гарантии прав кредиторов реорганизуемого юридического лица сохраняются.

Ликвидация юридического лица. Ликвидацией юридического лица называется его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК). Как

¹ Учитывая злоупотребления, допускаемые при реорганизации акционерных обществ, судебная практика исходит из того, что к солидарной ответственности должны привлекаться созданные в результате реорганизации общества (включая то, из которого выделилось новое общество) и в случае, если из разделительного баланса видно, что при его утверждении допущено нарушение принципа справедливого распределения активов и обязательств реорганизуемого общества между его правопреемниками, приводящее к явному ущемлению интересов кредиторов этого общества (п. 1 ст. 6 и п. 3 ст. 60 ГК). См. п. 22 постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 1.

² Например, в силу п. 1 ст. 17 **Закона о конкуренции** согласие антимонопольного органа требуется при слиянии и присоединении коммерческих организаций, суммарная балансовая стоимость активов которых по последнему балансу превышает 30 млн установленных законом МРОТ.

и реорганизация, ликвидация юридического лица может быть добровольной или принудительной.

Прежде всего, право принятия решения о ликвидации юридического лица принадлежит его учредителям (участникам). Необходимость ликвидации может возникнуть, в частности, в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, или с достижением цели, ради которой оно создано. Право участников юридического лица ликвидировать его добровольно и самостоятельно может быть ограничено лишь в силу прямого указания закона. Например, согласно п. 2 ст. 119 ГК фонды могут ликвидироваться только по решению суда, принятому по заявлению заинтересованных лиц.

Принудительная ликвидация юридического лица осуществляется по решению суда, принятому по требованию государственного органа или органа местного самоуправления, которому право заявлять такое требование предоставлено законом (п. 3 ст. 61 ГК)¹.

Основания для принудительной ликвидации указаны в п. 2 ст. 61 ГК. Так, она возможна в случае допущенных при создании юридического лица грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер, либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) или деятельности, запрещенной законом, либо деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона, иных правовых актов, а также при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям². Принудительная ликвидация возможна и в иных случаях, предусмотренных ГК.

В законе может быть предусмотрена обязанность участников юридического лица либо его органов, уполномоченных учредительными документами, принять решение о ликвидации. Например, хозяйственные общества и унитарные предприятия могут быть ликвидированы в связи с уменьшением стоимости чистых активов до размера менее уставного капитала. В таких ситуациях принятие учредителями

¹ В предусмотренных законом случаях требование о ликвидации юридического лица может быть заявлено, например, регистрирующим органом, налоговыми органами (см.: ст. 25 **Закона о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей**; подп. 16 п. 1 ст. 31 НК).

² С учетом разъяснений, содержащихся в п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 августа 2004 г. № 84 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами статьи 61 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 10, юридическое лицо не может быть ликвидировано, если допущенные нарушения носят малозначительный характер или они устранены.

(участниками, акционерами) решения о ликвидации юридического лица нельзя считать добровольным, поскольку они обязаны к этому в силу императивного указания закона. Если соответствующими лицами или органами решение о ликвидации не будет принято, юридическое лицо ликвидируется в судебном порядке по иску управомоченного государственного органа или органа местного самоуправления.

Процесс ликвидации юридического лица состоит из нескольких последовательных стадий. Прежде всего, лицо или орган, принявший решение о ликвидации, уведомляет об этом регистрирующий орган для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации (п. 1 ст. 62 ГК). Далее лицо или орган, принявший решение о ликвидации, назначает ликвидационную комиссию (либо единоличного ликвидатора), определяет порядок и сроки ликвидации. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица.

Ликвидационная комиссия публикует в органах печати сообщение о ликвидации юридического лица, о порядке и сроке заявления кредиторами своих требований (он не должен быть менее 2 месяцев с момента публикации), а также самостоятельно выявляет кредиторов и уведомляет их о ликвидации, принимает меры по выявлению и взысканию дебиторской задолженности юридического лица.

По окончании срока предъявления требований кредиторов ликвидационная комиссия, на основании установленного размера и состава кредиторской задолженности, составляет промежуточный ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации. В установленных законом случаях промежуточный ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом. В этот баланс включаются сведения о фактическом имуществе должника, а также перечне требований кредиторов и результатах их рассмотрения (возможности их удовлетворения или отклонения).

При недостаточности у организации денежных средств для удовлетворения подтвержденных требований кредиторов ликвидационная комиссия продает с публичных торгов имущество юридического лица и направляет полученные средства на удовлетворение таких требований. В соответствии с утвержденным промежуточным балансом удовлетворяются законные требования кредиторов. Денежные выплаты производятся в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК.

После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет окончательный ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица. В предусмотренных законом случаях ликвидационный баланс утверждается по согласованию с уполномоченным государственным органом.

Если у юридического лица осталось имущество, оно распределяется между участниками юридического лица, поскольку иное не предусмотрено законом, другими правовыми актами или учредительными документами юридического лица. Документы, касающиеся ликвидации, ликвидационная комиссия передает органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в Единый государственный реестр юридических лиц запись о ликвидации юридического лица. С этого момента ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим свое существование (п. 8 ст. 63 ГК).

Если в ходе принятия решения о ликвидации юридического лица или при утверждении промежуточного ликвидационного баланса обнаруживается, что имущества юридического лица недостаточно для удовлетворения требований кредиторов, ликвидация производится в порядке, предусмотренном законодательством о несостоятельности (банкротстве).

3. Прекращение юридического лица в случае несостоятельности (банкротства). Статья 65 ГК предусматривает, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией (за исключением казенных предприятий) либо действующее в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, может быть ликвидировано по основаниям и в порядке, предусмотренным **Законом о банкротстве**¹ (если же стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в названном порядке). В отличие от ст. 65 ГК, п. 2 ст. 1 **Закона о банкротстве** распространяет его действие на все юридические лица, за исключением

¹ О применении этого Закона см.: постановление Пленума ВАС РФ от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Вестник ВАС РФ. 2003. № 6; постановление Пленума ВАС РФ от 15 декабря 2004 г. № 29 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» // Хозяйство и право. 2005. № 2. Особенности банкротства кредитных организаций предусмотрены Федеральным законом от 25 февраля 1999 г. «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» // СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1097.

казенных предприятий, учреждений, политических партий и религиозных организаций, что делает возможным банкротство большинства видов некоммерческих организаций.

Институт несостоятельности призван обеспечить стабильность и эффективность гражданского оборота: он позволяет устранить из оборота субъектов, оказавшихся неспособными к надлежащему исполнению принятых на себя обязательств, но при этом должен обеспечивать защиту его участников, испытывающих временные затруднения, от недобросовестных действий лиц, желающих избавиться от конкурента или претендующих на его активы.

Несостоятельность (банкротство) определяется как признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей (ст. 2 **Закона о банкротстве**).

Критерием несостоятельности юридического лица российское законодательство считает его *неплатежеспособность*, о которой свидетельствует неисполнение денежного обязательства или обязанности по уплате налогов или иных обязательных платежей в течение определенного периода времени после наступления срока исполнения. Согласно п. 2 ст. 3 **Закона о банкротстве** этот срок составляет 3 месяца. Другим применяемым в мировой практике критерием несостоятельности является *неоплатность*: несостоятельность считается наступившей, если общий размер задолженности лица превышает стоимость его имущества. В российском законодательстве принцип неоплатности в нормах **Закона о банкротстве** в отношении организаций не используется. Неспособность к денежным платежам — внешнее проявление несостоятельности, установить ее проще, чем соотношение объема имущества и долгов юридического лица. Констатация признака неспособности к платежам позволяет раньше выявить неудовлетворительное финансовое состояние должника и при необходимости начать судебную процедуру банкротства, защитив интересы кредиторов (а значит — и оборота в целом) от угрозы дальнейшей неэффективной деятельности должника¹.

¹ См. об этом: Шершеневич Г.Ф. Конкурсный процесс. М., 2000. С. 87-91 и след.; Витрянский В.В. Введение. Очередная реформа законодательства о несостоятельности (банкротстве): Научно-практический комментарий (постатейный) к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / Под ред. В.В. Витрянского. М., 2004. С. 23-25.

Инициатива в признании юридического лица банкротом может исходить от самого юридического лица — должника, предвидящего свое банкротство, от его кредиторов либо от уполномоченных органов, т.е. органов, уполномоченных представлять интересы Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований по требованиям, вытекающим из гражданско-правовых денежных обязательств или из обязанностей по уплате обязательных платежей (п. 1 ст. 7, ст. 8, 11 **Закона о банкротстве**). Причем в ряде случаев обращение в суд с заявлением о признании юридического лица банкротом — обязанность (а не право) его руководителя. Одним из примеров такого случая является недостаточность стоимости имущества ликвидируемого юридического лица для удовлетворения требований его кредиторов (ст. 65 ГК, ст. 9 **Закона о банкротстве**).

Кредитор или уполномоченный орган вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом лишь после того, как будут исчерпаны иные возможности к получению долга, в том числе — предъявлен исполнительный лист, выданный на основании судебного акта о взыскании долга. Дело о признании должника банкротом возбуждается судом лишь при условии, что требования к должнику — юридическому лицу, не исполненные им в течение 3 месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены, в совокупности составляют не менее 100 тыс. руб. Эти правила призваны сократить число необоснованных обращений с заявлениями о признании должников банкротами и исключить необходимость возбуждения судами дел о банкротстве организаций, имеющих небольшие долги.

Как в досудебном порядке, так и в период рассмотрения судом дела о признании должника банкротом могут и должны приниматься меры, позволяющие избежать банкротства. При выявлении признаков несостоятельности до подачи заявления в суд учредители обязаны, а кредиторы — вправе (по соглашению с должником) принять *меры по предупреждению банкротства* должника (ст. 30, 31 **Закона о банкротстве**). Эти меры могут заключаться в предоставлении должнику финансовой помощи путем займов, имущественных взносов, отсрочек по имеющимся долгам или в ином порядке (досудебная санация). Должник и кредиторы вправе заключить мировое соглашение, предметом которого могут стать отсрочка, рассрочка погашения долгов, их уменьшение, изменение существующих обязательств и т.д. Эти и подобные меры могут помочь должнику восстановить его

платежеспособность и тем самым избежать судебных процедур, конкурсного процесса и ликвидации.

Однако досудебные меры по предупреждению банкротства не всегда оказываются эффективными, что приводит к необходимости возбуждения в суде дела о признании должника несостоятельным. При этом возбуждение в суде дела о банкротстве не означает, что должник непременно будет признан банкротом и ликвидирован. Основными задачами судебных процедур банкротства являются восстановление платежеспособности должника (но уже не самостоятельно учредителями и руководством должника, а назначенным судом профессиональным арбитражным управляющим или под его контролем), удовлетворение требований кредиторов и продолжение деятельности юридического лица, освободившегося от долгов.

При рассмотрении судом дела о банкротстве должника — юридического лица применяются следующие процедуры: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство (ст. 2, п. 1 ст. 27 **Закона о банкротстве**). Если первые из названных процедур направлены на восстановление платежеспособности юридического лица (носят «реабилитационный» характер), то конкурсное производство имеет своей основной целью пропорциональное удовлетворение требований кредиторов и предполагает прекращение деятельности юридического лица (ликвидационная мера). К числу судебных процедур банкротства Законом отнесено также мировое соглашение, которое может быть заключено между должником и его кредиторами на любой стадии дела о банкротстве и утверждается арбитражным судом. С момента утверждения мирового соглашения производство по делу о банкротстве прекращается.

Наблюдение вводится судом, принявшим заявление о признании должника банкротом, по результатам проверки в судебном заседании обоснованности такого заявления (ст. 62 **Закона о банкротстве**). Одновременно суд из числа арбитражных управляющих утверждает временного управляющего, который «наблюдает» за деятельностью юридического лица, не заменяя при этом его органы. Временный управляющий публикует сообщение, что в отношении юридического лица введено наблюдение, уведомляет об этом его кредиторов. На период наблюдения, в частности, приостанавливаются производство и исполнение по делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а денежные требования к нему могут предъявляться только в рамках дела о банкротстве (ст. 63 **Закона о банкротстве**). Без письменного согласия временного управляющего

органы должника не могут совершать ряд сделок, а также не вправе принимать решения, которые грозят усугубить состояние должника, отвлечь его имущество (например, решения о реорганизации, ликвидации, участии в иных юридических лицах). Задача временного управляющего — обеспечить сохранность имущества юридического лица, провести анализ его финансового состояния, выявить его кредиторов и провести их первое собрание. На этом собрании кредиторы, учитывая результаты наблюдения, принимают решение о том, следует ли им обратиться к суду с заявлением о введении в отношении должника финансового оздоровления, внешнего управления или признании должника банкротом и открытии конкурсного производства либо же отказаться от продолжения процедур банкротства. Наблюдение должно быть завершено в 7-месячный срок.

Финансовое оздоровление (судебная санация) вводится арбитражным судом на срок не более 2 лет; при этом суд утверждает график погашения задолженности юридического лица и кандидатуру административного управляющего. На этой стадии учредителям (участникам) должника и его органам предоставляется возможность восстановить платежеспособность. Административный управляющий осуществляет контроль за выполнением ими плана финансового оздоровления и графика погашения задолженности, дает согласие на совершение органами управления должника ряда сделок, ведет реестр требований кредиторов, созывает общие собрания кредиторов. В период финансового оздоровления отменяются обеспечительные меры по требованиям кредиторов, требования кредиторов по денежным обязательствам могут быть предъявлены только в рамках дела о банкротстве; приостанавливается действие исполнительных документов по имущественным взысканиям, запрещается удовлетворять требования участников о выделе им доли в имуществе или выплате ее стоимости, требования о выплате дивидендов. По итогам финансового оздоровления должник представляет отчет. Если задолженность погашена до истечения срока, на который введено финансовое оздоровление, оно и производство по делу о банкротстве прекращаются. Если же погасить задолженность не удалось либо неоднократно или существенно нарушен график ее погашения, суд по ходатайству кредиторов может принять решение о введении внешнего управления или о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства.

Внешнее управление вводится арбитражным судом на срок 18 месяцев и может быть продлено еще максимум на 6 месяцев. На период внешнего управления вводится мораторий (отсрочка)

на удовлетворение требований кредиторов, срок исполнения которых наступил к моменту введения внешнего управления. Одновременно суд утверждает внешнего управляющего, который ведет дела должника и управляет его имуществом, разрабатывает план внешнего управления, предусматривающий меры по восстановлению платежеспособности, и обеспечивает его выполнение. Полномочия органов юридического лица практически прекращаются. Ряд сделок с имуществом должника внешний управляющий вправе совершать лишь с согласия общего собрания или комитета кредиторов. Он может отказаться от исполнения некоторых сделок должника, препятствующих восстановлению его платежеспособности или носящих заведомо убыточный для него характер. По итогам своей деятельности внешний управляющий составляет отчет, который рассматривается собранием кредиторов и подлежит утверждению арбитражным судом. По результатам рассмотрения указанного отчета кредиторы, в зависимости от финансового состояния должника, могут ходатайствовать перед арбитражным судом о прекращении внешнего управления (в связи с восстановлением платежеспособности и возможности расчетов с кредиторами в порядке их очередности), о прекращении производства по делу о банкротстве (если все требования кредиторов удовлетворены) либо о признании должника банкротом и открытии конкурсного производства.

Конкурсное производство открывается арбитражным судом, принявшим решение о признании должника банкротом, сроком на один год и может быть продлено не более чем на 6 месяцев. С момента открытия конкурсного производства сроки исполнения всех обязательств должника считаются наступившими, начисление неустоек, процентов по ним прекращается, на имущество должника распространяется конкурсный иммунитет: предъявление требований кредиторов и их удовлетворение производятся только в рамках дела о банкротстве (в порядке конкурса). Одновременно с признанием должника банкротом и открытием конкурсного производства арбитражный суд назначает конкурсного управляющего, который выполняет функции органов должника, публикует сведения о признании должника банкротом, предпринимает меры по сохранению и возврату его имущества (в том числе путем предъявления исков о признании его сделок недействительными, о возврате имущества и др.), по инвентаризации имущества и его оценке (для чего привлекает независимого специалиста-оценщика), т.е. формирует конкурсную массу, за счет которой и будут погашаться требования кредиторов.

Затем конкурсный управляющий представляет собранию кредиторов предложения о порядке, сроках и условиях продажи имущества должника и организует его продажу с открытых торгов. Полученные средства конкурсный управляющий направляет на расчеты с кредиторами в очередности, установленной Законом (ст. 134-138 **Закона о банкротстве**), причем погашение требований последующей очереди производится только после удовлетворения всех требований предыдущей очереди, а между кредиторами одной очереди — пропорционально суммам их требований. Таким образом, требования кредиторов юридического лица — банкрота вступают в «конкуренцию» («конкурс») между собой, что и дало название рассматриваемой процедуре банкротства. Завершив расчеты с кредиторами, конкурсный управляющий представляет суду отчет с указанием размера требований кредиторов, в том числе погашенных, и документы о продаже имущества и погашении требований кредиторов. Рассмотрев отчет, суд выносит определение о завершении конкурсного производства, которое является основанием для внесения в Единый государственный реестр юридических лиц записи о ликвидации юридического лица.

§ 3. Виды юридических лиц

Юридические лица различаются по своим учредителям и целям деятельности и имеют в зависимости от этого различные организационно-правовые формы. Для правильного понимания правового статуса юридических лиц необходима их классификация, которая может проводиться по различным основаниям.

Прежде всего, в основу классификации могут быть положены признаки, характеризующие *правовой статус имущества организации*. Так, юридические лица могут быть созданы на основе имущества, находящегося в частной собственности их учредителей либо в государственной (муниципальной) собственности.

Исходя из того, какие *права* возникают у *участников юридического лица* в отношении этого юридического лица, ст. 48 ГК выделяет организации, на имущество которых их учредители сохраняют право собственности (государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения); организации, в отношении которых у их участников могут возникать обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, некоммерческие партнерства); и организации, в отношении которых у их участников имущественных прав не возникает (общественные и религиозные организации (объединения), за исключением потребительских кооперативов,

учреждений и некоммерческих партнерств, а также фонды и объединения юридических лиц).

Сами *юридические лица* могут обладать имуществом на праве оперативного управления (учреждения и казенные предприятия), праве хозяйственного ведения (государственные и муниципальные унитарные предприятия, кроме казенных) либо праве собственности (все иные юридические лица).

В зависимости от принципа формирования состава участников юридического лица в континентальном праве традиционно различаются *корпорации* и *учреждения*. Корпорации создаются в результате объединения лиц на началах членства для достижения какой-либо общей цели. Учреждения, как правило, создаются одним лицом, самостоятельно определяющим и цели создания юридического лица, и состав необходимого для этого имущества; они не имеют членства. В российском праве термин «учреждение» имеет несколько иное значение и применяется лишь для обозначения определенной организационно-правовой формы некоммерческих организаций. К корпоративным юридическим лицам в российской правовой системе относятся хозяйственные товарищества и общества, кооперативы, союзы (ассоциации) юридических лиц, большинство видов общественных объединений и др. Юридическими лицами некорпоративного типа являются унитарные предприятия, фонды, учреждения, государственные корпорации, автономные некоммерческие организации.

В зависимости от *цели создания и деятельности* юридических лиц выделяются коммерческие и некоммерческие организации. Это наиболее важное деление юридических лиц, получившее свое закрепление в системе норм ГК о таких лицах (гл. 4). Основной целью деятельности коммерческих организаций является извлечение прибыли, которую они могут распределять между своими участниками, тогда как некоммерческие юридические лица преследуют цели, не связанные с предпринимательством. Предпринимательскую деятельность они могут осуществлять лишь постольку, поскольку это необходимо для достижения их уставных целей, и такая деятельность должна соответствовать этим целям. Они не вправе распределять полученную при этом прибыль между своими участниками, а направляют ее на реализацию уставных целей. Коммерческие организации могут создаваться только в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК. В то же время перечень некоммерческих организаций, приведенный в ГК и **Законо о некоммерческих организациях**, не является закрытым и может быть дополнен иными законами.

ГЛАВА 6. КОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ

Коммерческие организации включают три большие группы юридических лиц: хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия. Правовой статус этих юридических лиц имеет значительные особенности.

§ 1. Хозяйственные товарищества и общества

Хозяйственные товарищества и общества — наиболее распространенная и универсальная форма объединения и обособления имущества для самых различных видов предпринимательской деятельности. Именно преобладание хозяйственных товариществ и обществ (компаний и корпораций, согласно терминологии англо-американского права) характеризует развитый рыночный оборот. Указанная категория юридических лиц охватывает ряд организационно-правовых форм коммерческих организаций, имеющих как общие черты, так и различия.

Хозяйственные товарищества и общества обладают общей правоспособностью, приобретают право собственности на имущество, полученное в результате их деятельности, а конечную прибыль могут распределять между своими участниками.

Общим для всех хозяйственных товариществ и обществ является деление их уставного (складочного) капитала на доли, права на которые принадлежат их участникам. Обладание долей в уставном капитале позволяет, с одной стороны, участвовать в управлении делами организации и распределении получаемой ею прибыли, а с другой — как правило, ограничивает собственные риски участников товарищества (общества), связанные с предпринимательской деятельностью юридического лица.

Права и обязанности участников хозяйственных товариществ и обществ также схожи. Они вправе в той или иной форме участвовать в управлении делами юридического лица, получать информацию о его деятельности, принимать участие в распределении прибыли и получать ликвидационный остаток — часть имущества юридического лица, оставшегося после расчетов с кредиторами ликвидированного юридического лица, либо стоимость этого имущества. Участники хозяйственного товарищества и общества обязаны вносить вклады в уставный (складочный) капитал в порядке и размере, установленных учредительными документами, и не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества

или общества. Однако между хозяйственными товариществами и хозяйственными обществами имеются и существенные различия.

Хозяйственные товарищества являются договорными объединениями, создаваемыми двумя или более лицами для совместного ведения предпринимательской деятельности под именем юридического лица. Поскольку как минимум один участник любого товарищества является полным товарищем, т.е. несет ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом, такие участники заинтересованы в личном ведении дел юридического лица. Одновременно это создает дополнительные гарантии прав кредиторов товарищества. Товарищество, в отличие от общества, не может быть создано одним лицом (являться «компанией одного лица»).

Хозяйственные общества представляют собой организации, создаваемые одним или несколькими лицами путем объединения и обособления части их имущества для ведения предпринимательской деятельности. Здесь гарантией прав кредиторов является имущество юридического лица (в частности, его уставный капитал), поскольку только за счет него, а не за счет имущества учредителей, могут быть удовлетворены требования кредиторов общества. Таким образом, в хозяйственных обществах степень обособления имущества (и, как следствие, имущественной ответственности) юридического лица от имущества учредителей существенно выше, чем в хозяйственных товариществах. Это объясняет их удобство как формы организации предпринимательской деятельности и широкое распространение в современном обороте.

Хозяйственные общества традиционно называют объединениями капиталов, в то время как хозяйственные товарищества — объединениями лиц. Отношения между участниками товарищества, каждый из которых вправе вести его дела (если речь идет о полных товарищах), предполагаются более доверительными, нежели отношения между участниками хозяйственных обществ.

Уставный капитал образуется в хозяйственных обществах; в хозяйственных товариществах он именуется складочным капиталом. Уставный (складочный) капитал представляет собой денежное выражение суммы всех вкладов учредителей юридического лица, отраженное в его учредительных документах. Он может формироваться за счет имущества, имущественных либо иных прав, имеющих денежную оценку.

Необходимость защиты прав кредиторов в хозяйственных обществах обуславливает наличие в законодательстве особых правил

о размере их уставного капитала. Минимальный размер уставного капитала для хозяйственных обществ различных организационно-правовых форм устанавливается законами о соответствующих юридических лицах. Например, в силу п. 1 ст. 14 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью** уставный капитал таких обществ не может быть менее 100 МРОТ, установленных на дату представления документов для государственной регистрации общества.

Когда хозяйственное общество осуществляет предпринимательскую деятельность, регулируемую специальным законодательством (банковскую, страховую и др.), к минимальному размеру его уставного капитала предъявляются более жесткие требования. Так, в соответствии со ст. 11 **Закона о банках** Банком России установлен норматив минимального размера уставного капитала для вновь создаваемых кредитных организаций; для банков он составляет эквивалент 5 млн евро¹.

Целям защиты интересов кредиторов хозяйственных обществ служит также императивное требование о необходимости поддержания активов общества на уровне не меньшем, чем размер его уставного капитала.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть только предприниматели и коммерческие организации, тогда как участниками хозяйственных обществ — помимо юридических также и физические лица.

После общей характеристики хозяйственных товариществ и обществ необходимо более подробно рассмотреть правовые статусы отдельных их разновидностей, которые имеют значительные особенности.

1. Полное товарищество. Полным признается такое товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (п. 1 ст. 69 ГК).

¹ См. п. 1 указания ЦБ РФ от 1 декабря 2003 г. № 1346-У «О минимальном размере уставного капитала для создаваемых кредитных организаций, размере собственных средств (капитала) для действующих кредитных организаций в качестве условия создания на территории иностранного государства их дочерних организаций и (или) открытия их филиалов, размере собственных средств (капитала) для небанковских кредитных организаций, ходатайствующих о получении статуса банка» // Вестник Банка России. 2003. № 71.

Из легального определения полного товарищества можно вывести отличительные признаки этой организационно-правовой формы юридического лица: 1) основой создания и деятельности полного товарищества является договор между его учредителями, устава у полного товарищества нет; 2) полное товарищество является коммерческой организацией, т.е. создается для предпринимательской деятельности; 3) предпринимательская деятельность полного товарищества осуществляется самими его участниками, это определяет и особенности состава участников полного товарищества, в которое могут входить только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации; 4) ответственность по обязательствам полного товарищества несут, помимо товарищества, и его участники.

Личная имущественная ответственность участника полного товарищества по его обязательствам предопределяет невозможность быть полным товарищем более чем в одном товариществе.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников (как правило, наиболее активных и известных) с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество». Этим обеспечивается идентификация юридического лица и его участников.

Помимо сведений, характерных для учредительного договора любого юридического лица, учредительный договор полного товарищества должен содержать информацию о размере и составе складочного капитала товарищества, о размере и порядке изменения долей участников в складочном капитале, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, а также об ответственности за невнесение вкладов. ГК установлены особенности управления полным товариществом, а также ведения его дел.

К особенностям управления следует отнести необходимость общего согласия участников товарищества для принятия им решений, а также то, что независимо от размера вклада в складочный капитал каждый участник по общему правилу обладает одним голосом. Однако учредительным договором могут быть установлены и исключения из этого правила, когда отдельные решения могут приниматься большинством голосов участников, а голоса участников — определяться в ином порядке (например, в зависимости от величины вклада либо степени участия в делах товарищества). Безусловным правом каждого участника полного товарищества является право

получать полную информацию о делах товарищества, в том числе ознакомиться с его документацией по ведению дел.

Ведение дел полного товарищества, т.е. его предпринимательская деятельность, может осуществляться либо каждым из участников (согласия других участников не требуется), либо всеми участниками совместно (для совершения каждой сделки необходимо согласие всех участников товарищества), либо одним или несколькими товарищами, уполномоченными на это учредительными документами (каждый из них вправе совершать сделки, не получая согласия других товарищей), либо совместно несколькими товарищами, уполномоченными на это учредительным договором (для совершения сделки необходимо согласие между ними).

Участник полного товарищества, на которого не возложено ведение дел, может действовать от имени товарищества лишь на основании доверенности, выдаваемой уполномоченными на ведение дел участниками.

Участники полного товарищества ограничены в совершении сделок, однородных с теми, что составляют предмет деятельности товарищества. Это ограничение установлено, чтобы исключить возможность конкуренции между участником полного товарищества и самим товариществом. При нарушении данного правила товарищество может избрать способ защиты: потребовать от нарушившего участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу приобретенной им по такой сделке выгоды.

В зависимости от доли участника в складочном капитале полного товарищества распределяются прибыль и убытки товарищества. Учредительным договором или иным соглашением участников это правило может быть изменено, однако возможности полного устранения кого-либо из товарищей от участия в распределении прибыли или убытков закон не допускает.

Несмотря на то, что интересы кредиторов защищены полной имущественной ответственностью участников товарищества, такая ответственность наступает лишь субсидиарно (дополнительно к ответственности товарищества как юридического лица). Поэтому законом в интересах кредиторов предусмотрено правило о необходимости сохранения стоимости чистых активов товарищества на уровне не меньшем, чем размер его уставного капитала. Субсидиарная ответственность участников полного товарищества по его обязательствам является солидарной, т.е. кредитор при недостаточности

имущества товарищества может предъявить свое требование либо ко всем товарищам одновременно, либо к одному из них.

Каждый из участников полного товарищества вправе в любое время выйти из него, заявив об отказе от участия в товариществе не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода. Исключение составляют товарищества, созданные на определенный срок, досрочный выход из которых допускается лишь по уважительной причине. Выбывшему участнику выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей его доле в складочном капитале. По соглашению участников выплата может быть заменена выдачей доли имущества в натуре. Доли оставшихся участников при этом увеличиваются таким образом, чтобы сохранилось их соотношение, закрепленное в учредительном договоре. Участник полного товарищества может с согласия других участников передать (подарить, продать, обменять) свою долю в складочном капитале или ее часть другому товарищу либо третьему лицу.

Участие в полном товариществе прекращается также при обращении взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества по собственным долгам участника. При этом взыскатель участником полного товарищества не становится. Он может лишь требовать выдела части имущества, соответствующей доле должника в складочном капитале товарищества, и именно на него обратить взыскание.

Помимо общих оснований ликвидации юридических лиц, полное товарищество прекращается, если в нем остался только один участник. При этом такому участнику предоставляется 6-месячный срок для преобразования полного товарищества в хозяйственное общество.

Принимая полную имущественную ответственность по обязательствам юридического лица, участники полного товарищества возлагают на себя значительные риски, причем за последствия как своих собственных действий по ведению дел товарищества, так и действий других участников. Поэтому данная форма юридического лица используется редко. Однако организационно-правовая форма полного товарищества позволяет предельно упростить структуру управления организацией, повышает привлекательность юридического лица при вступлении в сделки, связанные с кредитом, а также создает организации имидж «прозрачной» и добросовестной компании, что, конечно же, является плюсом в предпринимательской деятельности.

2. Коммандитное товарищество (товарищество на вере). Оно создается для того, чтобы ограничить риски, связанные с участием

в хозяйственном товариществе, но сохранить преимущества, предоставляемые этим видом юридических лиц, и привлечь дополнительные финансовые ресурсы.

В таком товариществе, наряду с участниками, осуществляющими от его имени предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников иного рода — вкладчики (коммандитисты). Вкладчик не несет полную имущественную ответственность по обязательствам товарищества, но на него падает риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах суммы внесенного вклада. Предпринимательскую деятельность от имени товарищества вкладчики также не осуществляют (п. 1 ст. 82 ГК). Если фирменное наименование коммандитного товарищества содержит имя (наименование) вкладчика, он становится полным товарищем.

Учредительный договор товарищества на вере подписывается только полными товарищами. Размер вклада каждого коммандитиста в нем не указывается, но определяется совокупный размер их вкладов. Изменение состава вкладчиков не изменяет содержания учредительного договора.

Однако участие вкладчика в коммандитном товариществе также получает юридическое оформление — с ним заключается договор о внесении вклада либо иное соглашение об участии в товариществе; кроме того, товарищество выдает вкладчику свидетельство об участии. Такой способ оформления участия в товариществе может, в числе прочего, обеспечить тайну участия вкладчика в товариществе.

Правовое положение полных товарищей в товариществе на вере, их полномочия по управлению и ведению дел в коммандитном товариществе не отличаются от статуса и полномочий участников полного товарищества. Что касается коммандитиста (вкладчика), то его права ограничиваются возможностью получать часть прибыли товарищества, приходящуюся на его долю в складочном капитале, знакомиться с годовыми отчетами и балансами, выйти из товарищества и получить свой вклад, а также передать свою долю в складочном капитале другому вкладчику или третьему лицу.

Вкладчики могут участвовать в управлении товариществом и ведении дел товарищества, а также оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества только по доверенности. При выходе из товарищества вкладчик может получить не долю в имуществе товарищества (как полный товарищ), а лишь

внесенный им вклад. Однако в случае ликвидации товарищества вкладчик имеет преимущественное перед полными товарищами право на получение своего вклада из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов; кроме того, вкладчик может участвовать в распределении ликвидационного остатка наряду с полными товарищами.

Учредительным договором права вкладчиков могут быть расширены, однако это не должно приводить к фактическому изменению статуса вкладчиков как субъектов, не участвующих в предпринимательской деятельности товарищества и управлении им. Товарищество на вере может существовать лишь в случае, если в нем имеется хотя бы один вкладчик. Соответственно, при выбытии из товарищества всех вкладчиков оно ликвидируется либо преобразуется в полное товарищество. В отечественной практике эта форма юридического лица широкого применения не получила.

3. Общество с ограниченной ответственностью характеризуется следующими признаками: уставный капитал такого хозяйственного общества разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 87 ГК). Эта форма широко распространена (в России существует около 1,5 млн обществ с ограниченной ответственностью) и помимо норм ГК регламентируется **Законом об обществах с ограниченной ответственностью**¹.

Общество с ограниченной ответственностью может быть образовано одним или несколькими участниками. Исключение из этого правила защищает интересы кредиторов: общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Максимальное число участников общества с ограниченной ответственностью не может превышать 50. Если этот предел превышен, участники общества обязаны преобразовать его в акционерное общество в течение года либо уменьшить численность до максимально допустимой; в противном случае общество подлежит ликвидации в судебном порядке.

Общество с ограниченной ответственностью создается и действует на основании учредительного договора и устава, которые

¹ О применении этого Закона см. **Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 9 декабря 1999 г. № 90/14.**

являются его учредительными документами. Пунктом 5 ст. 12 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью** установлено, что положения устава имеют преимущество перед условиями учредительного договора как для третьих лиц, так и для участников общества. Для общества с ограниченной ответственностью, учреждаемого одним участником на основании его решения, учредительным документом является устав.

Основой имущества общества с ограниченной ответственностью является уставный капитал, образуемый из стоимости вкладов учредителей. Уставный капитал на момент государственной регистрации общества должен быть оплачен не менее чем наполовину; оставшуюся же часть необходимо оплатить в течение первого года деятельности общества. Невыполнение указанного требования влечет негативные последствия для участников, которые внесли свои вклады не полностью: они солидарно отвечают по обязательствам общества в пределах невнесенной части вкладов (п. 1 ст. 87 ГК). Определенные последствия наступают и для самого общества, которое должно в вышеуказанном случае объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать уменьшение в установленном порядке либо осуществить процедуру ликвидации (п. 3 ст. 90 ГК).

Закон устанавливает минимальный размер уставного капитала (100 МРОТ), предъявляет требование его полной оплаты, а также возлагает на общество обязанность поддерживать стоимость чистых активов на уровне не меньшем, чем размер его уставного капитала. В противном случае общество обязано зарегистрировать соответствующее уменьшение уставного капитала, а если его размер окажется ниже минимально допустимого — осуществить ликвидацию. Уменьшить уставный капитал общество может лишь после уведомления всех его кредиторов, которые могут потребовать досрочного прекращения или исполнения обязательств общества и возмещения убытков. Увеличение же уставного капитала допускается после полной его оплаты участниками. Увеличение и уменьшение размера уставного капитала подлежат государственной регистрации, как и иные изменения учредительных документов общества.

Участник общества с ограниченной ответственностью не обладает правом собственности или иным вещным правом на имущество общества. Объем его обязательственных прав в отношении общества выражается долей в уставном капитале. Распорядиться этими правами участник может посредством уступки доли (после полной ее оплаты) или ее части (в пределах оплаченной части доли) одному

или нескольким участникам общества. Уступка доли может осуществляться путем ее дарения, продажи, мены.

Участник общества вправе уступить свою долю и третьим лицам. Однако, в отличие от права отчуждения участникам общества, возможность уступки в пользу третьих лиц может быть ограничена уставом общества. Кроме того, при отчуждении доли третьим лицам у других участников общества возникает преимущественное право покупки доли участника (ее части) пропорционально размерам их долей в уставном капитале общества. Уступка доли в уставном капитале влечет прекращение статуса участника общества.

Участник общества, оплативший свою долю, вправе также выйти из состава участников общества, подав соответствующее заявление. При этом его доля переходит к обществу, которое обязано выплатить участнику ее действительную стоимость (ст. 26 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью**).

Участники общества с ограниченной ответственностью вправе участвовать в управлении делами общества, получать информацию о деятельности общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией, принимать участие в распределении прибыли. Они обязаны вносить вклады в порядке, в размерах, в составе и в сроки, которые предусмотрены законом и учредительными документами общества, и не разглашать конфиденциальную информацию о его деятельности.

Структура управления обществом с ограниченной ответственностью традиционно состоит из высшего органа — общего собрания участников общества и подотчетного ему исполнительного органа, осуществляющего руководство текущей деятельностью общества. Исполнительный орган может быть создан в качестве единоличного (директор, генеральный директор, президент) либо коллегиального (правление, дирекция), а также возможно наличие одновременно и единоличного, и коллегиального исполнительного органа. В обществе с ограниченной ответственностью может быть создан и совет директоров (наблюдательный совет).

Выбор того или иного варианта структуры органов управления из предусмотренных законом осуществляется самими участниками общества и отражается в его учредительных документах. Там же определяется и компетенция каждого из органов управления.

Как высший орган управления общее собрание участников ООО обладает исключительной компетенцией по важнейшим вопросам деятельности общества. Эти вопросы перечислены в п. 3 ст. 91 ГК,

а также п. 2 ст. 33 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью**. К их числу относятся: определение основных направлений деятельности общества, изменение его учредительных документов, образование исполнительных органов, избрание и досрочное прекращение полномочий ревизионной комиссии, утверждение годовых отчетов и балансов, распределение чистой прибыли, принятие решения о реорганизации и ликвидации и другие вопросы. Решение этих вопросов не может быть передано на рассмотрение иным органом юридического лица.

Единоличный исполнительный орган действует от имени общества без доверенности, представляя его в гражданском обороте, в трудовых отношениях. Этот орган осуществляет полномочия, не отнесенные к компетенции общего собрания (совета директоров и коллегиального исполнительного органа, если их формирование предусмотрено учредительными документами общества).

Правовой основой деятельности единоличного исполнительного органа, помимо учредительных документов общества, могут быть внутренние документы общества (локальные акты), а также договор, заключаемый между обществом и единоличным исполнительным органом. Право реализации полномочий единоличного исполнительного органа может быть передано — по решению общего собрания участников — управляющему (индивидуальному предпринимателю либо коммерческой организации), договор с которым подписывается председателем общего собрания либо иным уполномоченным участниками лицом.

4. Общество с дополнительной ответственностью. Обществом с дополнительной ответственностью признается коммерческая организация, образованная одним или несколькими лицами, уставный капитал которой разделен на доли определенных учредительными документами размеров, участники которой солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества в размере, кратном стоимости их вкладов в уставный капитал (п. 1 ст. 95 ГК).

Общий размер ответственности всех участников определяется учредительными документами как величина, кратная размеру уставного капитала. Другие правила, предусмотренные законодательством для обществ с ограниченной ответственностью, распространяются также и на общества с дополнительной ответственностью. Из этого иногда делают вывод, что общество с дополнительной ответственностью не стоило выделять в ГК в качестве самостоятельной организационно-правовой формы, так как, по существу, оно является

разновидностью общества с ограниченной ответственностью. На практике эта форма юридического лица используется крайне редко.

§ 2. Акционерные общества

Организационно-правовая форма акционерного общества является в настоящее время одной из наиболее распространенных; она юридически удобна и создает условия для объединения и обособления имущественных ресурсов наиболее широкого круга лиц. Это позволяет сконцентрировать в рамках юридического лица значительный капитал, что необходимо для реализации крупных хозяйственных проектов. Обращение акций открытых акционерных обществ на фондовых рынках является средством мобильного изменения сферы приложения капитала, а также способствует определению реальной рыночной стоимости имущества юридических лиц, выявлению тенденций развития национальных экономик.

Создание и деятельность акционерных обществ, помимо ГК, регулируются **Законом об акционерных обществах**¹. Множество акционерных обществ в Российской Федерации созданы путем приватизации государственных и муниципальных предприятий. Особенности правового положения таких обществ определяются законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий².

Акционерным обществом признается коммерческая организация, уставный капитал которой разделен на определенное число акций; участники такого общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК, п. 1 ст. 2 **Закона об акционерных обществах**).

В отличие от уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, разделенного на доли его участников, размер которых может быть различен, уставный капитал акционерного общества разделен на определенное число акций. Каждая акция удостоверяет равный объем прав владельца (акционера) по отношению к обществу. Правом выпуска акций обладают только акционерные общества.

¹ По вопросам применения этого Закона см. постановление Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» // Вестник ВАС РФ. 2004. № 1.

² В настоящее время действует **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества**.

Акционерная форма организации предпринимательской деятельности допускает минимальную степень участия акционеров в управлении и деятельности самого общества, что может повлечь для владельцев небольшого количества акций утрату реальной возможности контроля за его управлением и деятельностью. Поэтому для защиты прав мелких (миноритарных) акционеров закон или устав акционерного общества может ограничить либо суммарную (номинальную) стоимость акций, либо максимальное число голосов, принадлежащих одному акционеру.

Держатели акций регистрируются в реестре акционеров, который ведет само общество или, по его поручению, специализированная организация (регистратор). В обществе с числом акционеров более 50 держателем реестра должен быть регистратор (п. 3 ст. 44 **Закона об акционерных обществах**). Все акции АО в Российской Федерации являются именными и выпускаются в бездокументарной форме, т.е. владение акцией устанавливается на основании записи в реестре акционеров. В зависимости от объема прав, удостоверяемых акциями, Закон выделяет обыкновенные и привилегированные акции.

В объем прав акционера, удостоверяемых обыкновенной (голосующей) акцией, включаются права на участие в общем собрании акционеров (т.е. право на управление обществом), на получение доходов от деятельности общества (дивидендов), а также иные права, характерные для участников хозяйственных товариществ и обществ.

В отличие от этого привилегированная акция, как правило, не предоставляет ее владельцу права голоса на общем собрании акционеров. При этом владельцы привилегированных акций имеют право на получение дивидендов, а также ликвидационной стоимости (части имущества акционерного общества, оставшегося после завершения расчетов с его кредиторами при ликвидации) в фиксированном размере, определенном в уставе. Доля привилегированных акций в уставном капитале акционерного общества не должна превышать 25%.

Право выхода из общества и отчуждения своих прав участника АО реализуется акционером посредством продажи (мены, дарения) своих акций. У акционерного общества не возникает имущественных обязанностей перед акционером, отчуждающим акции; все расчеты он производит с лицом, приобретающим акции. Таким образом, изменение состава акционеров не приводит к уменьшению имущества акционерного общества, что принципиально отличает акционерное общество от общества с ограниченной ответственностью и составляет

преимущество акционерной формы организации предпринимательской деятельности с точки зрения гарантий прав кредиторов.

Ответственность акционеров по обязательствам АО наступает лишь в случае неполной оплаты стоимости принадлежащих им акций и ограничивается пределами неоплаченной части стоимости этих акций. Такая ответственность является солидарной и установлена в интересах защиты прав кредиторов акционерного общества, рассчитывающих на то, что заявленный обществом уставный капитал действительно сформирован.

Кроме того, ответственность акционеров по обязательствам общества наступает субсидиарно в случае несостоятельности (банкротства) общества по вине акционеров, имеющих право и возможность определять действия общества (п. 3 ст. 3 **Закона об акционерных обществах**). Речь идет, прежде всего, о крупных акционерах либо акционерах, выполняющих функции исполнительного органа общества. В остальном акционеры несут лишь риск убытков, равных стоимости принадлежащих им акций. Акционерное общество не отвечает по долгам своих акционеров.

Учредители общества подписывают договор, определяющий порядок их совместной деятельности по созданию юридического лица. Однако единственным учредительным документом акционерного общества является его устав, утверждаемый собранием учредителей. Сведения об учредителях общества и его акционерах в устав не включаются. Поэтому в дальнейшем изменение состава участников общества (акционеров) никак не сказывается на содержании этого документа.

Уставный капитал акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций, приобретенных акционерами. Минимальный размер уставного капитала определяется **Законом об акционерных обществах** и составляет для открытых АО не менее 1000-кратной, для закрытых — не менее 100-кратной суммы МРОТ, установленного федеральным законом на дату государственной регистрации общества (ст. 26)¹. Как и в других хозяйственных обществах, не допускается освобождение акционера от оплаты стоимости акций, в том числе путем зачета требований к обществу.

Акции, распределенные при учреждении общества, должны быть оплачены в полном объеме в течение года с момента государственной

¹ Для акционерных обществ, осуществляющих некоторые виды деятельности, Законом предусмотрен более высокий минимальный размер уставного капитала.

регистрации юридического лица, если меньший срок не установлен в договоре о создании. При этом не менее 50% акций должны быть оплачены в течение 3 месяцев со дня регистрации.

При неполной оплате акций в установленный срок собственностью акционера будут считаться лишь оплаченные акции. Неоплаченные акции поступают в распоряжение общества, которое должно их реализовать в течение года, а в противном случае — уменьшить свой уставный капитал на соответствующую сумму. Невыполнение указанного требования предоставляет регистрирующему или иному управомоченному органу право обратиться в суд с требованием о ликвидации юридического лица.

До полной оплаты уставного капитала акционерное общество не вправе объявлять и выплачивать дивиденды. Кроме того, до оплаты 50% стоимости акций, распределенных среди учредителей общества, оно не вправе совершать сделки, не связанные с его учреждением, т.е. осуществлять ту деятельность, ради которой оно создано.

Так же, как и в других хозяйственных обществах, в АО должно соблюдаться правило, согласно которому стоимость чистых активов не может быть менее размера уставного капитала. Если же по окончании второго и каждого последующего финансового года это правило не соблюдается, общество обязано объявить и зарегистрировать уменьшение уставного капитала.

Действующим российским законодательством предусмотрена возможность создания двух типов акционерных обществ: открытых и закрытых. В настоящее время в нашей стране существуют около 65 тыс. открытых и более 370 тыс. закрытых акционерных обществ. Как правило, в открытых акционерных обществах сконцентрирован существенно более значительный объем финансовых, производственных и трудовых ресурсов. Открытые общества зачастую образованы на базе имущества приватизированных государственных предприятий.

Открытое акционерное общество (ОАО) вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции, т.е. осуществлять их продажу среди неограниченного круга лиц. Число акционеров такого общества не ограничено. Акции открытых обществ могут быть предметом биржевой торговли. Это означает, что потенциально участником общества может стать любое лицо, состав акционеров может быть весьма изменчивым, а участие в обществе является рискованным. Поэтому ОАО обязано к публичному ведению дел: оно ежегодно публикует для всеобщего сведения годовые отчеты, бухгалтерские балансы, счета прибылей и убытков.

Закрытые акционерные общества (ЗАО) распределяют акции только среди своих учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Они не вправе проводить открытую подписку на акции. Акционеры ЗАО имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами общества, по цене предложения третьему лицу, а нарушение этого преимущественного права предоставляет акционеру возможность требовать перевода на него прав и обязанностей покупателя. **Законом об акционерных обществах** установлено максимальное число участников ЗАО — 50, при превышении которого закрытое акционерное общество обязано преобразоваться в открытое; в противном случае оно подлежит ликвидации (п. 3 ст. 7 Закона). В целом правовой статус закрытого акционерного общества довольно схож со статусом общества с ограниченной ответственностью.

Акционерное общество одного типа может быть преобразовано в акционерное общество другого типа с соблюдением ограничений, предусмотренных Законом¹. Необходимо учитывать, что такое преобразование не изменяет организационно-правовую форму юридического лица (оно остается акционерным обществом) и не регулируется нормами о реорганизации юридических лиц, содержащимися в гл. 4 ГК².

Акционерное общество по решению собрания акционеров вправе увеличить или уменьшить размер своего уставного капитала. При этом увеличение уставного капитала допускается лишь после его полной оплаты и одним из двух способов: увеличение номинальной стоимости акций или выпуск дополнительных акций.

Размещение дополнительных акций допускается путем проведения открытой или закрытой подписки. Закрытая подписка, в отличие от открытой, предполагает размещение акций лишь среди определенного круга лиц. При осуществлении открытой и закрытой подписок акционерам принадлежит преимущественное право приобретения дополнительных акций в количестве, пропорциональном числу принадлежащих им акций этой категории (типа). Порядок реализации

¹ Так, ОАО не может быть преобразовано в закрытое в случае, если число его акционеров превышает максимально допустимую численность акционеров, установленную Законом для закрытого акционерного общества; закрытое акционерное общество не может быть преобразовано в открытое, если размер его уставного капитала ниже минимального размера, установленного для открытых акционерных обществ.

² См. п. 23 постановления Пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 г. № 19 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах».

этого права акционера при проведении подписки предусмотрен ст. 41 **Закона об акционерных обществах**. Нарушение преимущественного права дает акционеру возможность его защиты способами, предусмотренными ст. 26 **Закона о рынке ценных бумаг**: он может потребовать признания недействительными выпуска акций, сделок, совершенных в процессе размещения акций, и отчета об итогах их выпуска.

Уменьшение размера уставного капитала может производиться путем снижения номинальной стоимости акций либо путем покупки акций обществом в целях сокращения их общего количества, если такая возможность предусмотрена в уставе. Причем акционерное общество обязано не позднее 30 дней с даты принятия такого решения уведомить об этом своих кредиторов, а также опубликовать соответствующие сведения в печатном издании, предназначенном для публикации данных о государственной регистрации юридических лиц. Государственная регистрация изменений в уставе общества, связанных с уменьшением уставного капитала, осуществляется лишь при наличии доказательств уведомления кредиторов.

Высший орган управления АО — общее собрание акционеров. Для обществ с числом более 50 акционеров обязательным является создание совета директоров (наблюдательного совета). Для остальных обществ этот вопрос отнесен на усмотрение участников.

В случае создания совета директоров (наблюдательного совета) в уставе общества должна быть определена его компетенция. При этом к компетенции совета директоров не могут быть отнесены вопросы, являющиеся исключительной компетенцией общего собрания акционеров: изменение устава, избрание совета директоров, ревизионной комиссии (ревизора), образование исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий (если уставом эти вопросы не отнесены к компетенции совета директоров), утверждение годовой бухгалтерской отчетности и распределение прибыли и убытков, принятие решения о реорганизации и ликвидации и целый ряд иных вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания **Законом об акционерных обществах**. Следует отметить, что круг вопросов, отнесенных к компетенции общего собрания **Законом об акционерных обществах**, не может быть расширен уставом.

Текущей деятельностью руководит единоличный исполнительный орган общества (директор, генеральный директор); допускается также наличие в акционерном обществе одновременно и единоличного исполнительного органа, и коллегиального (правления, дирекции). Кроме того, функции управления АО могут быть переданы

по договору индивидуальному предпринимателю или коммерческой организации. Исполнительный орган подотчетен общему собранию акционеров, совету директоров (наблюдательному совету) и осуществляет полномочия, не отнесенные законом и уставом к компетенции указанных органов.

Внутренние контрольные функции за деятельностью общества осуществляет ревизионная комиссия. Открытые общества, а также акционерные общества, создаваемые для осуществления некоторых видов деятельности, обязаны также ежегодно привлекать независимого аудитора для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности. Кандидатуру аудитора утверждает общее собрание акционеров.

Специальным законом предусмотрена возможность создания и деятельности в Российской Федерации *акционерных обществ работников (народных предприятий)*¹. К этому виду акционерных обществ применяются нормы о закрытых акционерных обществах, но с существенными особенностями.

Народное предприятие может быть создано только путем преобразования коммерческой организации, за исключением государственных унитарных предприятий, муниципальных унитарных предприятий и открытых акционерных обществ, работникам которых принадлежит менее 49% уставного капитала. Решение о создании принимается участниками коммерческой организации, обладающими не менее чем тремя четвертями голосов от их списочной численности, и считается состоявшимся, лишь если согласие на указанное преобразование дали работники организации. Договор о создании народного предприятия должен быть подписан всеми лицами, решившими стать его акционерами. Среднесписочная численность работников народного предприятия не может составлять менее 51 человека (из которых максимум 10% могут не быть акционерами). Число акционеров народного предприятия не должно превышать 5 тыс., иначе оно обязано в течение года привести эту численность в соответствие с требованиями закона либо преобразоваться в коммерческую организацию иной формы. Минимальный уставный капитал народного предприятия должен составлять не менее 1000 МРОТ.

Народное предприятие вправе выпускать только обыкновенные акции. Особое внимание Закон уделяет соотношению количества

¹ См. Федеральный закон от 19 июля 1998 г. «Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)» // СЗ РФ. 1998. № 30. Ст. 3611.

акций работников в уставном капитале народного предприятия. Работникам должно принадлежать такое количество акций народного предприятия, номинальная стоимость которых составляет более 75% его уставного капитала. Доля акций народного предприятия в общем количестве акций, которой может владеть в момент его создания работник преобразуемой коммерческой организации, должна быть равна доле оплаты его труда в общей сумме оплаты труда работников за предшествующие созданию народного предприятия 12 месяцев. Один акционер народного предприятия, являющийся его работником, не может владеть количеством акций, номинальная стоимость которых превышает 5% уставного капитала народного предприятия. При превышении указанного количества народное предприятие обязано выкупить у него «лишние» акции, а работник-акционер обязан продать их народному предприятию. При увольнении работника-акционера его акции также подлежат обязательной продаже предприятию, которое распределяет их между оставшимися работниками-акционерами. Закон запрещает продажу акций народного предприятия, находящихся на его балансе, генеральному директору народного предприятия, его заместителям и помощникам, членам наблюдательного совета и членам контрольной комиссии.

Полномочия общего собрания акционеров народного предприятия и его ревизионной (контрольной) комиссии предельно расширены, в то время как компетенция наблюдательного совета (совета директоров) и генерального директора, соответственно, ограничена. Причем независимо от количества принадлежащих акций каждый акционер обладает на общем собрании (по большинству вопросов) только одним голосом.

Юридическая конструкция народного предприятия подвергается критике в связи с искусственностью, неудачным смешением в ней признаков ряда традиционных организационно-правовых форм (прежде всего, акционерного общества и производственного кооператива), чрезмерной «зарегулированностью» многих вопросов и сомнительностью, с правовой точки зрения, ряда норм закона. Эти недостатки во многом не позволяют реализовать на практике заложенную в Законе идею защиты прав работников предприятия и препятствуют увеличению числа народных предприятий (в настоящий момент их количество в России не превышает 35).

§ 3. Производственные кооперативы

Как следует из п. 1 ст. 107 ГК, производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе

членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на личном трудовом участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов¹.

Производственный кооператив создается для обеспечения личного трудового участия его членов в производственной (хозяйственной) деятельности общества. Этим он отличается от товариществ, в которых предпринимательскую деятельность осуществляют полные товарищи, и от хозяйственных обществ, не предполагающих непосредственного личного участия участника (акционера) ни в осуществлении предпринимательской деятельности общества, ни в создании им продукции (товаров, услуг).

Объединение имущественных вкладов осуществляется в целях формирования уставного капитала и создания имущественных гарантий интересов кредиторов кооператива. Однако от размера имущественного вклада, вносимого в уставный капитал при создании кооператива (паевого взноса), не зависят ни количество голосов участников кооператива на общем собрании, ни их доля в доходе юридического лица. Каждый участник кооператива обладает только одним голосом, чем создается равенство прав участников в управлении кооперативом. Доход от деятельности кооператива распределяется между членами кооператива пропорционально их трудовому участию.

Имущество кооператива разделяется на пай его членов. Пай состоит из паевого взноса и соответствующей части чистых активов (за исключением неделимого фонда). Трудовое участие является обязанностью члена производственного кооператива. Он также обязан вносить паевой, вступительный и иные взносы, предусмотренные уставом кооператива или решением общего собрания членов кооператива.

Членами кооператива могут быть и юридические лица, и нетрудоспособные лица, которые не могут участвовать в деятельности кооператива личным трудом. Однако число членов кооператива, не участвующих в его деятельности личным трудом (так называемых финансовых участников), не может превышать 25% от числа обычных членов кооператива (п. 2 ст. 7 **Закона о производственных кооперативах**). Число членов производственного кооператива не может быть менее 5.

Члены кооператива несут субсидиарную ответственность своим имуществом по всем обязательствам кооператива в порядке

¹ Помимо ГК, статус и деятельность производственных кооперативов регулируются и иными законами (см. **Закон о производственных кооперативах, Закон о сельскохозяйственной кооперации**).

и в размере, установленных уставом и **Законом о производственных кооперативах**. Сведения о размере и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам должны быть отражены в уставе кооператива.

Член кооператива вправе в любое время выйти из его состава, получив свой пай и иные причитающиеся выплаты, а также передать свой пай другому члену кооператива либо третьему лицу. Поскольку личный элемент в кооперативе играет определяющую роль, при передаче пая третьему лицу необходимо согласие всех остальных членов кооператива. Наследники умершего члена кооператива могут быть приняты в него, если это предусмотрено уставом кооператива. Если такая возможность не предусмотрена, они имеют право на получение стоимости унаследованного пая (п. 4 ст. 111 ГК, п. 3 ст. 7 **Закона о производственных кооперативах**).

Член кооператива может быть исключен из его состава по решению общего собрания членов кооператива за ненадлежащее исполнение своих обязанностей. Решения суда для этого не требуется. Право на получение пая и иных причитающихся выплат за исключенным членом кооператива сохраняется.

Система органов управления производственного кооператива включает высший орган — общее собрание членов кооператива и исполнительный — правление и (или) председатель кооператива. Правление создается в кооперативе с числом членов более 10, при этом председатель кооператива одновременно возглавляет его правление (п. 2 ст. 17 **Закона о производственных кооперативах**). В производственном кооперативе может быть образован и наблюдательный совет, однако создание этого органа по закону не обязательно. Особенностью кооперативов является то, что члены наблюдательного совета, правления и председатель кооператива могут избираться только из числа его членов.

Как и в хозяйственных товариществах и обществах, высший орган управления производственного кооператива обладает исключительной компетенцией, к которой, кроме традиционных вопросов (изменение устава, образование и прекращение полномочий исполнительных органов и ревизионной комиссии (ревизора), утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов, распределение прибыли и убытков), отнесены и вопросы о приеме и исключении членов кооператива. Решение вопросов, отнесенных к исключительной компетенции общего собрания, не может быть передано на рассмотрение других органов кооператива. Вместе с тем общее собрание вправе

принимать решения по любым вопросам деятельности кооператива, в том числе отнесенным к компетенции его исполнительных органов, что отличает кооперативы от хозяйственных товариществ и обществ.

Производственный кооператив может быть преобразован лишь в хозяйственное товарищество или общество по единогласному решению всех членов кооператива (п. 2 ст. 112 ГК, п. 5 ст. 26 **Закона о производственных кооперативах**). Реорганизация или ликвидация производственного кооператива осуществляется по решению его членов либо в принудительном порядке судом. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество кооператива подлежит распределению между его членами в порядке, предусмотренном уставом кооператива либо соглашением между его членами.

§ 4. Унитарные предприятия

Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (п. 1 ст. 113 ГК, п. 1 ст. 2 **Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**). Эти две основные черты, включенные в легальное определение унитарного предприятия, отличают названную организационно-правовую форму от всех иных форм коммерческих организаций.

Участие в предпринимательской деятельности коммерческих организаций — несобственников нехарактерно для развитого рыночного оборота. Оно таит для контрагентов такого юридического лица опасность, связанную с ограничениями правомочий его исполнительного органа и объема его имущественной ответственности. Широкое распространение этого вида юридических лиц в нашей стране связано с длительным периодом господства государственной формы собственности и рассматривается как один из способов участия государства в предпринимательской деятельности.

В форме унитарных могут быть созданы только государственные (федеральные или субъектов РФ) и муниципальные предприятия. Соответственно, имущество, на основе которого создано унитарное предприятие, находится в государственной или муниципальной собственности. Это имущество принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Унитарное предприятие создается по решению собственника имущества в лице соответствующего государственного или муниципального органа, уполномоченного на принятие такого решения в соответствии с актами, определяющими компетенцию этого органа.

Учредительным документом унитарного предприятия является устав, утверждаемый органом, принявшим решение о создании предприятия. Устав федерального унитарного предприятия должен соответствовать Примерному уставу федерального государственного унитарного предприятия¹. В силу прямого указания п. 2 ст. 52 ГК в учредительном документе унитарного предприятия должны быть определены предмет и цели его деятельности. Правоспособность унитарных предприятий является специальной. Они вправе заниматься только теми видами предпринимательской деятельности, право на занятие которыми предусмотрено уставом, и совершать сделки, необходимые для достижения уставных целей.

Как правило, единственным исполнительным органом унитарного предприятия является единоличный орган — директор (генеральный директор). Он назначается на должность и освобождается от должности собственником либо лицом, уполномоченным собственником, и им подотчетен (п. 4 ст. 113 ГК). Порядок назначения руководителя на должность, порядок изменения и прекращения трудового договора с ним определяются в уставе унитарного предприятия.

Устав унитарного предприятия должен также содержать сведения о размере его уставного фонда (если таковой подлежит созданию), о порядке и источниках его формирования, о направлениях использования прибыли, получаемой унитарным предприятием, и иные предусмотренные законом сведения.

Как и для хозяйственных обществ, для унитарных предприятий установлено правило о том, что при уменьшении стоимости чистых активов ниже размера его уставного фонда собственник должен принять решение о соответствующем уменьшении уставного фонда. Если же их стоимость окажется ниже минимального размера уставного фонда, установленного законом, учредитель должен ликвидировать предприятие. При уменьшении уставного фонда учредитель обязан письменно уведомить об этом кредиторов предприятия. Права кредиторов, как и в хозяйственных товариществах и обществах, обеспечены возможностью требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения убытков.

¹ Утвержден приказом Министерства экономического развития и торговли РФ от 25 августа 2005 г. № 205 // РГ. 2005. 7 октября. № 225.

ГК и **Законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях** предусмотрена возможность создания унитарных предприятий двух видов. В зависимости от того, на каком вещном праве за унитарным предприятием закрепляется имущество собственника, выделяют предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и предприятия, основанные на праве оперативного управления.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, в соответствии с содержанием этого права самостоятельно распоряжается произведенной им продукцией, а также движимым имуществом, находящимся в его хозяйственном ведении, если иное не установлено законодательством. Недвижимым имуществом предприятие может распоряжаться лишь с согласия собственника. При этом сделки по распоряжению закрепленным за предприятием имуществом не должны лишать его возможности осуществлять уставную деятельность. Собственник имущества такого предприятия имеет право на получение части прибыли от использования имущества, переданного предприятию в хозяйственное ведение.

Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия. Исключением является субсидиарная ответственность собственника в случае несостоятельности (банкротства) унитарного предприятия, наступившей вследствие выполнения указаний собственника. Минимальный размер уставного фонда таких унитарных предприятий определен **Законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**¹. К моменту государственной регистрации унитарного предприятия его уставный фонд должен быть полностью оплачен учредителем.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие), является коммерческой организацией, которая осуществляет предпринимательскую деятельность на основе имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности и закрепленного за предприятием на праве оперативного управления, а также выделяемых ему средств из соответствующего бюджета или внебюджетных фондов. Денежные средства и иное имущество, полученные от реализации продукции (работ,

¹ Размер уставного фонда государственных унитарных предприятий должен составлять не менее 5 тыс. МРОТ, муниципальных унитарных предприятий — не менее 1 тыс. МРОТ, установленных на дату государственной регистрации предприятия (п. 3 ст. 12 **Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**).

услуг) такого предприятия, также используются им в его предпринимательской деятельности.

Федеральное казенное предприятие создается на основании решения Правительства РФ. Казенные предприятия субъектов РФ и казенные предприятия муниципальных образований создаются на основании решений, соответственно, органов государственной власти субъектов РФ или органов местного самоуправления, которые уполномочены на принятие таких решений нормативными актами, определяющими статус этих органов.

В уставе казенного предприятия определяется порядок распределения и использования доходов предприятия. Деятельность казенного предприятия осуществляется в соответствии со сметой доходов и расходов, утверждаемой собственником имущества. Собственнику принадлежит также право изымать у предприятия излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, доводить до предприятия обязательные заказы на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных и муниципальных нужд, определять порядок распределения доходов казенного предприятия.

Как следует из правомочия оперативного управления, распоряжаться закрепленным за предприятием имуществом (и недвижимым, и движимым) оно может только с согласия собственника этого имущества и в пределах, не лишаящих предприятие возможности осуществления его уставной деятельности. Производимую им продукцию предприятие реализует самостоятельно.

При недостаточности имущества казенного предприятия субсидиарную ответственность по обязательствам предприятия несет собственник его имущества (п. 5 ст. 115 ГК), поэтому уставный фонд в казенном предприятии не формируется.

Реорганизация или ликвидация унитарного предприятия производятся по решению собственника. Возможна и принудительная ликвидация по установленным законом основаниям, в том числе (для предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения) по основаниям и в порядке, предусмотренным законодательством о несостоятельности (банкротстве).

Не является реорганизацией изменение вида унитарного предприятия (т.е. смена статуса казенного предприятия на статус предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, и наоборот), как и переход права собственности на закрепленное за ним имущество к другому собственнику. Организационно-правовая форма унитарного предприятия в этих случаях сохраняется.

ГЛАВА 7. НЕКОММЕРЧЕСКИЕ ОРГАНИЗАЦИИ

Некоммерческие организации, в отличие от коммерческих, не преследуют в своей деятельности цель извлечения прибыли и не распределяют полученную прибыль между своими участниками. Некоммерческие организации обладают специальной правоспособностью, границы которой определяются указанными в их учредительных документах целями создания соответствующего юридического лица. Они могут осуществлять предпринимательскую деятельность, направленную на достижение уставных целей и соответствующую таким целям (ст. 50 ГК). При ликвидации некоммерческой организации оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество, по общему правилу, не передается ее участникам, а направляется в соответствии с учредительными документами некоммерческой организации на цели, для которых она была создана, и (или) на благотворительные цели. В случае, если использовать имущество ликвидируемой некоммерческой организации в соответствии с ее учредительными документами не представляется возможным, оно обращается в доход государства¹ (исключения составляют некоммерческие партнерства, учреждения и потребительские кооперативы).

Перечень видов (организационно-правовых форм) некоммерческих организаций, предусмотренный в § 5 гл. 4 ГК, не является исчерпывающим. Он существенно дополнен **Законом о некоммерческих организациях** и иными законами.

§ 1. Потребительские кооперативы

Потребительские кооперативы создаются на основе членства в целях удовлетворения материальных и иных потребностей участников на основе объединения имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК). Исходя из характера этих потребностей, на практике создаются и действуют сельскохозяйственные, гаражные, жилищно-строительные, садовые, кредитные и иные кооперативы². Указание на характер деятельности содержится в наименованиях потребительских кооперативов.

В отличие от производственных кооперативов, создаваемых для осуществления производственной деятельности личным трудом членов

¹ Статья 20 **Закона о некоммерческих организациях**.

² См.: **Закон о кредитных потребительских кооперативах граждан**; раздел V Жилищного кодекса; **Закон о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан**; **Закон о сельскохозяйственной кооперации**; Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. «О жилищных накопительных кооперативах» // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 41 и др.

кооператива, члены потребительского кооператива, как правило, не имеют обязанности личного трудового участия в деятельности кооператива¹. Поэтому одно и то же лицо может являться членом (пайщиком) нескольких потребительских кооперативов.

Потребительский кооператив основывается на началах членства и образуется на основе объединения его участниками имущественных взносов. Законами, определяющими правовой статус конкретных видов потребительских кооперативов, устанавливается минимальная численность субъектов, которые могут учредить кооператив. Так, согласно **Закону о потребительской кооперации** потребительское общество может быть учреждено не менее чем 5 физическими и (или) 3 юридическими лицами (п. 1 ст. 7).

Лица, принимающие участие в создании кооператива, а также вступающие в него после создания, обязаны вносить имущественные взносы, называемые паевыми. Они формируют паевой (уставный) фонд кооператива. Вступительные взносы, направленные на покрытие расходов, связанных со вступлением в кооператив, не входят в состав паевого фонда. Они не подлежат возврату при выходе пайщика из потребительского общества.

Деятельность потребительского кооператива направлена на удовлетворение потребностей его участников, а не на извлечение прибыли. Однако при реализации своих уставных целей кооператив несет определенные затраты. Поэтому члены потребительского кооператива, кроме вступительных и паевых взносов, уплачивают дополнительные взносы, за счет которых покрываются убытки, возникшие в результате деятельности кооператива (п. 4 ст. 116 ГК). Невнесение в полном объеме дополнительного взноса создает возможность привлечения пайщика к солидарной ответственности по обязательствам кооператива в размере неуплаченной части взноса.

В кооперативе могут образовываться и иные (кроме паевого) фонды, формируемые за счет взносов участников кооператива. Например, резервный фонд, создаваемый для покрытия убытков кооператива, возникших вследствие чрезвычайных обстоятельств, и неделимый фонд, представляющий собой часть имущества кооператива, не подлежащего разделу между пайщиками, в том числе и при ликвидации кооператива. В кредитном потребительском кооперативе образуется фонд финансовой взаимопомощи, который является

¹ В п. 1 ст. 4 **Закона о сельскохозяйственной кооперации** предусмотрено обязательное участие члена сельскохозяйственного кооператива в хозяйственной деятельности кооператива.

источником займов, предоставляемых членам кооператива (п. 1 ст. 16 **Закона о кредитных потребительских кооперативах граждан**).

Если потребительский кооператив в ходе своей уставной деятельности получает прибыль, она может быть распределена между членами кооператива (п. 5 ст. 116 ГК). Эта особенность отличает потребительский кооператив от иных форм некоммерческих организаций и в целом не соответствует правовому статусу таких организаций.

Паевой взнос (пай) предоставляет участнику кооператива право голоса на общем собрании, право управления делами кооператива, право преимущественного получения товаров и услуг в организациях потребительского общества, право гарантированного сбыта своей продукции через эти организации, а также иные возможности для удовлетворения потребностей, в связи с которыми участник вступил в кооператив.

Принадлежащий члену кооператива пай может быть им продан, отчужден иным образом, передан по наследству. В случае выхода из кооператива член кооператива может получить стоимость своего пая и другие (кооперативные) выплаты, предусмотренные уставом.

Система органов управления потребительского кооператива такая же, как в производственном кооперативе. Высшим органом управления является общее собрание пайщиков, которое наряду с вопросами, отнесенными законом и уставом к его исключительной компетенции, вправе принять к своему рассмотрению любой другой вопрос. Деятельность кооператива возглавляют коллегиальный исполнительный орган (правление, дирекция) и (или) председатель — единоличный исполнительный орган. Как и в производственном кооперативе, исполнительные органы потребительского кооператива формируются из числа членов кооператива.

При ликвидации потребительского кооператива его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, за исключением неделимого фонда, распределяется между членами кооператива. Имущество, входящее в неделимый фонд, по решению общего собрания передается другим потребительским кооперативам (обществам) (пп. 4, 5 ст. 30 **Закона о потребительской кооперации**, п. 3 ст. 44 **Закона о сельскохозяйственной кооперации**).

§ 2. Общественные объединения

Указанную форму избирают лица, объединяющиеся на основе общности интересов для удовлетворения своих духовных и иных нематериальных потребностей (п. 1 ст. 117 ГК). Основы правового положения

общественных объединений закреплены в **Законе о некоммерческих организациях** и **Законе об общественных объединениях**.

Следует отметить, что **Закон об общественных объединениях** регулирует вопросы деятельности объединений как являющихся юридическими лицами, так и не обладающих таким статусом и, соответственно, не подпадающих под понятие некоммерческой организации, предусмотренное в ГК.

В отличие от ст. 117 ГК, позволяющей сделать вывод о том, что понятия общественного объединения и общественной организации являются синонимами, в **Законе об общественных объединениях** понятие общественной организации используется для обозначения одного из видов общественных объединений. Другими видами общественных объединений, предусмотренными этим Законом, являются общественное движение, общественный фонд, общественное учреждение, орган общественной самодеятельности и политическая партия.

При этом понятия общественного фонда и общественного учреждения не тождественны понятиям фонда и учреждения, используемым в ГК для обозначения самостоятельных организационно-правовых форм некоммерческих организаций.

Помимо **Закона об общественных объединениях**, правовое положение общественных объединений, осуществляющих ту или иную деятельность (политическую, благотворительную и др.), определяется специальными законами¹.

Религиозные организации, упоминаемые в ст. 117 ГК, следует расценивать как разновидность общественных организаций. Они являются объединениями граждан, имеющих своей целью совместное исповедание и распространение веры. Их правовое положение регулируется нормами **Закона о свободе совести** и другими специальными нормативными актами.

Как следует из сути понятия объединения, общественное объединение не может быть создано одним субъектом. Минимальная численность и субъектный состав создателей общественного объединения устанавливаются специальными законами².

Общественное объединение создается учредителями. Помимо них в объединение могут вступать и иные лица, оформляющие свое

¹ См., например, Федеральный закон от 11 июля 2001 г. «О политических партиях» // СЗ РФ. 2001. № 29. Ст. 2950; **Закон о благотворительной деятельности**.

² Например, в силу ч. 2 ст. 8 **Закона об общественных объединениях** членами общественной организации могут быть физические лица и юридические лица — общественные объединения.

участие и получающие статус членов объединения. Они, так же как и учредители, вправе участвовать в руководящих органах объединения и контролировать их деятельность. Кроме того, к объединению могут присоединиться иные лица, выразившие поддержку целям объединения, но не закрепляющие формально условия своего участия в нем. Такие лица именуются участниками.

Учредительным документом общественного объединения является его устав. В уставе должны быть указаны цели деятельности объединения. Эти цели, в частности, определяют границы реализации общественным объединением права предпринимательской деятельности. Такая деятельность может вестись только в соответствии с уставными целями и должна им соответствовать.

Например, религиозная организация вправе распространять, в том числе и на возмездной основе, предметы культа и религиозного просвещения. Религиозные организации пользуются исключительным правом учреждения организаций, издающих богослужебную литературу и производящих предметы культового назначения (пп. 1, 2 ст. 17 **Закона о свободе совести**).

Законы об отдельных видах общественных объединений могут ограничивать виды деятельности, которые вправе осуществлять общественное объединение. Например, политическая партия имеет право лишь на информационную, рекламную, издательскую и полиграфическую деятельность для пропаганды своих взглядов, целей, задач и обнародования результатов своей деятельности; изготовление и продажу сувенирной продукции с символикой и (или) наименованием политической партии, а также издательской и полиграфической продукции; продажу и сдачу в аренду имеющегося в собственности политической партии движимого и недвижимого имущества (п. 3 ст. 31 Федерального закона от 11 июля 2001 г. № 95-ФЗ «О политических партиях»¹).

Имущество общественных объединений может формироваться на основе вступительных, членских взносов, пожертвований, доходов от предпринимательской и иной деятельности (ст. 31 **Закона об общественных объединениях**). Так, они могут участвовать в уставном капитале других юридических лиц, в том числе коммерческих организаций. Принцип соответствия деятельности объединения его целям, определенным в уставе, в этом случае также должен быть соблюден. Прибыль от предпринимательской деятельности общественного объединения используется для достижения его уставных целей и не распределяется между участниками объединения.

¹ СЗ РФ. 2001. № 19. Ст. 2950.

Структура органов управления общественного объединения зависит от его вида. К примеру, в общественных организациях, движениях высшим руководящим органом является съезд (конференция) или общее собрание, исполнительным органом — выборный коллегиальный орган (правление, совет, президиум), возглавляемый председателем.

Учредители, члены, участники общественных объединений не сохраняют право собственности на денежные средства и иное имущество, передаваемое объединению; не получают они и обязательственных прав в отношении объединения. Этим объясняется отсутствие ответственности участников объединений и самих объединений по обязательствам друг друга¹, а также то, что при ликвидации общественного объединения переданное ему имущество участникам не возвращается. Имущество, оставшееся после ликвидации общественного объединения, должно распределяться в соответствии с целями, указанными в его уставе.

Основаниями принудительной ликвидации общественного объединения являются нарушение им прав и свобод человека и гражданина, неоднократные или грубые нарушения Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов или иных нормативных правовых актов либо систематическое осуществление деятельности, противоречащей уставным целям общественного объединения. Оно может быть ликвидировано также в порядке и по основаниям, предусмотренным Федеральным законом от 25 июля 2002 г. № 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности»² (ст. 44 **Закона об общественных объединениях**).

§ 3. Фонды

Фонд является некоммерческой организацией, учреждаемой гражданами и (или) юридическими лицами на основе их добровольных имущественных взносов и преследующей социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели (п. 1 ст. 118 ГК, п. 1 ст. 7 **Закона о некоммерческих организациях**).

Правовое положение фондов в целом определяется ГК и **Законом о некоммерческих организациях**. Особенности правового положения и деятельности отдельных видов фондов предусмотрены

¹ Исключение составляет субсидиарная ответственность собственника имущества общественного учреждения по его долгам при недостаточности у учреждения денежных средств (ст. 35 **Закона об общественных объединениях**).

² СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3031.

специальными законами, например **Законом об общественных объединениях**, — если это общественный фонд, **Законом о благотворительной деятельности** — при создании благотворительного фонда.

Фонды как некоммерческие организации следует отличать от государственных органов, являющихся по своей организационно-правовой форме государственными учреждениями, в названиях которых используется термин «фонд» (например, Специализированное государственное учреждение «Российский фонд федерального имущества», Пенсионный фонд РФ).

Закон не ограничивает численность учредителей фонда; он может быть создан и одним лицом. Определенные ограничения устанавливаются в отношении субъектного состава учредителей, в который не могут входить, в частности, государственные органы и органы местного самоуправления (ст. 19 **Закона об общественных объединениях**, ст. 8 **Закона о благотворительной деятельности**).

В отличие от многих видов некоммерческих организаций фонд не имеет членства. Его учредители не управляют деятельностью фонда и не участвуют в такой деятельности.

Для надзора за деятельностью фонда из числа учредителей и иных лиц создается попечительский совет, являющийся одним из органов фонда. Он действует на общественных началах. В фонде могут образовываться исполнительные органы: коллегиальный и единоличный, которые назначаются либо утверждаются учредителями фонда или попечительским советом. Сведения об органах фонда должны быть указаны в его уставе.

Учредители фонда не сохраняют право собственности на переданное ему имущество (в виде взносов, пожертвований и др.); это имущество становится собственностью фонда. Фонды не отвечают по обязательствам своих учредителей, а учредители не отвечают по обязательствам фонда и не имеют права требовать возврата переданного фонду имущества в случае его ликвидации. Поэтому в уставе фонда должна быть определена судьба его имущества в случае ликвидации.

Устав является единственным учредительным документом фонда. Для гарантии того, что цели, ради которых учредители фонда создали его и внесли свое имущество, не будут изменены органами фонда без ведома учредителей, законом установлен особый порядок изменения устава. Органы фонда могут изменить его устав только в случае, если в самом уставе предусмотрена возможность его изменения в таком порядке. В уставе может быть предусмотрен иной

порядок его изменения. Если такая возможность в уставе вообще не предусмотрена, он может быть изменен только в судебном порядке.

Фонды обладают правом создания хозяйственных обществ и участия в них, а также правом осуществления иных видов предпринимательской деятельности для достижения уставных общественно полезных целей. При этом фонды могут быть ограничены в праве осуществлять определенные виды деятельности и использовать свое имущество в определенных целях. Например, благотворительные фонды не могут участвовать в хозяйственных обществах совместно с другими лицами. Они не вправе расходовать свои средства и использовать свое имущество для поддержки политических партий, движений, групп и кампаний (пп. 4, 5 ст. 12 **Закона о благотворительной деятельности**).

Информация о деятельности фонда должна быть доступна общественности, поэтому на фонд возложена обязанность ежегодной публикации отчетов об использовании своего имущества.

Реорганизация фонда возможна по решению его учредителей, попечительского совета по общим правилам гражданского законодательства. При этом преобразование фонда в иной вид юридических лиц не допускается. В добровольном порядке фонд ликвидирован быть не может. Фонд может быть ликвидирован по решению суда по основаниям и в порядке, определенным законодательством о несостоятельности (банкротстве), либо если цели фонда не могут быть достигнуты, либо при уклонении фонда от его уставных целей, а также в иных установленных законом случаях.

§ 4. Учреждения

Учреждением признается некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных и иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (п. 1 ст. 120 ГК, п. 1 ст. 9 **Закона о некоммерческих организациях**).

В организационно-правовой форме учреждений создаются и действуют государственные органы и органы местного самоуправления, многие организации здравоохранения, культуры, образования, иные организации, которые осуществляют лишь тот минимальный объем хозяйственной деятельности, который необходим им для реализации целей, ради которых они созданы учредителем.

Учреждение создается на основе имущества, переданного ему учредителем, и не имеет членства. При этом учреждение, в отличие

от иных видов некоммерческих организаций, не является собственником переданного ему учредителем имущества. Оно, как и казенное предприятие, обладает закрепленным за ним имуществом на праве оперативного управления. Однако, в отличие от казенного предприятия, учреждение может быть создано на основе не только публичной, но и частной собственности. Соответственно, учредителем данной формы некоммерческой организации может быть орган государственной власти, орган местного самоуправления, юридическое либо физическое лицо. Законами, регулирующими некоторые виды деятельности, может быть ограничен субъектный состав лиц, имеющих право создавать учреждения. Например, только религиозная организация вправе создать учреждение профессионального религиозного образования для подготовки служителей и религиозного персонала (п. 1 ст. 19 **Закона о свободе совести**).

Учредительным документом учреждения является его устав (положение). Устав утверждается учредителем и должен соответствовать требованиям закона к уставу юридического лица вообще и соответствующего вида юридических лиц, в частности. Учреждения некоторых видов действуют на основании общих, типовых положений (например, Типовое положение об общеобразовательном учреждении¹) либо разрабатывают свои уставы на основе примерных положений (например, примерные положения о социально-реабилитационном центре для несовершеннолетних, о социальном приюте для детей, о центре помощи детям, оставшимся без попечения родителей²). Деятельностью учреждения руководит единоличный исполнительный орган (директор, заведующий и т.п.), назначаемый собственником.

По общему правилу учреждение не может распоряжаться имуществом, переданным ему собственником в оперативное управление, а также средствами, выделяемыми собственником по смете. В виде исключения для образовательных учреждений предусмотрена возможность выступать в качестве арендодателя закрепленного за ними имущества (п. 11 ст. 39 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-I «Об образовании»³).

В уставе собственник может предоставить учреждению право заниматься деятельностью, приносящей доходы. Такие доходы

¹ Постановление Правительства РФ от 19 марта 2001 г. «Об утверждении Типового положения об общеобразовательном учреждении» // СЗ РФ. 2001. № 13. Ст. 1252.

² Постановление Правительства РФ от 27 ноября 2000 г. «Об утверждении примерных положений о специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации» // СЗ РФ. 2000. № 49. Ст. 4822.

³ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 150.

и приобретенное на них имущество учитываются на самостоятельном балансе учреждения и поступают в его самостоятельное распоряжение (п. 2 ст. 298 ГК).

Учреждение отвечает по своим обязательствам всеми имеющимися у него денежными средствами. Под ними понимаются не только денежные средства, переданные учреждению собственником по смете, но и доходы от разрешенной ему деятельности, а также имущество, приобретенное на эти доходы. При недостаточности у него денежных средств субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несет собственник его имущества. На имущество собственника, закрепленное за учреждением, и имущество, приобретенное им за счет средств, выделенных по смете, взыскание по долгам учреждения обращено быть не может.

§ 5. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)

В процессе деятельности юридических лиц у них может возникнуть необходимость объединить свои усилия для решения тех или иных задач. Коммерческим организациям важно скоординировать свою предпринимательскую деятельность, например наладить непрерывный производственный цикл, организовать и оптимизировать сбыт продукции. Некоммерческим организациям объединение может быть необходимо для более эффективного решения своих уставных задач, реализации совместных программ. В таких случаях юридические лица могут образовывать объединения, также являющиеся юридическими лицами и называемые союзами или ассоциациями (п. 1 ст. 121 ГК, п. 1 ст. 11 **Закона о некоммерческих организациях**).

Союзы (ассоциации) являются некоммерческими организациями. ГК предусматривает, что они могут быть образованы коммерческими либо некоммерческими организациями. Члены союза (ассоциации) не утрачивают своей самостоятельности и не лишаются статуса юридического лица. Цели создания союзов (ассоциаций) коммерческих организаций не предполагают предпринимательской деятельности. Ее могут вести лишь члены объединения юридических лиц; само же объединение координирует их деятельность, представляет и защищает общие интересы, способствует достижению общих целей.

Если коммерческие организации — участники союза (ассоциации) возлагают ведение предпринимательской деятельности на само объединение, оно должно быть преобразовано в хозяйственное товарищество или общество либо оно может создать хозяйственное

общество для ведения такой деятельности и участвовать в нем. Объединение некоммерческих организаций обладает ограниченным правом осуществления предпринимательской деятельности постольку, поскольку это служит достижению его уставных целей. Прибыль, полученная от такой деятельности, не может быть распределена между участниками союза (ассоциации).

Имущество, переданное учредителями союзу или ассоциации (например, в виде вступительных, членских взносов, пожертвований), принадлежит такому объединению на праве собственности и используется в соответствии с его уставными целями. При ликвидации объединения имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, не распределяется между участниками объединения, а направляется на цели, соответствующие целям объединения. Вопрос о порядке распределения такого имущества должен быть разрешен в учредительных документах объединения.

Член союза (ассоциации) вправе безвозмездно пользоваться его услугами (например, получать юридическую помощь). Он имеет право выхода из объединения по окончании финансового года и при этом несет субсидиарную ответственность по обязательствам объединения пропорционально своему вкладу в течение 2 последующих лет.

Законом установлено правило, позволяющее поддерживать «личный» характер отношений между участниками союза (ассоциации) и применять «избирательный» подход к приему новых лиц: новый субъект может стать членом объединения лишь с согласия его участников. Причем учредительные документы объединения могут предусматривать в качестве условия вступления возложение на нового участника субсидиарной ответственности по долгам объединения, возникшим до его приема.

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Сами же члены союза (ассоциации) несут субсидиарную ответственность по его обязательствам. Размер и порядок возложения этой ответственности должны быть предусмотрены учредительными документами объединения.

Видом объединения юридических лиц является *торгово-промышленная палата* (ТПП), представляющая собой добровольное объединение коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, основанное на членстве. Торгово-промышленные палаты создаются с целью содействия развитию предпринимательства, организации взаимодействия предпринимателей, в том числе с зарубежными партнерами, а также представления и защиты их интересов

(ст. 3 **Закона о ТПП**). Особым субъектом является Торгово-промышленная палата РФ, членами которой, помимо российских предприятий и предпринимателей, а также их объединений, являются иные палаты, созданные в соответствии с **Законом о ТПП**.

Наряду с союзами (ассоциациями) — юридическими лицами, коммерческие и некоммерческие организации могут создавать объединения, не имеющие статуса юридического лица. Примером такого объединения является *финансово-промышленная группа*, которой признается совокупность юридических лиц, действующих как основное и дочерние общества либо полностью или частично объединивших свои материальные и нематериальные активы (система участия) на основе договора о создании финансово-промышленной группы. Целями такого объединения являются технологическая или экономическая интеграция для реализации инвестиционных и иных проектов и программ, направленных на повышение конкурентоспособности и расширение рынков сбыта товаров и услуг, повышение эффективности производства, создание новых рабочих мест (ст. 2 Федерального закона от 30 ноября 1995 г. «О финансово-промышленных группах»¹).

Субъектный состав финансово-промышленной группы обусловлен целями ее создания. В нее могут входить коммерческие и некоммерческие организации, в том числе иностранные, за исключением общественных и религиозных организаций (объединений). При этом среди участников финансово-промышленной группы обязательно наличие организаций, действующих в сфере производства товаров и услуг, а также банков или иных кредитных организаций. Участие более чем в одной финансово-промышленной группе не допускается.

Юридические лица, подписавшие договор о создании финансово-промышленной группы, учреждают центральную компанию, которая является юридическим лицом в форме хозяйственного общества или союза (ассоциации). В случае, если финансово-промышленная компания создается как основное и дочерние общества, центральная компания является основным обществом по отношению к участникам группы. Участники несут солидарную ответственность по обязательствам центральной компании, возникшим в результате участия в деятельности финансово-промышленной группы².

¹ СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4697.

² Правило о солидарной ответственности участников финансово-промышленной группы по обязательствам ее центральной компании, распространяемое

Совокупность юридических лиц приобретает статус финансово-промышленной группы с момента ее государственной регистрации, осуществляемой в порядке, утвержденном Правительством РФ¹.

§ 6. Другие некоммерческие организации

1. **Некоммерческое партнерство.** Некоммерческим партнерством признается основанная на членстве организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия своим членам в достижении социальных, культурных, образовательных, научных, управленческих или других общепользовательных некоммерческих целей (п. 1 ст. 8 **Закона о некоммерческих организациях**). По действующему законодательству в форме некоммерческого партнерства могут создаваться фондовые биржи², садоводческие, огороднические и дачные некоммерческие объединения³.

Число учредителей некоммерческого партнерства не ограничено, однако оно не может быть создано одним лицом. Учредительным документом некоммерческого партнерства является его устав, утверждаемый учредителями. В случае заключения учредительного договора (что не является обязательным) он также становится учредительным документом партнерства. В учредительных документах некоммерческого партнерства указываются цели его деятельности, условия членства в нем, состав и компетенция органов управления и порядок принятия ими решений, источник формирования его имущества, порядок распределения имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов при ликвидации.

Высшим органом управления некоммерческого партнерства является общее собрание его членов, имеющее исключительную компетенцию. Возглавляет партнерство единоличный исполнительный орган; уставом может быть предусмотрена возможность создания и коллегиального исполнительного органа.

и на случаи, если этими участниками являются дочерние общества центральной компании, видимо, следует рассматривать как специальное по отношению к норме п. 2 ст. 105 ГК, исключаяющей ответственность дочернего общества по долгам основного.

¹ Постановление Правительства РФ от 22 мая 1996 г. «О порядке ведения государственного реестра финансово-промышленных групп Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2699.

² Фондовая биржа может быть создана также в форме акционерного общества (см. п. 2 ст. 11 **Закона о рынке ценных бумаг**).

³ См., например, ст. 1, п. 4 ст. 4 и др. **Закона о садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан**.

Члены некоммерческого партнерства вправе участвовать в управлении его деятельностью, получать информацию о деятельности партнерства. Особенностью некоммерческого партнерства является то, что его члены при выходе из партнерства могут получить часть имущества партнерства или его стоимость в пределах стоимости имущества, переданного в собственность партнерства, за исключением членских взносов, а при ликвидации партнерства — часть ликвидационного остатка пропорционально своим взносам. Таким образом, они напрямую заинтересованы в результатах деятельности партнерства.

Имущество, переданное партнерству его участниками, становится собственностью партнерства. Некоммерческое партнерство не отвечает по обязательствам его членов, а члены партнерства — по обязательствам партнерства. По единогласному решению учредителей партнерство может быть преобразовано в общественную организацию (объединение), фонд или автономную некоммерческую организацию, а также в хозяйственное общество в случаях и в порядке, установленных федеральным законом.

2. Автономная некоммерческая организация. Автономной некоммерческой организацией признается организация, не имеющая членства, созданная на базе имущественных взносов учредителей для оказания различных услуг (прежде всего, некоммерческого характера) и являющаяся собственником своего имущества (п. 1 ст. 10 **Закона о некоммерческих организациях**).

Автономные некоммерческие организации могут действовать в тех же сферах, что и учреждения (здравоохранение, культура, образование, наука, физическая культура и спорт и др.). Однако, в отличие от учреждений, такие организации не создаются на основе публичной собственности и являются собственниками имущества, переданного им учредителями.

Число учредителей автономной некоммерческой организации закон не ограничивает, т.е. ее вправе создать и одно лицо. Учредителями могут быть как физические, так и юридические лица. Учредители автономной некоммерческой организации не имеют прав в отношении имущества организации и не отвечают по ее обязательствам. При этом они обязаны осуществлять надзор за соответствием ее деятельности уставным целям в порядке, определенном в учредительных документах. Они вправе пользоваться услугами, предоставляемыми организацией, наравне с другими лицами.

Учредительными документами автономной некоммерческой организации являются устав, а также учредительный договор, если он заключен (что, как и в некоммерческих партнерствах, необязательно). В уставе определяются предмет и цели деятельности организации, источники формирования и порядок использования ее имущества, состав и компетенция органов управления, направления использования остатка имущества после ликвидации организации.

Высшим органом управления автономной некоммерческой организации является коллегиальный орган, в который, помимо учредителей, включаются и наемные работники этой организации, однако их количество не может превышать одну треть от общего числа членов данного органа. Кроме того, в организации образуется единоличный исполнительный орган, который вправе решать вопросы, не отнесенные к компетенции высшего органа. В уставе может быть предусмотрено и создание коллегиального исполнительного органа.

По решению высшего органа автономной некоммерческой организации она может быть преобразована в общественную или религиозную организацию (объединение) либо в фонд.

3. Товарная биржа. Товарной биржей признается основанное на началах членства объединение предпринимателей, созданное ими с целью организации публичных торгов по продаже определенных товаров, проводимых в заранее определенном месте и в определенное время по установленным биржей правилам (п. 1 ст. 2 **Закона о биржах**).

Товарная биржа является некоммерческой организацией. Она не участвует в биржевых сделках и не получает доход от деятельности по организации биржевых торгов. Она не вправе осуществлять торговую, посредническую или иную предпринимательскую деятельность, непосредственно не связанную с организацией биржевой торговли, а также не может создавать хозяйственные товарищества и общества, не ставящие своей целью организацию и регулирование биржевой торговли, и участвовать в них. Деятельность биржи финансируется ее членами, которые обязаны вносить членские и иные целевые взносы, предусмотренные уставом биржи.

Учредить биржу могут не менее 10 коммерческих организаций или индивидуальных предпринимателей. **Закон о биржах** ограничивает субъектный состав учредителей и членов биржи, в который не могут входить органы государственной власти и управления, банки и другие кредитные организации, страховые и инвестиционные компании, общественные, религиозные и благотворительные организации

и фонды, а также физические лица, не обладающие правом осуществления предпринимательской деятельности. Членами биржи не могут быть и ее служащие. Доля каждого участника биржи в ее уставном капитале не может превышать 10%.

В зависимости от объема прав **Закон о биржах** выделяет две категории членов биржи: полные и неполные. Первые вправе участвовать в биржевых торгах во всех секциях (отделах) биржи и обладают определенным учредительными документами количеством голосов как на общем собрании биржи в целом, так и на собраниях всех ее секций (отделов). Вторые могут участвовать в биржевых торгах только в определенных секциях (отделах) и обладают правом голоса на общем собрании биржи и собраниях соответствующих секций.

Закон предоставляет члену биржи право передать свою долю в уставном капитале другому лицу, уступив тем самым свое право на участие в биржевой торговле, а также передать это право временно (в аренду). В торговле, организуемой товарной биржей, могут принимать участие постоянные и разовые посетители. Однако они не являются членами биржи и не обладают правами и обязанностями ее участников.

Учредительным документом товарной биржи служит ее устав. В обязательном порядке устав товарной биржи должен содержать сведения о видах товаров, с которыми осуществляются сделки на данной бирже, о составе и компетенции органов биржи и порядке принятия ими решений, о максимальном количестве членов биржи, об условиях и порядке приема в члены биржи, приостановления и прекращения членства, о правах и обязанностях членов биржи и их категориях, о размере уставного капитала и других фондов биржи.

Высшим органом управления товарной биржи является общее собрание ее членов. В соответствии с уставом образуются и иные органы управления биржи, а также органы контроля за ее деятельностью. Свою деятельность товарная биржа вправе осуществлять с момента получения лицензии в Федеральной службе по финансовым рынкам.

Закон о рынке ценных бумаг позволяет совмещение деятельности товарной, фондовой биржи (организатора торгов на рынке ценных бумаг) и валютной биржи (организующей биржевую торговлю, в том числе иностранной валютой). В этом случае для каждого из указанных видов деятельности должно быть создано отдельное структурное подразделение (п. 4 ст. 11 Закона).

ГЛАВА 8. ГОСУДАРСТВО КАК СУБЪЕКТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Особенности государства как субъекта права

Будучи носителем власти и воздействуя посредством законодательных запретов и дозволений на рыночные отношения, государство одновременно является субъектом гражданского права, наделенным особыми правовыми чертами¹, и выступает участником разнообразных рыночных операций. Стремление освободить российское государство от хозяйственной деятельности, выраженное в экономических программах последних лет и заявлениях правительственных деятелей, ответственных за развитие экономики, может ограничить сферы и интенсивность участия государства в имущественном обороте, но не изменит его общего правового статуса как особого субъекта гражданского права. Это необходимо как для отечественных рыночных отношений, так и для международных экономических связей, в которых современные государства активно участвуют и являются гарантом их развития.

ГК определяет основы гражданско-правового статуса государства в гл. 5. Нормы по этому вопросу содержатся и в других главах ГК, а также в ряде федеральных законов, прежде всего, в **Бюджетном кодексе**, определяющем порядок распоряжения финансовыми ресурсами государства.

Россия — федеративное государство, и ГК признает субъектами гражданского права наряду с Российской Федерацией ее субъекты (республики, края, области, города федерального значения, автономная область и округа), а также муниципальные образования (городские и сельские поселения). В совокупности их принято именовать в литературе обобщенным термином «государственные образования».

Конституционно-правовой статус отдельных государственных образований имеет принципиальные различия. Российская Федерация является суверенным, международно признанным государством, в то время как ее субъекты и муниципальные образования не обладают суверенитетом, входят в ее состав, в силу собственных законов могут иметь различный объем полномочий и систему органов. Однако с точки зрения гражданского законодательства как субъекты

¹ В прошлом государство рассматривалось в некоторых национальных правовых системах как вид юридического лица, однако ныне такая трактовка государства признается неправильной.

гражданского права они в принципе равны: ГК устанавливает в гл. 5 для всех государственных образований общие правила выступления в имущественном обороте¹.

Согласно ст. 124 ГК государственные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками таких отношений — гражданами и юридическими лицами. При этом к ним применяются нормы гражданского законодательства, относящиеся к юридическим лицам, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

Эти важные формулировки ГК означают, что государственные образования являются собственниками, могут совершать гражданско-правовые сделки всех видов, быть носителями иных гражданских прав и несут ответственность по своим обязательствам, а также могут защищать свои права согласно нормам гражданского законодательства. Специфика государственных образований проявляется прежде всего в особом порядке их возникновения и прекращения², а также в структуре органов, представляющих их в имущественных отношениях. Кроме того, государственные образования не могут быть носителями ряда гражданских прав, субъектами которых являются, в силу своих физиологических свойств, граждане.

Для выступления в имущественном обороте государство в соответствии с основными началами гражданского права должно обладать правоспособностью, т.е. способностью быть носителем гражданских прав и обязанностей. ГК прямо не говорит о наличии у государства этого качества, однако из смысла и назначения его норм, прежде всего ст. 125, следует, что государство правоспособностью обладает. Выяснения требует, однако, вопрос об объеме такой правоспособности. В литературе она оценивается по-разному: как общая, специальная, целевая³. Большого практического значения этот спор не имеет, ибо очевидно, что государственные образования должны обладать гражданской правоспособностью во всех сферах имущественного оборота, представляющих для них интерес, кроме тех, которые связаны с физиологическими качествами граждан (физических лиц).

¹ Различия появляются в международном имущественном обороте, поскольку только государство обладает суверенитетом и иммунитетом.

² Это происходит в рамках государственного, а не гражданского права, и рыночный институт банкротства в данном случае неприменим.

³ См. Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 6-е изд. М., 2002. С. 225, 226.

Будучи субъектом гражданского права и носителем права собственности, государственные образования могут использовать все предоставляемые гражданским законодательством способы возникновения и защиты гражданских прав (см. § 3 гл. 2 Учебника). Этот правовой аспект выражен в некоторых нормах ГК недостаточно четко. Так, в ст. 153 ГК сделками названы только действия граждан и юридических лиц, а в п. 1 ст. 1064 ГК говорится о возмещении вреда, причиненного имуществу гражданина и юридического лица, и не называются государственные образования. Пробел восполняет ст. 124 ГК, согласно которой к государству применимы нормы, относящиеся к юридическим лицам.

Свою правоспособность государственные образования реализуют не как таковые, а через свои органы, круг которых определен в Конституции РФ, федеральных законах, а также в законах субъектов РФ. От имени Российской Федерации в гражданско-правовых отношениях практически выступают преимущественно Правительство РФ, Министерство финансов Российской Федерации и Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

Круг органов других государственных образований, представляющих их в гражданско-правовых отношениях, определен в законах субъектов РФ, а также в **Законо об общих принципах организации местного самоуправления**. Согласно Закону г. Москвы 1995 г. от имени г. Москвы выступает Мэр города, который своими действиями приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права и обязанности (ст. 52). Органы местного самоуправления и их компетенция определены в гл. 6 Закона г. Москвы.

Государство может выступать в имущественном обороте также с использованием института представительства, что прямо допускается п. 3 ст. 125 ГК; это значит, что в предусмотренных законодательством случаях от имени государственных образований могут по специальному поручению выступать государственные органы, юридические лица и граждане. Осуществление некоторых гражданско-правовых операций государство возлагает на специализированные организации, прежде всего банки. Такие представители получили наименование агентов государства¹.

Реализация полномочий Российской Федерации как собственника в отношении находящихся в федеральной собственности акций

¹ В законах Российской Федерации о годовых бюджетах обычно называются финансовые учреждения, наделяемые статусом агентов государства.

в открытых акционерных обществах, в том числе «золотой акции», осуществляется в соответствии с Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2004 г.¹. Согласно Положению права акционера от имени Российской Федерации осуществляет Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом, которое выдает необходимые письменные директивы своим представителям в органах названных АО. В этих случаях также используется гражданско-правовой институт представительства.

В ряде статей ГК в качестве представляющего государственные образования органа называется казна (ст. 214, 215, 1069-1071), причем определение ее правового статуса не дается. Согласно действующему ныне законодательству Федеральное казначейство находится в ведении Министерства финансов РФ и является органом, обеспечивающим исполнение государственного бюджета и его кассовое обслуживание². Таким образом, казна имеет специальные статус и задачи; поэтому в гражданско-правовых отношениях с третьими лицами от имени государства должны выступать Министерство финансов РФ и его нижестоящие органы, как это и имеет место на практике.

§ 2. Формы участия государства в имущественном обороте

Государственные образования участвуют в имущественном обороте в различных качествах: как собственник, как сторона в разного рода сделках, как наследник или получатель выморочного имущества³. Государство может быть также носителем прав интеллектуальной собственности (авторских и патентных), когда это специально предусматривается законодательством⁴.

В литературе выделяется опосредованное участие государства в отношениях гражданского права с использованием созданных им государственных юридических лиц, когда «через этих юридических лиц косвенно, опосредованно в гражданском обороте участвует

¹ СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5073.

² Постановление Правительства РФ от 1 декабря 2004 г. «О Федеральном казначействе» // СЗ РФ. 2004. № 49. Ст. 4908.

³ Выморочным называется имущество, не переданное по наследству в силу отсутствия наследников либо отказа их от наследства (непринятия наследства).

⁴ Особенности использования государственными образованиями авторских и патентных прав рассматриваются в главах об интеллектуальной собственности тома II Учебника.

и государство»¹. Однако в условиях рынка коммерческие юридические лица всех видов, в том числе и с государственным участием, действуют от своего имени, в собственных интересах, на свой риск и наделены хозяйственной самостоятельностью. Конструкция косвенного участия государства в гражданском обороте, не решая каких-либо практических вопросов, может вести к необоснованному возложению последствий ошибок государственных предприятий и учреждений на государство, что было бы неправильно.

1. Государство как собственник. Принадлежащие ему права собственности государство реализует прежде всего в рамках своих властных полномочий, принимая законодательные и административные акты, влекущие гражданско-правовые последствия. Эти акты определяют принадлежность собственности самой Российской Федерации, ее субъектам и муниципалитетам, устанавливают порядок приватизации государственного имущества², учреждают государственные унитарные предприятия и учреждения, на которые возлагается дальнейшее использование государственного имущества. От имени государства совершаются разовые акты распоряжения собственностью, в частности оказывается финансовая помощь при экстремальных ситуациях в отдельных регионах страны.

Государство через свои органы ведет учет государственной собственности, а также включает в ее состав новое имущество, которое становится государственной собственностью в силу предусмотренных в законодательстве (ст. 235 ГК) оснований: реквизиция, конфискация, изъятие недвижимого имущества, клады, бесхозное имущество и др.

Названные правомочия, которые юридически надо считать формами распоряжения собственностью, осуществляют Правительство РФ, Министерство финансов РФ и Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом. Это Агентство является федеральным органом исполнительной власти, наделенным функциями в области приватизации и полномочиями собственника, в том числе правами акционера в сфере управления имуществом Российской Федерации³. Государственной собственностью субъектов

¹ См. Гражданское право: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 6-е изд. М., 2002. С. 225.

² Порядок приватизации государственной собственности рассматривается в § 4 гл. 16 Учебника.

³ См. постановление Правительства РФ от 27 ноября 2004 г. «О Федеральном агентстве по управлению федеральным имуществом», которым утверждено Положение об этом Агентстве // СЗ РФ. 2004. № 49. Ст. 4897.

РФ распоряжаются их исполнительные органы, прежде всего правительства и губернаторы.

Правомочия владения и пользования своей собственностью государственные образования практически осуществляют, прибегая к институту юридического лица. В этих целях создаются государственные учреждения с различными задачами и унитарные предприятия, которые наделяются необходимым им государственным имуществом для его использования на праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления. Более подробно правовые вопросы осуществления государством принадлежащих ему правомочий собственности рассматриваются в гл. 15 и 16 Учебника.

2. Государство как субъект гражданско-правовых сделок. Выступление государственных образований в качестве стороны гражданско-правовой сделки лишает их властных атрибутов и полностью переносит в сферу гражданского права, где стороны сделки равноправны и несут имущественную ответственность по своим обязательствам.

Круг совершаемых государством сделок обширен. Это прежде всего государственные контракты на поставку товаров и выполнение работ для государственных нужд, когда в качестве заказчика выступает государственный орган, действующий от имени Российской Федерации или ее субъекта. Порядок заключения и исполнения таких договоров определен в ГК (§ 4 гл. 30 и § 5 гл. 37) и более полно — в законах о выполнении таких закупок и работ.

Другой распространенной категорией сделок являются кредитные сделки с участием государства, которое может быть кредитором (кредитующей стороной) или же, напротив, — должником (заемщиком). Нормы о кредитных операциях государства имеются в ряде законов Российской Федерации и постановлений Правительства РФ. **Бюджетный кодекс** и годовые законы о бюджете Российской Федерации устанавливают пределы, в рамках которых допускается совершение таких сделок. Порядок предоставления крупных государственных кредитов обычно определяется специальными постановлениями Правительства РФ, возлагающими их реализацию на Министерство финансов Российской Федерации.

В качестве заемщика государство выступает при выпуске государственных займов, облигаций и иных ценных бумаг. Изданы Генеральные условия эмиссии и обращения облигаций федеральных займов¹, которые устанавливают, что эмитентом займов от имени

¹ Утверждены постановлением Правительства РФ от 15 мая 1995 г. // СЗ РФ. 1995. № 21. Ст. 1967.

Российской Федерации выступает Министерство финансов Российской Федерации, а генеральным агентом по их обслуживанию — Центральный банк РФ. Займы могут объявляться также субъектами РФ.

Эмиссия и обращение государственных и муниципальных ценных бумаг определяются одноименным Федеральным законом от 29 июля 1998 г.¹, который допускает их выпуск как в отечественной, так и в иностранной валюте, и четко оговаривает, что они выпускаются от имени Российской Федерации, ее субъекта или муниципального образования. Для обеспечения надежности таких ценных бумаг могут использоваться институты страхования, а также гарантии.

От имени государственных образований заключаются соглашения о разделе продукции, которые дают субъектам предпринимательской деятельности право на возмездной основе и на определенный срок эксплуатировать крупные и перспективные месторождения нефти и газа. Ввиду общегосударственной значимости таких соглашений они являются предметом специального закона — **Закона о соглашениях о разделе продукции**. Особенность таких сделок состоит в том, что стороной в них является Российская Федерация, от имени которой выступают Правительство РФ и орган исполнительной власти субъекта РФ, на территории которого расположено предоставляемое для эксплуатации месторождение. Российская Федерация, ее субъекты и муниципалитеты являются стороной при предоставлении концессий (ст. 5 Федерального закона от 21 июля 2005 г. «О концессионных соглашениях»²).

При совершении крупных по суммам и значению гражданско-правовых сделок, в частности кредитов, государство может выступать в качестве гаранта (поручителя) по обязательствам других субъектов гражданского права, о чем говорится в п. 6 ст. 126 ГК. За последние годы практика выдачи таких гарантий (поручительств) от имени Российской Федерации и ее субъектов стала весьма распространенной, они предоставляются для обеспечения разного рода обязательств, прежде всего при долгосрочном кредитовании на значительные суммы³.

3. Государство как наследник. Наследником государство может быть по завещанию, а при отсутствии наследников принимает имущество умершего как выморочное. В первом случае действуют

¹ СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3814.

² СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3126.

³ О государственных гарантиях см. § 8 гл. 24 Учебника.

общие правила гражданского законодательства о наследовании по завещанию, и статус государства не имеет правовых особенностей. Во втором — действуют специальные правила ст. 1151 ГК о наследовании выморочного имущества и дополняющие их акты, которые определяют порядок учета и использования такого имущества.

§ 3. Гражданско-правовая ответственность государства

Выступая субъектом имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, государство должно нести ответственность по своим обязательствам в случае их ненадлежащего исполнения. Законодательство РФ такую ответственность государства предусматривает, устанавливая в ст. 126 ГК два следующих ее начала.

Во-первых, Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования отвечают только по своим обязательствам и не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме предусмотренных законом случаев (об этом далее). Данное правило не распространяется на случаи выдачи государственными образованиями гарантий (поручительств) по обязательствам других лиц.

Во-вторых, Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности. Это, согласно действующему законодательству, природные заповедники (п. 4 ст. 27 **Земельного кодекса**), лесной фонд (ст. 19 **Лесного кодекса**), памятники культуры и некоторые другие виды имущества.

Наряду с названными началами ответственности государственных образований в ГК и других законах определены конкретные случаи их ответственности. Они учитывают особенности договорной и внедоговорной ответственности, а также ответственности за незаконные административно-правовые акты, изданные государственными органами всех уровней.

В ряде статей ГК предусмотрена субсидиарная ответственность государственных образований по обязательствам созданных ими юридических лиц. Такая ответственность наступает по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества

(п. 5 ст. 115), а также по обязательствам учреждения при недостаточности находящихся в его распоряжении денежных средств (п. 2 ст. 120). Аналогичную ответственность несет государство в случае банкротства унитарных предприятий (п. 3 ст. 56).

Ответственность государства наступает в случаях принятия им на себя гарантий (поручительств) по обязательствам других субъектов гражданского права (п. 6 ст. 126 ГК). Порядок предоставления таких гарантий определяется **Бюджетным кодексом** и специальными постановлениями Правительства РФ. Они указывают основания и пределы ответственности по выданной гарантии, которые могут быть и менее суммы обеспечиваемого гарантией денежного обязательства (см. § 8 гл. 24 Учебника).

Принципиальное значение имеет ст. 16 ГК, согласно которой убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом или муниципальным образованием (подробно см. § 3 гл. 3 Учебника).

Особая норма установлена в ст. 1070 ГК в отношении ответственности за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Вред, причиненный такими действиями, возмещается независимо от вины должностных лиц, однако, если он причинен при осуществлении правосудия, то вина судьи должна быть установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

В тех случаях, когда к государству переходит имущество в порядке наследования (по завещанию или как выморочное), оно в пределах стоимости перешедшего к нему имущества отвечает по долгам наследодателя согласно общим правилам наследственного права (ст. 1175, п. 3 ст. 1151 ГК).

Говоря о гражданско-правовой ответственности государства за причиненные убытки, необходимо иметь в виду, что она наступает при наличии общих оснований ответственности, установленных ГК. Это означает, что размер убытков и наличие причинной связи с действиями государства (его органов) должны быть доказаны заявителем требования, а государство в лице представляющего его органа

может ссылаться на отсутствие вины, если законом не предусмотрена его безвиновная ответственность (ст. 401 и 1070 ГК).

Многие нормы действующего законодательства гласят, что при ответственности государства таковую несет его казна, которая в настоящее время, как было отмечено выше, выполняет особые задачи. Согласно разъяснениям ВС РФ и ВАС РФ в случае предъявления гражданином или юридическим лицом требования о возмещении убытков, причиненных в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или их должностных лиц, ответчиком по такому требованию признается Российская Федерация, ее субъект или муниципальное образование в лице соответствующего финансового либо иного уполномоченного органа (п. 12 **Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**). Это разъяснение имеет значение и для других установленных законом случаев ответственности государства.

ГЛАВА 9. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав

Объектами гражданских прав признаются материальные и нематериальные блага либо деятельность по их созданию, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правовые отношения, приобретают гражданские права и обязанности. К объектам гражданских прав закон относит вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информацию; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК).

Очевидно, что по своим свойствам и проявлениям указанные группы объектов различны. Одни существуют в осязаемой форме, другие представляют собой некие действия человека, третьи могут быть восприняты лишь на уровне осознания, эмоционального переживания. В гражданском праве объекты реального и идеального мира объединяют в категории и виды главным образом для того, чтобы установить правовой режим, отражающий сущность, особенности этих объектов, их роль в жизнедеятельности человека и сформировать правила его поведения в отношении этих объектов. Правовой режим объектов гражданских прав — это нормативно установленная совокупность правил, позволяющих определить, может ли тот или иной объект быть предметом сделок и каких именно, по каким основаниям возникают и прекращаются права на него и в каком объеме и пределах они осуществляются.

Объекты гражданских прав подразделяются на *материальные* и *нематериальные* (идеальные). К первой группе относят: вещи; работы и услуги, а также их результаты, имеющие овеществленный либо иной материальный эффект (например, ремонтные работы, услуги по перевозке, хранению вещей); имущественные права требования (такие, как денежные средства на банковском счете, доля в имуществе). Ко второй группе причисляют: результаты творческой деятельности (изобретения, произведения искусства); способы индивидуализации товаров и их производителей (товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и т.д.); личные неимущественные права (право на имя, право на защиту чести и достоинства, право на личную неприкосновенность и др.).

С понятием объектов гражданских прав связано понятие *объектов гражданского оборота*, но эти понятия не тождественны. Большинство, но не все объекты гражданских прав, могут участвовать в обороте. Так, не могут становиться объектами гражданского оборота личные неимущественные права, неотчуждаемые от своего носителя: право на жизнь, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства и др.

Признак *оборотоспособности* объектов гражданских прав, понимаемый как способность выступать предметом гражданско-правовых сделок, является одним из составляющих правового режима этих объектов и может быть положен в основу их классификации.

Большинство объектов гражданских прав являются свободными в обороте: они могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому на основании сделок либо правопреемства (например, при реорганизации юридического лица, в порядке наследования). Это — проявление одного из основных начал гражданского законодательства, сформулированного п. 3 ст. 1 ГК: товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. Ограничения оборотоспособности могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Ограниченно оборотоспособными являются объекты, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо находиться в обороте по специальному разрешению или с соблюдением предусмотренных законом условий. На практике средствами ограничения оборотоспособности объектов гражданских прав служат специальные разрешения — сертификаты, лицензии. К примеру, лишь на основании специальных разрешений осуществляется оборот оружия и боеприпасов¹, наркотических средств и психотропных веществ².

Для некоторых видов объектов гражданских прав средством ограничения оборотоспособности являются введенные специальным законодательством особые правила, определяющие возможность их отчуждения или иного перехода от одного лица к другому. Например, **Лесной кодекс** (ст. 12, 23) запрещает куплю-продажу, залог

¹ См. ст. 7, 9, 9¹, 13 и др. Федерального закона от 13 декабря 1996 г. «Об оружии» // СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5681.

² См. п. 2 ст. 8 Федерального закона от 8 января 1998 г. «О наркотических средствах и психотропных веществах» // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 219.

и совершение других сделок, которые могут повлечь отчуждение участков, как входящих, так и не входящих в лесной фонд; передача в пользование участков леса допускается на основании договора и лесорубочного билета (ордера, лесного билета). Ограничения предусмотрены для оборота земельных участков, занятых особо ценными объектами культурного наследия народов Российской Федерации, объектами, включенными в Список всемирного наследия, историко-культурными заповедниками (п. 5 ст. 27 **Земельного кодекса**), для участков недр (ст. 1² **Закона о недрах**).

Изъятиями из оборота являются объекты, прямо указанные в законе. К ним относятся вещи, которые находятся, как правило, в федеральной собственности и не могут переходить в собственность иных лиц: например, земельные участки, занятые зданиями, строениями и сооружениями, в которых размещены для постоянной деятельности Вооруженные Силы РФ, другие войска, воинские формирования и органы; земельные участки, занятые объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ. Изъятии из оборота и запрещены законодательством вещи: поддельные денежные знаки, аналоги наркотических средств, самодельное оружие и т.п.

Большинство гражданских правоотношений носят имущественный характер, т.е. складываются по поводу *имущества*. Содержание используемого в гражданском законодательстве понятия имущества может быть различным, его необходимо устанавливать применительно к конкретной норме. К примеру, понятие имущества субъекта гражданского права в широком смысле охватывает всю совокупность принадлежащих ему вещей, имущественных прав и обязанностей. В таком широком смысле понятие имущества используется в п. 2 ст. 132 ГК, определяющем состав имущества предприятия.

В более узком смысле понятие имущества используется, к примеру, в наследственном праве: в состав наследуемого имущества входят вещи, имущественные права и обязанности наследодателя, за исключением тех, которые неразрывно связаны с его личностью; личные неимущественные права и другие нематериальные блага не входят в состав наследуемого имущества (ст. 1112 ГК). В ряде норм гражданского законодательства понятие имущества употребляется для обозначения совокупности вещей и имущественных прав (п. 1 ст. 56 ГК) либо даже только вещей (п. 2 ст. 15, п. 2 ст. 46, ст. 301-303, 305, 307 ГК).

§ 2. Вещи как объекты гражданских прав

Вещами в гражданском праве признаются предметы материального мира, представляющие ценность для человека, способные удовлетворять потребности субъектов гражданских правоотношений, выступать предметом товарообмена. Вещи являются наиболее распространенным видом объектов гражданских прав.

Вещь может быть создана человеком либо иметь природное происхождение. Как объекты материального мира вещи являются осязаемыми, обладают, в зависимости от их вида, определенными характеристиками: массой, площадью, объемом, расположением в пространстве, внешними признаками и т.д. Вещами в гражданско-правовом смысле являются объекты, ценность которых человеком осознана и на которые он может оказывать влияние, управлять. Объекты, которые человек на данном этапе развития не в состоянии освоить, контролировать, оценить, сделать предметом оборота, к вещам с правовой точки зрения не относятся — они не вовлекаются в сферу гражданско-правового регулирования (например, космические объекты: планеты, звезды, кометы). Вещи также характеризуются той или иной степенью обособленности, которая может быть и результатом человеческих усилий, например атмосферный азот не является вещью, но помещенный в специальную емкость жидкий азот подчиняется правовому режиму вещей.

Понятие вещей в юридическом смысле отличается от общеупотребительного. Так, режим вещей установлен гражданским правом для живых существ (диких и домашних животных), земельных участков и обособленных водных объектов, квартир в жилых домах, добытых и используемых человеком энергетических ресурсов и сырья. Помимо естественных свойств, вещи различаются также по своему целевому и экономическому назначению, потребительской ценности. Правовой режим той или иной группы вещей отражает эти различия и позволяет классифицировать вещи по различным основаниям.

1. Движимые и недвижимые вещи. Это различие, не признаваемое гражданским законодательством советского периода, получило законодательное закрепление сначала в Законе РСФСР от 24 декабря 1990 г. «О собственности в РСФСР»¹, а ныне — в ГК и принятых в соответствии с ним законах.

¹ Ведомости РСФСР. 1990. № 30. Ст. 416.

Разграничивая движимые и недвижимые вещи, законодатель прежде всего исходит из их естественных свойств. К недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения, объекты незавершенного строительства (п. 1 ст. 130 ГК).

Определяющим признаком, позволяющим отнести объект к недвижимому имуществу, является, таким образом, его прочная связь с землей. Причем не играет роли, имеет ли вещь природное происхождение или создана руками человека, возвышается ли она над поверхностью земли (здания, сооружения), является ли частью, разновидностью самой этой поверхности (земельные участки, водные объекты) либо скрыта в глубине земли (участки недр, туннели и станции метрополитена).

При отсутствии прочной связи с землей объект недвижимостью не является. Так, не относятся к недвижимому имуществу сборные, передвижные павильоны, не имеющие фундамента; саженцы деревьев. Растущий в тайге лес подчиняется правовому режиму недвижимости, а срубленные деревья становятся движимым имуществом.

Ряд объектов, не имеющих связи с землей, также подчинены законом правовому режиму недвижимого имущества: это подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Причиной отнесения этих объектов к недвижимости являются особые полезные свойства, обуславливающие необходимость более жесткой правовой регламентации возникающих по поводу них отношений.

Правовой режим недвижимости может быть распространен законом и на иные объекты, не имеющие непосредственной связи с землей. Например, законами к объектам недвижимости отнесены квартиры, комнаты в квартирах, иные жилые помещения в жилых домах и других строениях, пригодные для постоянного и временного проживания (п. 1 ст. 16 **Жилищного кодекса**); нежилые помещения, расположенные в зданиях и сооружениях (ст. 1 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**).

Особым объектом недвижимости ст. 132 ГК называет *предприятие* как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Он включает все виды

имущества, предназначенные для работы предприятия, в том числе земельные участки, здания, строения, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором. Предприятие по смыслу данной нормы является объектом права. Это понятие не следует смешивать с другим значением указанного термина, используемого для фирменного наименования унитарных предприятий — субъектов права (ст. 113-115 ГК).

Предприятие как объект недвижимого имущества выступает объектом оборота как единое целое. Возможно, однако, совершение сделок и в отношении отдельных составляющих этого объекта. Совершение сделки с предприятием как имущественным комплексом не влияет на существование самого юридического лица, которому этот комплекс принадлежит. Например, при продаже предприятия юридического лица — должника в ходе применения процедур банкротства само юридическое лицо продолжает существовать, а вырученные от продажи его предприятия средства включаются в состав имущества должника (ст. 110 **Закона о банкротстве**).

Понятия и перечня движимого имущества гражданское законодательство не содержит. В этом нет необходимости, поскольку определено, что вещи, не отнесенные законом к недвижимому имуществу, являются движимыми (п. 2 ст. 130 ГК). К движимым вещам, таким образом, относятся деньги, ценные бумаги, иные материальные объекты гражданских прав, прежде всего, разного рода товары, вещи бытового и индивидуального пользования.

Особенность правового режима *недвижимого имущества* состоит в том, что сделки с ним должны заключаться в письменной форме, а вещные права на него, как и ограничения, возникновение, переход и прекращение этих прав, подлежат государственной регистрации (п. 1 ст. 131 ГК, п. 1 ст. 4 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**).

Государственная регистрация есть акт, который признает и подтверждает возникновение, ограничение (обременение), переход или прекращение вещных прав на недвижимое имущество, а также акт, который придает юридическую силу ряду сделок с таким имуществом (п. 1 ст. 2 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**). Государственная регистрация имеет правоустанавливающее

значение, т.е. права на недвижимое имущество возникают с момента их государственной регистрации. Государственная регистрация осуществляется специально уполномоченными органами — создаваемыми в системе Министерства юстиции Российской Федерации учреждениями юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним (п. 1 ст. 131 ГК, ст. 9 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**). Государственная регистрация производится путем внесения соответствующей записи в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним. В подтверждение регистрации правообладателю выдается свидетельство.

Государственная регистрация недвижимого имущества обладает свойством публичной достоверности: зарегистрированное право с момента его регистрации считается юридически действительным, и субъекты при совершении сделок могут доверять сведениям, внесенным в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Любые субъекты могут получить информацию о принадлежности и правах на объект недвижимости из Реестра по запросу. Правообладатель, в свою очередь, вправе получать информацию о том, какие лица запрашивали сведения о принадлежащем ему объекте недвижимого имущества.

Государственная регистрация некоторых видов недвижимого имущества производится в порядке, установленном специальными законами, — **Закон о государственной регистрации прав на недвижимость** на них не распространяется (п. 1 ст. 4 названного Закона). Например, гражданские воздушные суда регистрируются в Государственном реестре гражданских воздушных судов РФ (ст. 33 **Воздушного кодекса**). Морские суда — в Государственном судовом реестре, в судовой книге или бербоут-чартерном реестре (ст. 33 **КТМ**).

Наряду с государственной регистрацией в случаях, предусмотренных законом, производится специальная регистрация или учет отдельных объектов недвижимого имущества. Так, органы технической инвентаризации осуществляют технический учет объектов недвижимого имущества¹. Органы государственного земельного кадастра ведут государственный кадастровый учет земельных участков

¹ См. Положение об организации в Российской Федерации государственного технического учета и технической инвентаризации объектов капитального строительства, утвержденное постановлением Правительства РФ от 4 декабря 2000 г. // СЗ РФ. 2000. № 50. Ст. 4901.

и вносят сведения о них в Единый государственный реестр земель¹. Специальная регистрация (регистрационный учет) возможна и в отношении объектов движимого имущества. К примеру, специальной (государственной) регистрации подлежат транспортные средства². Однако специальная регистрация (учет) по своим правовым последствиям не приравнивается к государственной регистрации прав на недвижимое имущество и не служит основанием возникновения, перехода, прекращения прав на соответствующие объекты.

Принадлежность вещи к движимому или недвижимому имуществу влияет на правовое регулирование связанных с ней отношений в рамках различных институтов гражданского права. Например, по-разному обращается взыскание на движимое и недвижимое имущество, являющееся предметом залога (пп. 1, 2 ст. 349 ГК), имеются особенности определения предмета в договорах купли-продажи, аренды объектов недвижимого имущества по сравнению с общими правилами об этих договорах (ст. 554, п. 1 ст. 654 ГК).

2. Вещи, определенные родовыми признаками, и индивидуально-определенные вещи. Индивидуально-определенными всегда являются недвижимые вещи, а также вещи уникальные, единственные в своем роде (например, картина М. Врубеля «Царевна-лебедь», икона А. Рублева «Троица», скульптура М. Антокольского «Иван Грозный»). Вещи, определяемые мерой, весом, числом, являются родовыми.

Грань между индивидуально-определенными и родовыми вещами не является незыблемой, раз и навсегда установленной. Статус вещи как индивидуально-определенной или родовой во многом зависит от того, предметом каких отношений она выступает. Субъекты этих отношений могут своей волей индивидуализировать вещь, выделив ее из числа родовых, к примеру, при необходимости совершения с ней сделки. Так, автомобили марки «Волга» являются родовыми вещами, а приобретаемый лицом автомобиль «Волга» с определенным номером и цветом кузова — индивидуально-определенной вещью. Покупатель может выделить из всего объема зерна, имеющегося у продавца, необходимую ему часть и поместить в определенную упаковку (мешки, ящики) с тем, чтобы

¹ См.: ст. 70 **Земельного кодекса**; Федеральный закон от 2 января 2000 г. «О государственном земельном кадастре» // СЗ РФ. 2000. № 2. Ст. 149.

² Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. «О государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации» // СЗ РФ. 1994. № 17. Ст. 1999.

приобрести именно выбранное зерно; такое зерно может быть названо индивидуально-определенной вещью. Индивидуально-определенная вещь в той или иной сделке может выступать как вещь, определяемая родовыми признаками. К примеру, принципал может поручить агенту приобрести для него конкретную указанную им автомашину (индивидуально-определенную вещь), а может — любую из автомашин, отвечающих определенному набору характеристик (родовую вещь).

Юридическое значение различия индивидуально-определенных и родовых вещей состоит в том, что индивидуально-определенные вещи являются незаменимыми: их гибель прекращает обязательство должника по передаче вещей кредитору ввиду невозможности исполнения. Гибель родовой вещи обязательство не прекращает: исходя из принципа, имеющего корни в римском праве, «род не может погибнуть»; передаче в таком случае подлежит такое же количество вещей того же рода и качества. Если предметом сделки является родовая вещь, то независимо от того, какая именно из существующей совокупности вещей будет передана по этой сделке, обязательство будет считаться надлежаще исполненным. Если же предметом обязательства является индивидуально-определенная вещь, надлежащим его исполнением будет признана передача именно этой вещи. Лишь индивидуальные вещи могут быть истребованы у обязанного лица в натуре посредством иска, основанного на обязательстве, или вещно-правового (виндикационного) иска.

3. Потребляемые и непотребляемые вещи. Это деление также условно. «Вечных» вещей практически не существует, поэтому нужно учитывать, что указанное различие носит исключительно юридический характер.

Потребляемые вещи в процессе эксплуатации (как правило, однократного использования) полностью утрачивают свои потребительские свойства — уничтожаются либо преобразуются в качественно иную вещь. Например, продукты питания в процессе их потребления уничтожаются (перестают существовать); стройматериалы в процессе строительства дома, удобрения после внесения их в почву утрачивают свое самостоятельное существование и становятся частью дома, частью почвы. Непотребляемые вещи долгое время сохраняют свои потребительские свойства и утрачивают их постепенно (амортизируются). К непотребляемым вещам относится все

недвижимое имущество, а также многие движимые вещи: автомобиль, мебель, телефонный аппарат, компьютер и др.

Отнесение вещей к потребляемым или непотребляемым предопределяет возможность их выступать предметом тех или иных отношений. Предметом договора займа могут являться лишь родовые потребляемые вещи (ст. 807 ГК), в то время как предметом договора аренды — индивидуально-определенные непотребляемые вещи (ст. 607, 689 ГК).

4. Делимые и неделимые вещи. Как объекты материального мира в физическом смысле вещи делимы. Однако в гражданском праве классификация вещей является юридической, т.е. определяет правовой режим вещей, а не выявляет их естественные свойства.

Делимой признается вещь, которая может быть разделена на части, способные к использованию для той же цели, что и первоначальная вещь. Неделимой является вещь, которая не может быть разделена на самостоятельные части без того, чтобы не утратить своего назначения. К примеру, рояль, стиральная машина, калькулятор, конечно, могут быть разобраны по частям, но при этом их назначение будет утрачено — части не смогут использоваться в тех же целях, в каких использовались целые вещи.

Различие между делимыми и неделимыми вещами имеет значение при определении солидарного характера обязательства (ст. 322 ГК) или же при разделе общей собственности и выделе доли (ст. 252 ГК): делимая вещь разделяется между участниками общей собственности, в то время как неделимая вещь передается одному из них, а он выплачивает другим компенсацию стоимости их долей.

Юридически неделимыми считаются *сложные* вещи. Сложной является вещь, образуемая из разнородных вещей, предполагающих их использование по общему назначению (ст. 134 ГК). Примерами являются мебельный или ювелирный гарнитур, сервиз. Поскольку сложная вещь с юридической точки зрения является неделимой, сделка, совершенная по поводу сложной вещи, как правило, распространяется на все ее составные части. Передача в пользование комплекта мягкой мебели означает, что пользователю переданы все вещи, входящие в этот комплект (кресла, диваны). Обязательство по передаче сложной вещи будет считаться исполненным лишь с момента передачи последнего предмета, входящего в ее состав.

Однако поскольку составляющие сложной вещи вполне могут использоваться и отдельно друг от друга, стороны в договоре вправе

предусмотреть, например, передачу отдельных объектов, входящих в ее состав, т.е. установить делимость сложной вещи.

5. Главная вещь и принадлежность (ст. 135 ГК) являются разнородными вещами, отделимыми друг от друга. При этом вещь, называемая принадлежностью, предназначена для обслуживания главной вещи, имеющей самостоятельное значение. Принадлежность призвана обеспечивать целостность, сохранность главной вещи либо возможность ее эффективного использования (к примеру, футляр для очков, рама для картины). Принадлежность связана с главной вещью общим назначением и следует судьбе главной вещи. Это означает, что по сделке, согласно которой передается главная вещь, должны быть переданы и все ее принадлежности, и, если стороны не оговорили иное, считается, что цена, указанная в договоре, включает цену и главной вещи, и ее принадлежностей. Однако стороны своим соглашением могут изменить правило о следовании принадлежности судьбе главной вещи, условившись, что передаче подлежит только главная вещь или только принадлежность.

Необходимо различать принадлежности, существующие самостоятельно, отдельно от главной вещи, и составные (комплектующие), а также запасные части. Составные, комплектующие части конструктивно связаны с самой вещью, формируют ее (к примеру, руль велосипеда, клавиши рояля). Запасные части используются для замены нуждающихся в этом составных частей, права на них приобретаются независимо от основной вещи. К примеру, струны гитары являются составной частью этого инструмента и при необходимости могут быть заменены запасным комплектом струн.

6. Одушевленные предметы материального мира. В ряде случаев предметом гражданских правоотношений могут выступать живые существа — домашние, прирученные либо дикие животные (*одушевленные объекты*). К ним применяются общие правила об имуществе, если законом или иными правовыми актами не установлено иное (ст. 137 ГК). Иные правила установлены законом с учетом естественной специфики таких объектов гражданских прав и необходимости следования нормам морали при обращении с ними. Так, гражданское законодательство устанавливает запрет жестокого обращения с животными, противоречащего принципам гуманности. Несоблюдение этого запрета является основанием для отказа судом в защите прав в отношении принадлежащего нарушителю животного (п. 2 ст. 10 ГК), а также для прекращения таких

прав путем принудительного выкупа животного (ст. 241 ГК). В Российской Федерации действуют и специальные законы, иные правовые акты, направленные на защиту и охрану животного мира, являющегося частью живой природы¹.

7. В процессе нахождения в гражданском обороте и эксплуатации (использования) вещи могут приносить какие-либо поступления, вещественный либо денежный прирост. В зависимости от характера этих поступлений и способа их получения они именуются *плодами*, *продукцией* или *доходами*. Плоды являются естественным результатом развития растений, животных (урожай фруктовых или ягодных деревьев и кустарников, приплод домашнего скота, молоко коров, яйца птицы). Продукцией называют имущество, полученное в результате целенаправленной производственной деятельности (переработанное сырье, полуфабрикаты, готовая продукция). Доходами — денежные и иные поступления, которые приносит имущество, находясь в гражданском обороте (арендная плата, проценты по вкладу, дивиденды и др.). В ряде случаев понятие «доходы» следует толковать расширительно и понимать под ними все полученные от использования вещи поступления (см., например, ст. 303 ГК).

Статья 136 ГК устанавливает общее правило, согласно которому плоды, продукция и доходы от использования имущества принадлежат лицу, использующему имущество на законном основании (собственник, арендатор и т.д.). Однако законом, иными правовыми актами или договором могут быть предусмотрены исключения из этого правила, т.е. плоды, продукция и доходы могут являться и самостоятельными объектами сделок. Такие правила содержатся, к примеру, в ст. 346 ГК, оставляющей (как общее правило) право получения плодов, продукции и доходов от заложенного имущества за его собственником, но не залогодержателем.

§ 3. Деньги

Деньги (ст. 140 ГК) признаются одним из объектов гражданских прав, специфика которого обусловлена, прежде всего, той экономической функцией, которую они выполняют. В гражданском обороте деньги выступают, во-первых, в роли эквивалента стоимости вещей в возмездных гражданско-правовых обязательствах; в этом случае они

¹ См., например, Федеральный закон от 24 апреля 1995 г. «О животном мире» // СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1462.

существуют в абстрактной форме. Во-вторых, будучи средством расчетов (средством платежа), деньги являются средством исполнения денежных обязательств. В-третьих, деньги могут быть самостоятельным предметом гражданско-правового обязательства (например, договор займа, кредита).

Правовые основы выпуска и обращения денег, а также их использования в обороте заложены в Конституции РФ, в **Законо о ЦБР**, иных законах и других нормативных правовых актах.

Как объекты материального мира (вещи) деньги существуют в виде денежных знаков: бумажных (банкнот, банковских билетов) или металлических (монет) — и являются объектом права собственности. Выпуск денег в обращение (эмиссия) — монопольное право Центрального банка РФ (Банка России), предоставленное ему законом (п. 4 ст. 4, ст. 29 **Закона о ЦБР**). Банкноты и монеты Банка России являются безусловным обязательством Банка России и обеспечиваются всеми его активами (ст. 30 **Закона о ЦБР**). Денежные обязательства должны быть выражены в рублях (п. 1 ст. 317 ГК). Расчеты путем непосредственной передачи денежных знаков именуются наличными. Чтобы не допустить увеличения находящейся в обороте денежной массы, установлен максимальный размер суммы, в пределах которой расчеты могут производиться в наличной форме юридическими лицами по одной сделке: 60 тыс. руб.¹ Предельная сумма наличных расчетов для граждан не установлена.

Другой формой существования денег являются денежные средства на счетах в банках и иных кредитных учреждениях. В этом случае деньги существуют не в вещественной форме, а в виде записей на счетах, расчеты производятся путем изменения указанных записей и именуются безналичными. Запись о находящейся на счете определенной денежной сумме, по существу, подтверждает наличие обязательственного права владельца счета по отношению к банку, в котором счет открыт. Правила безналичных расчетов установлены подзаконными нормативными актами².

¹ Указание Центрального банка РФ от 14 ноября 2001 г. № 1050-У «Об установлении предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке» // Вестник Банка России. 2001. № 69.

² См. Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденное указанием Центрального банка РФ от 3 октября 2002 г. № 2-П // Вестник Банка России. 2002. № 74.

Деньги относятся к движимым, родовым, заменимым и делимым вещам. Это объясняется тем, что сущность и ценность денег заключаются не в их материально-вещественной форме, а в той сумме, которая этой формой выражается. В то же время денежные знаки могут выступать и в качестве индивидуально-определенных вещей, например, если они являются предметом коллекционирования либо индивидуализированы посредством специальных отметок, фиксации номеров купюр (к примеру, выступают в качестве вещественных доказательств). В этих случаях деньги становятся неделимыми, незаменимыми вещами и могут быть предметом договоров купли-продажи, мены, объектом истребования по виндикационному иску (ст. 301 ГК).

В случаях, в порядке и на условиях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, на территории Российской Федерации может использоваться и иностранная валюта (п. 2 ст. 140, п. 3 ст. 317 ГК). Ее оборот регулируется, прежде всего, ст. 82 **Закона о ЦБР**, ст. 9 **Закона о валютном регулировании**, согласно которым использование иностранной валюты в качестве средства платежа допускается только в случаях, предусмотренных законом.

Особой группой объектов гражданских прав являются валютные ценности, что обусловлено необходимостью специального правового регулирования связанных с ними отношений, обеспечения защиты рубля и иными публично-правовыми целями. Виды имущества, признаваемого валютными ценностями, определены **Законом о валютном регулировании** (ст. 141 ГК). К ним, помимо иностранной валюты (денежных знаков и средств на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах), относятся также внешние ценные бумаги. Порядок совершения сделок с валютными ценностями, иных валютных операций установлен специальным законодательством. Покупка и продажа иностранной валюты в Российской Федерации производятся через уполномоченные банки в порядке, определенном Центральным банком РФ¹.

¹ См.: п. 1 ст. 11 **Закона о валютном регулировании**; инструкцию Центрального банка РФ от 28 апреля 2004 г. «О порядке открытия, закрытия, организации работы обменных пунктов и порядке осуществления уполномоченными банками отдельных видов банковских операций и иных сделок с наличной иностранной валютой и валютой Российской Федерации, чеками (в том числе дорожными чеками), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте, с участием физических лиц» // Вестник Банка России. 2004. № 33.

§ 4. Результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации юридического лица, информация

1. Результаты интеллектуальной (творческой) деятельности. Такие результаты имеют нематериальную природу — они могут быть лишь осмыслены, восприняты интеллектуально или эмоционально, но не осязаемы. Однако они получают и вещественное воплощение в различных материальных носителях — предстают в виде чертежа, устройства, вещества, картины, скульптуры, киноплёнки, изображения товарного знака и т.д. В случае уничтожения чертежа воплощенное в нем техническое решение продолжает существовать в идеальном мире, а при передаче чертежа в собственность другому лицу это решение остается результатом интеллектуальной деятельности его создателя. Создатель во всех этих случаях остается автором созданного им изобретения, несмотря на утрату прав на его вещественное воплощение. В связи с этим важно различать сам нематериальный объект и объект, в котором он овеществлен, т.е. получил свое материальное, предметное выражение.

К объектам интеллектуальной (творческой) деятельности относят: произведения науки, литературы, искусства; объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы); средства индивидуализации юридического лица, выпускаемой им продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара и др.).

Получив вещественное, предметное воплощение, объект интеллектуальной собственности становится потенциально доступным для использования неограниченным кругом лиц. Музыкальное произведение, выраженное в нотном тексте, может воспроизвести любое лицо, знающее нотную грамоту и обладающее навыками игры на музыкальном инструменте, перед любой аудиторией. Сам нотный текст может быть скопирован, переписан, передан какому-либо лицу. Конечно, основной ценностью для композитора является не лист бумаги, на котором написан нотный текст, а созданное им музыкальное произведение и право считать это произведение своим и использовать его по своему усмотрению. Защитить это право невозможно посредством защиты вещного права на бумагу с нотным текстом.

Поскольку результаты интеллектуального, творческого труда имеют нематериальную природу, к ним неприменимы многие нормы, относящиеся к вещам (прежде всего, нормы о праве собственности, иных вещных правах и способах их защиты). В законодательстве для них установлен специальный правовой режим исключительных прав (интеллектуальной собственности). В ГК имеется ряд общих норм об интеллектуальной собственности (ст. 128, 138), а также нормы об использовании исключительных прав при совершении некоторых сделок (ст. 340, 656, 1013). Подробное регулирование дает законодательство об: авторском праве, смежных правах, патентном праве, праве на фирменное наименование, товарные знаки.

Исключительными правами на результаты интеллектуальной (творческой) деятельности обладает субъект такой деятельности, а остальные могут использовать эти результаты только с согласия правообладателя и в предусмотренных законом случаях. Предметы материального мира, в которых воплощены эти результаты, подчиняются правовому режиму вещей, и права на них возникают, переходят и прекращаются в общем порядке.

Защита прав обладателей интеллектуальной собственности осуществляется с помощью режима охраноспособности объектов исключительных прав. Ряд объектов интеллектуальной собственности приобретают статус охраноспособных уже с момента воплощения в какой-либо объективной форме (к примеру, произведения живописи, скульптуры, литературы), другие — с момента их регистрации уполномоченными органами и выдачи охранных документов (например, изобретения, полезные модели, товарные знаки и знаки обслуживания).

2. Информация. Под информацией понимаются сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. Информация является объектом нематериальным, при этом ее фиксация может производиться на материальных носителях — бумажных, магнитных и иных. Ее особенность в том, что она может свободно и неограниченно распространяться, обращаться, использоваться, воплощаться в различных формах, потребляться, причем это не влияет на ее свойства.

Информация может быть результатом целенаправленного интеллектуального труда (результатом интеллектуальной деятельности). Однако под информацией как особым видом объектов гражданских прав, отличным от результатов интеллектуальной (творческой) деятельности, понимаются сведения (знания), которые не подпадают

под правовой режим охраны норм авторского, патентного или иного специального законодательства¹.

Свободный доступ к информации может ограничиваться в случае, если она представляет собой сведения, являющиеся служебной или коммерческой тайной, в связи с чем такая информация подчиняется специальному режиму охраны. Для отнесения информации к служебной или коммерческой тайне должны иметься следующие условия: (1) информация представляет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, (2) к ней нет свободного доступа на законном основании и (3) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (п. 1 ст. 139 ГК).

Понятия коммерческой тайны (конфиденциальности) и сведений, составляющих коммерческую тайну (т.е. информации, в отношении которой ее обладателем введен режим коммерческой тайны), разграничены в **Законе о коммерческой тайне** (ст. 3). Положения этого Закона не распространяются на сведения, в установленном порядке отнесенные к государственной тайне, в отношении которых применяются положения законодательства РФ о государственной тайне, определяющего специальный порядок передачи, защиты и допуска к таким сведениям.

Сведения, составляющие коммерческую тайну, как правило, определяются хозяйствующими субъектами, которые сами устанавливают, какие именно сведения имеют для них коммерческую ценность. К таким сведениям, как правило, относятся секреты производства, или «ноу-хау» (от англ. «know how» — «знаю как»), т.е. разного рода технологические приемы, решения, разработки, способы изготовления, знания, позволяющие обладателю решать производственные, коммерческие задачи и выделиться в конкурентной среде.

В отличие от этого, сведения, составляющие служебную тайну, зачастую определяются законодательством, регулирующим те или иные виды деятельности: страховую, банковскую, медицинскую, аудиторскую и др. Под такими сведениями понимается информация, относящаяся, к примеру, к страхователям и застрахованным лицам, владельцам счетов и вкладчикам, пациентам, клиентам, конфиденциальность которой субъект деятельности, связанной с возможностью

¹ См. п. 2 ст. 1, ст. 2 Федерального закона от 20 февраля 1995 г. «Об информации, информатизации и защите информации» // СЗ РФ. 1995. № 8. Ст. 609.

доступа к соответствующей информации, обязан сохранять по роду своей деятельности.

Обладатель коммерческой информации вправе устанавливать, изменять и отменять режим коммерческой тайны, разрешать доступ к ней и требовать от лиц, получивших доступ к информации законным путем, соблюдения обязанностей по сохранению ее конфиденциальности (ст. 7 **Закона о коммерческой тайне**). Правообладатель вправе распорядиться своим исключительным правом на коммерческую информацию, к примеру, уступив его в рамках договора коммерческой концессии (п. 1 ст. 1027 ГК) либо по лицензионному договору. Условия, относящиеся к охране коммерческой тайны, могут содержаться в договорах подряда (ст. 727 ГК), договорах на выполнение научно-исследовательских или опытно-конструкторских работ (ст. 771 ГК), договорах о создании хозяйственных обществ.

Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом или иными правовыми актами (п. 1 ст. 139 ГК). В настоящее время перечень таких сведений дан в ст. 5 **Закона о коммерческой тайне**.

Сведения, в отношении которых обладателем приняты меры по сохранению конфиденциальности (установлен режим коммерческой тайны), должны предоставляться их обладателями по требованию органов власти, управления, контролирующих и правоохранительных органов, иных органов и организаций, обладающих соответствующим правом, предусмотренным действующим законодательством.

В случае, если информацию, относящуюся к коммерческой или служебной тайне, использовало лицо, получившее ее незаконными методами, права обладателя этой информации подлежат защите, как правило, в виде возмещения убытков. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору (п. 2 ст. 139 ГК). Законом предусмотрена возможность применения к нарушителю правового режима коммерческой тайны мер уголовно-правового характера.

Лицо, получившее информацию самостоятельно, добросовестно, законными методами (например, путем исследований, систематических наблюдений, иной законной деятельности), считается законным ее обладателем, даже если содержание полученной информации

совпадает с содержанием информации, составляющей коммерческую тайну, обладателем которой является другое лицо.

§ 5. Работы. Услуги

Самостоятельную группу объектов гражданских прав составляют работы и услуги, представляющие собой юридически значимые действия субъектов гражданского права. Именно действия третьих лиц, а не вещи, составляют в целом ряде случаев предмет интереса участников имущественного оборота.

Под работами понимают действия, направленные на достижение материального результата, отделимого от самих действий, тогда как услугой считается деятельность, полезный эффект которой, даже если он имеет материальную форму, не может быть отделен от самих действий. К примеру, работа подрядчика, изготавливающего вещь, имеет своим материальным результатом вещь, изготовление которой ему поручил заказчик. Сама работа вполне отделима от того конечного результата, на достижение которого направлена, поэтому как работа, так и ее материальный результат могут считаться объектами гражданских прав. В отличие от этого, услуга хранителя или перевозчика представляет ценность сама по себе: именно факт оказания услуги удовлетворяет юридически значимый интерес, а ее материальный результат выделен быть не может. Кроме того, результат оказания услуги, являясь неотделимым от самой услуги, потребляется одновременно с ее оказанием, результат же работы используется и потребляется, как правило, после окончания работы.

Среди видов работ ГК выделяет подрядные работы (в их числе — бытовой, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ) и работы по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Услуги подразделяются на фактические (например, перевозка, хранение), юридические (комиссия, поручение), а также комплексные — включающие элементы фактических и юридических услуг (транспортная экспедиция, агентирование, доверительное управление имуществом).

Правовой режим конкретных видов работ и услуг установлен нормами ГК и иных нормативных правовых актов.

§ 6. Нематериальные блага

К объектам гражданских прав ГК относит такие нематериальные блага, принадлежащие человеку от рождения или в силу закона, как

жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна; за гражданами признаются право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя и иные права и свободы (ст. 150 ГК).

Все эти объекты права объединяет совокупность общих черт: отсутствие материального содержания, невозможность имущественной оценки, а также неразрывная связь с личностью и неотчуждаемость от нее. В связи с этим гражданско-правовое регулирование отношений по поводу указанной категории объектов сводится в основном к обеспечению их защиты (п. 2 ст. 2 ГК).

Нематериальные блага становятся объектами особой категории субъективных прав — личных неимущественных прав. К примеру, носитель имени обладает личным неимущественным правом на имя. Ввиду неотделимости этих благ от носителя они, напомним, не являются объектами гражданского оборота.

Обладание перечисленными нематериальными благами может порождать имущественные последствия лишь в случае, если соответствующее субъективное право нарушено. Вообще же личные неимущественные права, возникающие в отношении этих объектов, не связаны с имущественными.

Личные неимущественные права могут возникать и в отношении нематериальных объектов иного рода — объектов интеллектуальной собственности. Однако обладание личными неимущественными правами в отношении таких объектов сопровождается наличием прав имущественного характера. К примеру, право авторства позволяет его обладателю использовать объект авторского права в имущественном обороте. Право на фирму и иные исключительные права в определенных случаях могут быть переданы иным лицам. В рамках договора купли-продажи предприятия может быть отчуждено право на фирменное наименование, товарный знак и др. — п. 2 ст. 559 ГК, по договору коммерческой концессии эти права могут быть переданы в пользование — п. 1 ст. 1027 ГК.

Нематериальными благами, а также личными неимущественными правами обладают как граждане, так и юридические лица. Так, деловой репутацией может обладать как физическое, так и юридическое лицо. Право на жизнь и здоровье принадлежит каждому физическому лицу от рождения.

Специфика объектов личных неимущественных прав предопределяет особенности их защиты. Нематериальные блага защищаются

в соответствии с ГК и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (ст. 12 ГК) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения (п. 2 ст. 150 ГК). Например, общие способы защиты гражданских прав — возмещение убытков и компенсация морального вреда (физических и нравственных страданий) применимы и в случаях нарушения неимущественных прав. Причинение вреда здоровью влечет возникновение права на возмещения указанного вреда, компенсацию дополнительных расходов по восстановлению здоровья (п. 1 ст. 1085 ГК), а также возможность компенсации морального вреда. Для защиты чести, достоинства, деловой репутации, нарушенных распространением порочащих сведений, носитель этих нематериальных благ вправе заявить специальный иск — об опровержении этих сведений (п. 1 ст. 152 ГК), а также потребовать возмещения морального вреда. Правила, регулирующие компенсацию морального вреда в связи с распространением сведений, порочащих деловую репутацию гражданина, применяются и в случаях распространения таких сведений в отношении юридического лица¹.

Несмотря на неотчуждаемость этих нематериальных благ и личных неимущественных прав, их осуществление и защита могут в случаях и в порядке, предусмотренных законом, реализовываться не самим правообладателем, а иными лицами. Например, родственники умершего имеют право на защиту его чести и достоинства (п. 1 ст. 152 ГК).

Защита личных неимущественных прав осуществляется не только в рамках отрасли гражданского права, но также обеспечивается нормами конституционного, уголовного и административного права.

¹ См. п. 15 постановления Пленума ВС РФ от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» // Бюллетень ВС РФ. 2005. № 4.

ГЛАВА 10. ЦЕННЫЕ БУМАГИ

Переход Российской Федерации к рыночным отношениям обусловил распространение и широкое использование в экономике страны ценных бумаг разного вида, которые являются ныне важным и практически удобным инструментом во многих сферах имущественного оборота, прежде всего, при кредитовании и расчетах. Ценные бумаги способны упрощать и ускорять имущественный оборот, а в ряде случаев дают их владельцам дополнительные гарантии.

Основы правового регулирования ценных бумаг определяет гл. 7 ГК. Более подробно выпуск и обращение ценных бумаг регулируются **Законом о рынке ценных бумаг, Законом об акционерных обществах**, иными законами и нормативными актами о ценных бумагах отдельных видов. Изданы разъяснения Пленумов ВС РФ и ВАС РФ о применении норм законодательства о ценных бумагах, которые будут названы в последующих параграфах настоящей главы.

§ 1. Понятие и свойства ценных бумаг

ГК содержит легальное определение ценной бумаги. *Ценной бумагой* является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК).

Возникновение таких объектов гражданских прав, как ценные бумаги, было вызвано необходимостью включения в оборот объектов не вещественного характера — имущественных прав. Использование ценных бумаг позволяет повысить оборотоспособность материальных объектов гражданских прав, поскольку не требует совершения действий непосредственно с вещами — достаточно передать бумагу, чтобы передать право на вещь. Ценные бумаги способны в некоторой степени выступать заменителем денег или средством кредита — вместо погашения долга в денежной форме могут быть переданы ценные бумаги на сумму долга.

Ценной бумагой документ является лишь в случае, если такой статус придается ему законом. К примеру, не служит ценной бумагой долговая расписка, удостоверяющая наличие и размер долга по договору займа. Ценная бумага, являясь вещью, обладает ценностью не в силу ее естественных свойств, а в связи с закреплением в ней определенного права.

Ценные бумаги относятся к движимым, неделимым вещам и могут являться либо родовыми, либо индивидуально-определенными вещами. Легальное определение ценной бумаги, содержащееся в ст. 142 ГК, позволяет выделить признаки такого объекта гражданских прав.

Во-первых, ценная бумага должна соответствовать предусмотренным законом либо в установленном им порядке требованиям к ее форме и реквизитам. Требования к форме и реквизитам устанавливаются применительно к каждому виду ценной бумаги.

Под требованиями к форме ценной бумаги понимают правила о способе фиксации удостоверяемых ею прав. В традиционном понимании ценная бумага представляет собой документ, в котором указаны удостоверяемые бумагой права, т.е. она существует в мире вещей. Однако в настоящее время с расширением возможностей бездокументарной формы фиксации информации (ее закрепления на магнитных, электронных носителях) получают все большее распространение бездокументарные ценные бумаги. Они существуют в форме записей на лицевом счете, открытом ее владельцу в системе реестра владельцев ценных бумаг, или на специальном счете (счете депо) в депозитарии (ст. 28 **Закона о рынке ценных бумаг**). На такую фиксацию имеет право лицо, получившее специальную лицензию. Лицо, осуществляющее бездокументарную фиксацию прав, выдает обладателю права по его требованию документ, свидетельствующий о закрепленном праве. Бездокументарная форма используется, например, при выпуске акций; при этом на счета инвесторов (владельцев) зачисляется общее количество приобретенных ими ценных бумаг.

Согласно ГК к бездокументарным ценным бумагам применяются общие правила, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации (п. 1 ст. 149 ГК). Так, бездокументарные ценные бумаги становятся объектами сделок купли-продажи, дарения, мены, залога и др. В то же время фиксация прав владельца в специальном реестре или депозитарии подтверждает совокупность принадлежащих владельцу имущественных прав, но не приводит к созданию бумаги в виде традиционного документа. Бездокументарные бумаги как бестелесные вещи неспособны к фактическому завладению, их невозможно вручить, физически изъять.

Некоторые виды ценных бумаг могут выпускаться только в бездокументарной форме. К ним относятся, например, именные эмиссионные ценные бумаги, за исключением случаев, предусмотренных

законом (ст. 16 **Закона о рынке ценных бумаг**), ипотечные сертификаты участия (п. 2 ст. 20 Федерального закона от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах»¹). Другие виды ценных бумаг могут выпускаться лишь в документарной форме — в форме письменного документа, как правило (но не всегда), составленного на бланке определенного образца, содержащего определенную степень защиты от подделки (например, вексель — ст. 4 **Закона о переводном и простом векселе**, эмиссионные ценные бумаги на предъявителя — ст. 16 **Закона о рынке ценных бумаг**).

Реквизитами ценной бумаги являются те сведения и признаки, которые должны содержаться в ценной бумаге данного вида в силу закона или в установленном им порядке. К примеру, реквизиты простого и переводного векселей устанавливаются в **Положении о переводном и простом векселе**², реквизиты закладной — в **Зако́не об ипотеке**. Нарушение требований к форме и реквизитам ценной бумаги влечет ничтожность ценной бумаги (п. 2 ст. 144 ГК).

Во-вторых, в ценной бумаге должны быть указаны удостоверяемые ею имущественные права, реализовать которые сможет ее законный владелец. Виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, определяются соответствующим законом, придающим документу статус ценной бумаги, или в установленном им порядке (ст. 143 ГК). В ряде случаев наряду с имущественными правами ценная бумага может закреплять и связанные с ними неимущественные права. К примеру, акция предоставляет как имущественные права — право на получение дивидендов от деятельности акционерного общества и ликвидационного остатка при его ликвидации, так и неимущественные — право на участие в управлении обществом, на получение информации о деятельности общества.

В-третьих, закрепленные в ценной бумаге права могут осуществляться или передаваться другому лицу только при предъявлении самой ценной бумаги. Таким образом, права, удостоверенные ценной бумагой, и сама бумага неразрывно связаны между собой. Невозможно передать права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи самой бумаги, как невозможно и передать эти права частично.

¹ СЗ РФ. 2003. № 46 (ч. II). Ст. 4448.

² См. ст. 1, 75 **Положения о переводном и простом векселе**. Указанное Положение применяется на территории Российской Федерации в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации, вытекающими из ее участия в Конвенции от 7 июня 1930 г., устанавливающей Единообразный закон о переводном и простом векселе (ст. 1 **Закона о переводном и простом векселе**).

В случаях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютеризованном) (п. 2 ст. 142 ГК). Это правило действует в отношении бездокументарных ценных бумаг (они не существуют в виде самостоятельного документа и поэтому не могут быть предъявлены) и некоторых документарных бумаг, например эмиссионных ценных бумаг на предъявителя, подлежащих хранению в определенном эмитентом депозитарии, — эмиссионные ценные бумаги с обязательным централизованным хранением (ч. 5 ст. 16 **Закона о рынке ценных бумаг**). В этих случаях все сделки с ценными бумагами совершаются при обращении к лицу, которое осуществляет фиксацию прав. Право на ценную бумагу переходит к новому владельцу с момента внесения приходной записи по лицевому счету или счету депо (ст. 29 **Закона о рынке ценных бумаг**). Такой способ передачи прав называют трансфертом.

Существенным признаком ценной бумаги является ее публичная достоверность: должник обязан произвести исполнение держателю ценной бумаги, лишь убедившись, что она соответствует установленным для нее обязательным формальным признакам. Это свойство вытекает из принципа абстрактности удостоверенного ценной бумагой обязательства: ценная бумага, составленная с соблюдением формы и обязательных реквизитов, не может быть оспорена должником по удостоверенному бумагой обязательству со ссылкой на отсутствие основания обязательства или его недействительность. Эти правила, однако, относятся лишь к добросовестному держателю¹. В случае же обнаружения в ценной бумаге ложных сведений (подлог бумаги) либо обнаружения фальшивости (поддельности) ценной бумаги ее владелец вправе предъявить лицу, передавшему ему эту бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, содержащегося в ценной бумаге, и о возмещении причиненных убытков (п. 2 ст. 147 ГК).

§ 2. Классификация ценных бумаг

Ценные бумаги разнообразны по своим правовым свойствам, и их классификация проводится по различным основаниям. Прежде всего ценные бумаги различаются в зависимости от того, какого

¹ См., например, п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25 июля 1997 г. № 18 «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте» // Вестник ВАС РФ. 1997. № 10.

рода обязательство (имущественное право) удостоверено ею. Дежное обязательство может быть удостоверено векселем, чеком, облигацией, депозитным или сберегательным сертификатом (*дежной бумагой*). Корпоративные обязательства удостоверяются акцией, являющейся *корпоративной бумагой*. Товарные ценные бумаги удостоверяют права на товары и услуги. Таковыми являются, к примеру, жилищные сертификаты и целевые товарные облигации. К ним относятся и товарораспорядительные ценные бумаги (коносамент, складское свидетельство, закладная), удостоверяющие право на распоряжение и получение соответствующего имущества.

По способу выпуска различаются *эмиссионные* и *неэмиссионные ценные бумаги*. Эмиссионными являются ценные бумаги, выпускаемые в массовом порядке (выпусками) для обращения на организованном рынке (акции, облигации, производные от них бумаги). Независимо от времени их приобретения эмиссионные ценные бумаги одного выпуска удостоверяют равный объем и сроки осуществления удостоверенных ими прав. Выпуск и обращение эмиссионных ценных бумаг регулируются **Законом о рынке ценных бумаг**. Неэмиссионные ценные бумаги выпускаются (выдаются) по мере необходимости и удостоверяют индивидуальный объем прав (векселя, чеки, коносаменты, складские свидетельства и др.).

В зависимости от эмитента ценные бумаги могут быть *государственными, муниципальными* или *частными*. Эти бумаги различаются тем, каким имуществом обеспечены удостоверенные ими обязательства. Так, обязательства Российской Федерации обеспечены всем находящимся в федеральной собственности имуществом. Эти обязательства могут быть краткосрочными (до года), среднесрочными (от 1 года до 5 лет) и долгосрочными (от 5 до 30 лет). Долговые обязательства субъектов РФ гарантированы имуществом соответствующего субъекта, они погашаются в сроки, определенные условиями заимствования, не превышающие 30 лет. Обязательства муниципальных образований обеспечены имуществом этих образований, их срок не может превышать 5 лет. Обязательства частных лиц обеспечены имуществом этих лиц.

Необходимость выпуска государственных или муниципальных ценных бумаг может возникнуть в условиях дефицита соответствующего бюджета. Государственные или муниципальные обязательства появляются в результате государственного, муниципального

займа, долг по которому оформляется ценными бумагами, как правило, облигациями¹.

По способу определения управомоченного лица различаются *предъявительские, именные и ордерные ценные бумаги* (п. 1 ст. 145 ГК). От вида ценной бумаги зависит, в частности, способ передачи прав по такой бумаге. Возможность выпуска той или иной ценной бумаги в качестве предъявительской, именной или ордерной может быть исключена законом.

Права, удостоверенные предъявительской ценной бумагой, принадлежат лицу, которое ее предъявит, а субъект, обязанный по ценной бумаге, должен исполнить предусмотренное ею обязательство лицу, предъявившему бумагу, — держателю. Имя (наименование) управомоченного лица в бумаге не указывается. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных предъявительской ценной бумагой, достаточно простого вручения бумаги этому лицу (п. 1 ст. 146 ГК). Права законного владельца бумаги не зависят от прав ее предшественного держателя. Права по такой бумаге сохраняются до тех пор, пока обязанное лицо не получит ее от кредитора в обмен на исполнение. Эти свойства объясняют высокую степень оборотоспособности предъявительских ценных бумаг. Предъявительские ценные бумаги могут быть выпущены в форме государственной облигации, банковской сберегательной книжки на предъявителя, векселя.

Именная ценная бумага удостоверяет принадлежность указанных в ней прав лицу, которое прямо названо в такой бумаге. Исполнение по ней должник осуществляет этому лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, могут передаваться указанным в бумаге лицом иным субъектам, но только в порядке, установленном для уступки требований (цессии), что снижает степень оборотоспособности именных ценных бумаг по сравнению с предъявительскими. При этом лицо, передающее право по именной ценной бумаге, отвечает за недействительность соответствующего требования, но не за его исполнение (п. 2 ст. 146, ст. 390 ГК).

Именные ценные бумаги могут выпускаться в виде чека, акции, облигации, сберегательного сертификата, коносамента и др. Права по эмиссионным именным ценным бумагам (акциям, облигациям, опционам эмитента) передаются (уступаются) путем совершения соответствующей записи по лицевому счету в реестре или по счету

¹ См. гл. 14 **Бюджетного кодекса**; ст. 3 Федерального закона от 29 июля 1998 г. «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3814.

депо на основании требования (поручения, передаточного распоряжения) управомоченного лица¹. Права из некоторых именных ценных бумаг не могут быть переданы (это относится, например, к именному чеку — п. 2 ст. 880 ГК).

Права по ордерной ценной бумаге могут принадлежать лицу, названному в ценной бумаге (первый владелец), либо лицу, назначенному его распоряжением (ордером, приказом). Обязанное по ценной бумаге лицо должно осуществить исполнение поименованному в ценной бумаге лицу либо иному указанному им субъекту.

Права по ордерной ценной бумаге передаются в упрощенном (по сравнению с именной бумагой) порядке — путем совершения индоссантом (лицом, передающим права) на самой ценной бумаге передаточной надписи — индоссамента (п. 3 ст. 146 ГК) (от итал. «in dosso» — «на спине», «на обороте»). Положение кредитора по обязательству, удостоверенному ордерной ценной бумагой, более устойчиво, чем кредитора по именной ценной бумаге: обязанными лицами по ордерной бумаге являются все указанные в бумаге лица (надписатели), если только кто-либо из них не исключил в отношении себя такую обязанность, сделав в бумаге специальную оговорку (к примеру, «без оборота на меня»).

В зависимости от вида индоссамента он может быть бланковым, т.е. не указывать лица, которому должно быть произведено исполнение, или ордерным — содержащим такое указание. В первом случае исполнение производится любому держателю ценной бумаги, во втором — лицу, которое указано в цепочке индоссаментов последним. Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять указанные в ценной бумаге права (без передачи самих прав); такой индоссамент называется препоручительным.

В отличие от лица, передающего право по именной ценной бумаге и отвечающего за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение, индоссант (лицо, передающее право по ордерной ценной бумаге) несет перед индоссатом (получателем права) ответственность не только за существование права, но и за его осуществление (п. 3 ст. 146 ГК).

Кроме того, лицо, выдавшее ценную бумагу, а также индоссировавшие ее лица отвечают перед ее законным владельцем солидарно — последний вправе обратиться к любому из этих

¹ См.: ст. 8, 29 **Закона о рынке ценных бумаг**; Положение о депозитарной деятельности в Российской Федерации, утвержденное постановлением ФКЦБ от 16 октября 1997 г. № 36 // Вестник ФКЦБ России. 1997. № 8.

лиц либо ко всем ним одновременно. В случае, если требования законного владельца кто-либо из обязанных лиц удовлетворил, он получает право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге (п. 1 ст. 147 ГК).

Количество возможных индоссаментов не ограничено, что, наряду с упрощенным способом передачи прав и вышеназванными особенностями осуществления права требования по ордерной ценной бумаге, придает ей свойство более высокой оборотоспособности, чем у именной ценной бумаги. В качестве ордерных ценных бумаг выпускаются переводные векселя, чеки, коносаменты и др.

В случае утраты предъявительской или ордерной ценной бумаги права по ней могут быть восстановлены в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством (ст. 148 ГК). Такой порядок установлен гл. 34 **ГПК** (вызывное производство). В отличие от предъявительской или ордерной, именная ценная бумага может быть истребована у лица, которое ее удерживает (ст. 301 ГК). В случае, если именная ценная бумага утрачена, права могут быть восстановлены путем обращения к выдавшему ее лицу. К примеру, восстановление прав по утраченному именному сберегательному или депозитному сертификату осуществляется кредитной организацией, выпустившей его в обращение. В случае утраты именного сертификата законный владелец вправе обратиться к кредитной организации, выдавшей сертификат, с письменным заявлением о выдаче дубликата. Отказ на заявленное требование обжалуется в судебном порядке.

§ 3. Виды ценных бумаг

В силу ст. 143 ГК к ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие ценные бумаги, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу таковых. Как следует из приведенной нормы, перечень видов ценных бумаг, предусмотренный ГК, не является исчерпывающим. Иные виды ценных бумаг предусматриваются законом или в установленном им порядке¹.

Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного

¹ См., например: ч. 4 ст. 2 **Закона о рынке ценных бумаг**; ст. 2 Федерального закона от 11 ноября 2003 г. «Об ипотечных ценных бумагах».

имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права (ст. 816 ГК).

Облигация выпускается для привлечения дополнительных финансовых средств и удостоверяет наличие между лицом, выдавшим облигацию, и ее держателем отношений по предоставлению займа, поэтому к отношениям между этими лицами применяются правила ст. 807-818 ГК о договоре займа, если иное не предусмотрено законом или в установленном им порядке.

В зависимости от эмитента существуют государственные облигации, к числу которых относятся облигации Российской Федерации (например, эмитируемые Министерством финансов Российской Федерации облигации государственного сберегательного займа, государственные краткосрочные бескупонные облигации) и облигации субъектов РФ. Помимо этого выделяют муниципальные облигации, а также облигации юридических лиц. В зависимости от эмитента выпуск облигаций является предметом специального правового регулирования¹.

Размещение облигаций допускается только после государственной регистрации их выпуска, а обращение — после полной их оплаты и регистрации отчета об итогах их выпуска (ч. 1 ст. 24, ст. 27⁶ **Закона о рынке ценных бумаг**).

Облигации могут быть именными и на предъявителя, целевыми и процентными, свободно обращающимися и с ограниченным кругом обращения, обычными и конвертируемыми (обмениваемыми на акции при определенных условиях), с залоговым обеспечением и без такого обеспечения.

Векселем является ценная бумага, удостоверяющая простое и ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму векселедержателю (ч. 1 ст. 815 ГК). В настоящее время обращение векселей регулируется **Законом о переводном и простом векселе**, **Положением о переводном и простом векселе**, а также

¹ Выпуск государственных и муниципальных облигаций регулируется ст. 817 ГК и Федеральным законом от 29 июля 1998 г. «Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг». Выпуск облигаций юридических лиц осуществляется в соответствии со Стандартами эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утвержденными приказом ФСФР РФ от 16 марта 2005 г. № 05-4/пз-н (РГ. 2005. 12 мая. № 98).

иными не противоречащими им нормативными правовыми актами¹. Причем приоритет отдается положениям вексельного законодательства, а положения гражданского законодательства применяются к вексельным отношениям постольку, поскольку они не противоречат **Законоу о переводном и простом векселе** (ч. 2 ст. 815 ГК).

Вексель может быть средством займа (приобретение векселя удостоверяет право на получение денежных средств от плательщика), а также средством платежа (передаваемым взамен денег). Предметом вексельного обязательства выступают только деньги, поэтому не отвечают сущности такого обязательства выдаваемые иногда товарные векселя (содержащие обязательство по передаче товаров).

Стороны вексельного обязательства в простом векселе именуются векселедателем (он же — плательщик по векселю) и векселедержателем (владелец векселя). В переводном векселе векселедатель и плательщик могут не совпадать. Обязанными перед векселедержателем являются все лица, индоссировавшие вексель (передавшие его посредством индоссаментов), если только индоссант не сделал на векселе специальную оговорку об ином.

Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или в части вексельной суммы посредством вексельного поручительства — авалья. Авалист отвечает солидарно с лицом, за которое он поручился. Авалист, оплативший вексель, приобретает право предъявить в порядке регресса требование ко всем предшествующим надписателям, к векселедателю и плательщику, акцептовавшему вексель (т.е. принявшему на себя обязательство по его оплате). Простой вексель акцепта не требует, так как векселедатель и плательщик по векселю — одно и то же лицо.

Векселедателями могут быть любые лица, однако публичные образования выступают в этом качестве только в случаях, предусмотренных федеральным законом (существуют, к примеру, казначейские векселя, векселя Министерства финансов Российской Федерации).

¹ См. также: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 июля 1997 г. № 18 «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте»; постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 5 февраля 1998 г. № 3/1 «О некоторых вопросах применения Федерального закона «О переводном и простом векселе» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 4; постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 4 декабря 2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» // Вестник ВАС РФ. 2001. № 2.

Действительность векселя зависит от наличия в нем всех обязательных реквизитов, предусмотренных ст. 1 **Положения о переводном и простом векселе**; при отсутствии хотя бы одного из них документ не имеет силы векселя. Кроме того, поскольку вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя, указание в нем на сделку, послужившую основанием для выдачи векселя, лишает его силы векселя. Указание в векселе на условие осуществления платежа также лишает его силы векселя и превращает в простое долговое обязательство.

*Чек*ом признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. Обращение чеков регулируется нормами ст. 877-885 ГК и банковскими правилами¹.

Банк или иная кредитная организация (плательщик по чеку) выдает чекодателю (лицу, имеющему в этой кредитной организации счет или специально депонированную сумму) в соответствии с соглашением между ними чековую книжку — совокупность (определенное количество) бланков специального образца. По мере необходимости чекодатель заполняет эти бланки (чеки) и выдает их чекодержателю, который и является лицом, уполномоченным на получение по чеку указанной в нем денежной суммы от банка за счет средств, находящихся на счете чекодателя, или депонированной суммы.

Права по чеку носят срочный характер и могут быть реализованы только в случае предъявления чека в пределах указанного в нем срока. Права по именному чеку не могут быть переданы, тогда как права, удостоверенные переводным чеком, передаются в порядке, установленном ст. 146 ГК, — посредством индоссамента (ст. 880 ГК).

Так же, как и вексель, чек авалируем — платеж по чеку может быть гарантирован полностью или частично проставлением соответствующей надписи. В этом случае авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал аваль. Причем обязательство авалиста остается действительным в любом случае, даже при недействительности обязательства, которое он гарантировал, за исключением недействительности вследствие несоблюдения формы.

¹ См., например, гл. 7 Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденного указанием Центрального Банка РФ от 3 октября 2002 г. № 2-П // Вестник Банка России. 2002. № 74.

Депозитным или сберегательным сертификатом является ценная бумага, представляющая собой письменное свидетельство банка о вкладе денежных средств, удостоверяющее право владельца на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов по ней в любом учреждении данного банка (ст. 844 ГК).

Депозитный сертификат выдается вкладчику-организации, гражданам выдаются сберегательные сертификаты. Выдача сертификата удостоверяет внесение вклада, и при его выдаче считается соблюденной письменная форма договора банковского вклада (п. 1 ст. 836 ГК).

Сертификаты могут быть именными или на предъявителя, срочными (как правило, сроком обращения один год) или до востребования. Они выпускаются как в разовом порядке, так и сериями. Сертификаты выпускаются только в валюте Российской Федерации. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных сертификатом на предъявителя, достаточно вручить его этому лицу. Права, удостоверенные именным сертификатом, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии).

Банковская сберегательная книжка на предъявителя удостоверяет внесение в банковское учреждение денежной суммы и право ее владельца на получение этой суммы в соответствии с условиями вклада. Оформление книжки удостоверяет внесение вклада и является письменной формой договора банковского вклада. Правовое регулирование сберегательного дела осуществляется нормами ст. 834-844 ГК и **Закона о банках**.

Обладателями такой ценной бумаги вправе быть только физические лица, которые могут передавать удостоверенные ею права путем простой передачи своей книжки другому человеку.

Коносаментом признается выдаваемый перевозчиком отправителю товарораспорядительный документ, удостоверяющий право его держателя распоряжаться указанным в нем грузом и получить груз после завершения перевозки. Эта ценная бумага применяется при морских перевозках, служит способом заключения договора перевозки и облегчает последующую продажу отгруженного морем товара. Коносамент может быть именным (выданным на имя определенного отправителя), ордерным (приказу отправителя или получателя) или на предъявителя. Реквизиты и правила обращения коносаментов регулируются **КТМ** (ст. 142-149).

По желанию отправителя ему может быть выдано несколько экземпляров (оригиналов) коносамента, причем в каждом из них отмечается число имеющихся оригиналов коносамента. При составлении коносамента в нескольких подлинных экземплярах выдача груза по одному из них прекращает действие других экземпляров.

Акцией признается ценная бумага, удостоверяющая права ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении делами акционерного общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации. Напомним, что акции выпускаются только акционерными обществами.

Выпуск и обращение акций регулируются нормами ГК, посвященными правовому положению акционерных обществ (ст. 96-104), а также нормами **Закона об акционерных обществах**, **Закона о рынке ценных бумаг** и другими нормативными правовыми актами¹.

Акции всех акционерных обществ в Российской Федерации являются именными и выпускаются в бездокументарной форме (п. 2 ст. 25 **Закона об акционерных обществах**, ч. 1 ст. 16 **Закона о рынке ценных бумаг**). Акции открытых обществ свободно обращаются на рынке, в то время как оборот акций закрытых обществ осуществляется при соблюдении предусмотренного Законом условия о преимущественном праве акционера закрытого общества на приобретение акций, продаваемых другими акционерами этого общества². По объему и характеру предоставляемых прав акции могут быть простыми и привилегированными. Об объеме прав, предоставляемых простыми и привилегированными акциями, см. § 2 гл. 6 Учебника.

«*Золотая акция*». Законодательством о приватизации государственных предприятий было впервые введено в оборот понятие «золотая акция»³. В настоящее время объем прав, удостоверяемых

¹ См.: информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 апреля 1998 г. № 33 «Обзор практики разрешения споров по сделкам, связанным с размещением и обращением акций» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 6; информационное письмо Президиума ВАС РФ от 23 апреля 2001 г. № 63 «Обзор практики разрешения споров, связанных с отказом в государственной регистрации выпуска акций и признанием выпуска акций недействительным» // Вестник ВАС РФ. 2001. № 7.

² См. п. 3 ст. 7 **Закона об акционерных обществах**.

³ См. Указ Президента РФ от 16 ноября 1992 г. «О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий» // САПП РФ. 1992. № 21. Ст. 1731.

«золотой акцией», определен в ст. 38 **Закона о приватизации государственного и муниципального имущества**.

«Золотая акция» не является ценной бумагой. Это условное понятие выражает специальное право Российской Федерации, ее субъектов на участие в управлении акционерными обществами, созданными в процессе приватизации (пп. 3, 4 ст. 38 Закона). Специальное право («золотая акция») может принадлежать только государству. Оно возникает в результате принятия Правительством РФ, органами государственной власти субъектов РФ решения об использовании этого права при приватизации государственного имущества и действует до принятия этими же органами решения о прекращении этого права. Это специальное право не может быть отчуждено, передано в залог, заменено на акции общества, в отношении которого принято решение об использовании указанного права. В отличие от акции, оно не предоставляет прав на дивиденды, на часть ликвидационного остатка. Специальное право («золотая акция») может использоваться лишь с момента отчуждения из государственной собственности 75% акций соответствующего открытого акционерного общества.

«Золотая акция» дает представителям государства право войти в состав совета директоров и ревизионной комиссии акционерного общества. Представители, вошедшие в состав совета директоров, могут участвовать в общем собрании акционеров. Они имеют право вето на общем собрании акционеров при голосовании по наиболее важным вопросам: об изменении устава открытого акционерного общества; о реорганизации и ликвидации общества, назначении ликвидационной комиссии и утверждении промежуточного и окончательного ликвидационных балансов; об изменении уставного капитала общества; о совершении открытым акционерным обществом крупных сделок и сделок, по поводу которых имеется заинтересованность.

Складское свидетельство — ценная бумага, являющаяся товарораспорядительным документом, удостоверяющим принятие товарным складом на хранение определенного имущества и право владельца бумаги на распоряжение и истребование этого имущества (ст. 912-917 ГК).

Существуют простые и двойные складские свидетельства. Простое свидетельство является предъявительской ценной бумагой. Этот документ может быть передан другому лицу, и вместе с такой передачей к этому лицу переходит право на хранящийся на складе товар. Двойное складское свидетельство состоит из двух частей —

складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта). Ценными бумагами п. 3 ст. 912 ГК называет как само двойное складское свидетельство, так и каждую из его частей. Части двойного складского свидетельства являются ордерными ценными бумагами и могут находиться в самостоятельном обращении, передаваться посредством передаточных надписей (индоссаментов). Право распоряжения находящимся на складе товаром принадлежит лицу, у которого одновременно находятся складское свидетельство и варрант. Товарный склад выдает товар держателю складского и залогового свидетельств лишь в обмен на оба эти свидетельства вместе.

Среди ценных бумаг ст. 143 ГК выделяет *приватизационные ценные бумаги*, подчеркивая их целевой характер. Под это понятие подпадают, к примеру, приватизационные чеки (ваучеры) — государственные предъявительские ценные бумаги, которые могли свободно обращаться (продаваться, обмениваться), оставаясь при этом целевыми ценными бумагами, используемыми в качестве платежного средства для приобретения объектов приватизации. Правила выпуска и обращения приватизационных чеков были разработаны на первом этапе приватизации государственных предприятий¹.

Система приватизационных чеков была введена в действие с 1 октября 1992 г. и предполагала право каждого гражданина Российской Федерации получить по одному приватизационному чеку равной номинальной стоимости, а затем — однократно использовать его в процессе приватизации государственного имущества. Приватизационные чеки выпускались с определенными сроками действия (от 1 года до 2 лет). По истечении этих сроков либо после использования в процессе приватизации чеки считались погашенными и изъятиями из обращения.

Перечень видов ценных бумаг, предусмотренный ГК, не является закрытым. Так, ст. 13-18 **Закона об ипотеке** содержат правила о выпуске и обращении закладной. *Закладная* является именной ценной бумагой, удостоверяющей (1) право ее законного владельца получить исполнение по денежному обязательству, обеспеченному ипотекой, без предоставления других доказательств существования этого обязательства, а также (2) право залога на имущество, обремененное ипотекой (п. 2 ст. 13 **Закона об ипотеке**).

¹ См. Указ Президента РФ от 14 августа 1992 г. «О введении в действие системы приватизационных чеков в Российской Федерации» // САПП РФ. 1992. № 8. Ст. 501. В настоящее время этот нормативный акт фактически утратил силу в связи с завершением чекового этапа приватизации.

Закон об ипотеке относит к обязательным реквизитам закладной, в частности: название кредитного договора или иного денежного обязательства, исполнение которого обеспечивается ипотекой; указание суммы этого обязательства либо условий, позволяющих ее определить; название и описание имущества, на которое установлена ипотека, указание его места нахождения и денежной оценки; сведения о государственной регистрации ипотеки. При отсутствии какого-либо из указанных в Законе реквизитов документ закладной не признается.

Должник по обеспеченному ипотекой обязательству, залогодатель и законный владелец закладной по соглашению между собой могут изменить ранее установленные условия закладной, причем такое соглашение подлежит государственной регистрации.

Передача прав по закладной совершается путем заключения сделки в простой письменной форме; при этом лицо, передающее право, производит на закладной отметку о новом владельце. Передача прав по закладной влечет последствия уступки требований (цессии). Любой законный владелец закладной вправе потребовать от органа, осуществляющего государственную регистрацию прав, зарегистрировать его в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним в качестве залогодержателя.

Залогодержатель по исполнении обеспеченного ипотекой обязательства обязан передать закладную залогодателю, а в случаях, когда обязательство исполняется по частям, — удостоверить его частичное исполнение способом, достаточным для залогодателя и очевидным для возможных последующих владельцев закладной, в том числе приложением соответствующих финансовых документов или совершением на закладной записи о частичном исполнении обязательства.

ГЛАВА 11. СДЕЛКИ. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫЕ СДЕЛКИ

§ 1. Понятие сделки

1. **Значение сделок в гражданском обороте.** Сделки являются одной из основных категорий гражданского права. Они широко распространены и обслуживают все сферы имущественного оборота. Ежедневно совершается и исполняется множество сделок, начиная от покупки продуктов в магазине и заканчивая договорами на строительство сложных технических объектов. При этом наиболее распространенными являются двусторонние сделки (договоры купли-продажи, дарения, аренды, подряда, оказания платных услуг, кредитный договор и т.п.).

Виды сделок, встречающихся в жизни, крайне разнообразны. В гражданском праве допускается совершение любых сделок, не противоречащих закону (ст. 8 ГК). Этот принцип тесно связан со свободой договора, недопустимостью произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Граждане и юридические лица могут совершать сделки как предусмотренные, так и не предусмотренные законом, в том числе содержащие элементы различных типов сделок (смешанные сделки).

Именно в сделках гражданское право наиболее ярко выступает в качестве частного права, где регулирование в большей степени носит децентрализованный характер: государство признает юридическую силу за правилами, установленными самими субъектами гражданских отношений — гражданами и юридическими лицами. Государственное регулирование носит при этом преимущественно восполнительный характер: правила закона действуют в части, не урегулированной субъектами при совершении сделок.

Общие положения о сделках содержатся в гл. 9 ГК. Отдельным сделкам, прежде всего, договорам, которые изучаются в томе II Учебника, посвящено большинство глав части второй ГК. Отдельные виды сделок (и особенности их заключения и исполнения) регулируются также иными законами. Например, нормы о брачном договоре содержатся в **Семейном кодексе**, о договорах купли-продажи земельных участков — в **Земельном кодексе**, о договорах перевозки — в транспортных уставах и кодексах, о договорах социального найма жилых помещений — в **Жилищном кодексе**, о сделках приватизации — в законодательстве о приватизации.

2. **Определение и основные признаки сделки.** В соответствии со ст. 153 ГК *сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение*

гражданских прав и обязанностей. Приведенное определение содержит все существенные признаки сделки как юридического факта.

Во-первых, *сделка является действием, т.е. волевым актом.* Сделка совершается в результате проявления воли действующего лица — осознанного, имеющего определенные причины и мотивы, желания достижения поставленной цели. Как и любой волевой акт, сделка включает два элемента: 1) *внутренняя воля* лица, совершающего сделку; 2) *волеизъявление*, т.е. выражение внутренней воли вовне. При отсутствии одного из этих элементов нельзя говорить о сделке как о юридическом факте.

Так как внутренняя воля недоступна для постороннего восприятия, в гражданском праве сделки выступают прежде всего как волеизъявление в тех формах, которые предусмотрены законом. Сделка не будет считаться совершенной, если не было соответствующего волеизъявления или оно было выражено в форме, не предусмотренной законом для данного вида сделок.

Однако как быть, если волеизъявление не соответствует внутренней воле? Гражданин может совершить сделку по ошибке, в шутку, под принуждением, в результате обмана. Во всех этих случаях внутренняя воля не соответствует волеизъявлению. Если строго следовать положению о единстве воли и волеизъявления в сделке, то там, где нет этого единства, нет и сделки. С другой стороны, так как внутренняя воля недоступна для внешнего восприятия, то выявление и оценка соответствия внутренней воли внешнему ее выражению во всех случаях совершения сделок поставят под сомнение саму возможность существования гражданского оборота. Поэтому закон исходит из презумпции (предположения) соответствия воли и волеизъявления¹. Согласно этому предполагается, что волеизъявление соответствует внутренней воле лица, совершившего сделку. Однако такая презумпция опровержима. При ее опровержении в каждом случае необходимо доказать несоответствие волеизъявления в сделке внутренней воле лица. *Опровержение презумпции соответствия воли и волеизъявления в сделке допускается лишь в случаях, прямо установленных ГК, путем признания соответствующих сделок недействительными*². Никакие другие случаи несоответствия воли и волеизъявления, помимо перечисленных в законе, не могут явиться причиной оспаривания сделок.

¹ См.: Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954. С. 21; Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. Л., 1960. С. 8.

² Подробнее о недействительных сделках см. § 4 настоящей главы.

Во-вторых, сделка является действием граждан и юридических лиц, основных участников регулируемых гражданским правом отношений. Это не означает, что сделки не могут совершаться Российской Федерацией, ее субъектами или муниципальными образованиями. Публично-правовые образования также имеют на это право. Причем к ним по общему правилу будут применяться нормы о сделках, совершаемых юридическими лицами (ст. 124 ГК).

Указание в законе на то, что сделки совершаются гражданами и юридическими лицами, призвано подчеркнуть, что сделка является основным инструментом гражданского права, которое регулирует отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

По субъектам (граждане и юридические лица) сделки отличаются от других юридических актов — судебных решений, актов государственных органов, органов местного самоуправления, принимаемых в установленном порядке в соответствии с их компетенцией в целях установления (изменения, прекращения) гражданских прав и обязанностей.

В-третьих, сделка имеет целевую направленность: воля в сделке специально направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Этим сделка отличается от юридических поступков, в которых воля действующего лица специально не направлена на возникновение юридических последствий. Направленность воли на возникновение именно гражданских прав и обязанностей отличает сделку от других юридических фактов, например от административных актов, судебных решений, в которых воля может быть направлена на установление не только гражданских прав и обязанностей, но и других юридических последствий (административно-правовых, гражданско-процессуальных).

Например, несмотря на внешнее сходство с гражданско-правовой сделкой, таковой не является договор об инвестиционном налоговом кредите, заключаемый в соответствии со ст. 67 НК с целью предоставления налогоплательщику отсрочки уплаты налогов. Заключение такого договора вытекает из отношений, основанных на властном подчинении одной стороны другой, и направлено на изменение публично-правовой обязанности налогоплательщика по уплате налога.

§ 2. Виды сделок

Разнообразие сделок делает возможным деление их на различные виды по разным основаниям. Так как их единой классификации

не существует, при характеристике сделок принято определять их принадлежность одновременно к нескольким группам по разным основаниям.

1. Договоры и односторонние сделки. По числу участвующих сторон сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними.

Договором считается сделка, для заключения которой необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

Если в договорах воля сторон противоположна по направленности, то права и обязанности носят встречный характер. При этом содержание воли в результате согласования совпадает в акте совместного волеизъявления. Например, продавец желает продать вещь по одной цене, а покупатель хочет купить ее по другой. В результате согласования противоположных по направленности желаний стороны приходят к соглашению, в котором данная вещь покупается по определенной компромиссной цене.

Воля сторон в договорах может быть тождественной по направленности. В таких сделках все участники преследуют общие для всех юридические цели. Например, в договоре простого товарищества стороны решают одну и ту же задачу — соединить свои вклады и совместно действовать для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (ст. 1041 ГК). Аналогичный характер имеет учредительный договор (п. 2 ст. 52 ГК).

Односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Примерами односторонних сделок являются завещание, доверенность. При совершении каждой из этих сделок правовые последствия возникают сразу после того, как одна сторона (завещатель, доверитель) в требуемой законом форме выразила свою волю, направленную на возникновение соответствующих прав и обязанностей.

Так как в односторонней сделке требуется выражение воли только одной стороны, такая сделка может создавать обязанности только для лица, совершившего сделку. Однако из этого правила есть исключения. В соответствии со ст. 155 ГК односторонняя сделка может создавать обязанности для других лиц также в случаях, установленных законом. Например, завещатель вправе возложить на наследника обязанность в пользу третьих лиц (завещательный отказ, предусмотренный ст. 1137 ГК). В отличие от обязанностей права,

возникающие из односторонней сделки, могут предоставляться лицам, не участвующим в сделке.

К односторонним сделкам применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки. Например, нормы о заключении договора посредством соглашения (п. 1 ст. 432 ГК) неприменимы к односторонним сделкам как противоречащие их природе.

2. Реальные и консенсуальные сделки. По моменту, к которому приурочивается их возникновение, сделки могут быть реальными и консенсуальными.

Реальные сделки (от лат. «res» — вещь) считаются совершенными, когда одновременно выполняются два условия: а) имеется соглашение, совершено волеизъявление в требуемой законом форме; б) произошла передача вещи.

Примерами реальных сделок являются договоры займа (п. 1 ст. 807 ГК), хранения (п. 1 ст. 886 ГК), страхования (п. 1 ст. 957 ГК), перевозки груза (ст. 785 ГК). Все они считаются заключенными только после того, как одна из сторон передала другой соответствующее имущество. При займе необходима выдача суммы займа заемщику, при хранении — передача вещи хранителю, при страховании — уплата страховой премии или ее первого взноса, при перевозке — сдача груза перевозчику.

Для заключения *консенсуальных* сделок (от лат. «consensus» — соглашение) необходимо и достаточно соглашения сторон, выраженного в надлежащей форме. Консенсуальными являются большинство гражданско-правовых договоров (купля-продажа, аренда, подряд, комиссия). Некоторые сделки могут быть как реальными, так и консенсуальными (например, договор дарения — ст. 572 ГК, договор морской перевозки груза — ст. 115 КТМ).

Для определения того, является сделка реальной или консенсуальной, необходимо внимательно изучить формулировки закона. Обычно при характеристике консенсуальных сделок используется словосочетание «обязуется передать, обязуется выполнить» и т.п., из чего следует, что сделка является заключенной еще до передачи вещи. При описании реальных сделок говорится о том, что одна сторона «передает» другой стороне определенную вещь, и это означает, что момент заключения сделки совпадает с моментом передачи вещи.

Разница между реальным и консенсуальным договорами в формулировках закона наглядна на примере договора дарения. В соответствии

с п. 1 ст. 572 ГК по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно *передает* (модель реального договора) или *обязуется передать* (модель консенсуального договора) другой стороне (одаряемому) вещь в собственность. Из этого определения становится ясно, что дарение может быть как реальным, так и консенсуальным договором.

3. Возмездные и безвозмездные сделки. По наличию встречной имущественной обязанности другой стороны сделки могут быть возмездными или безвозмездными.

В *возмездных* сделках обязанности одной стороны совершить определенное действие соответствует (корреспондирует) встречная обязанность другой стороны по предоставлению первой стороне определенного имущественного блага — так называемого встречного удовлетворения. Примерами возмездных сделок являются купля-продажа (в обмен на товар предоставляются деньги), мена (в обмен на один товар предоставляется другой товар), аренда (предоставление права пользования имуществом за вознаграждение).

Встречным удовлетворением может быть также освобождение лица от исполнения какой-либо обязанности. В *безвозмездных* сделках встречное удовлетворение отсутствует. Примерами таких сделок являются договоры дарения, безвозмездного пользования (ст. 689 ГК).

Большинство гражданско-правовых сделок возмездны. Это обусловлено особенностями гражданского права, основным ядром которого являются имущественные отношения. Безвозмездные сделки могут рассматриваться как исключения из основной массы сделок. Исключительный характер безвозмездных сделок подтверждается также нормой, запрещающей дарение в отношениях между коммерческими организациями (п. 4 ст. 575 ГК). В то же время отдельные безвозмездные договоры, для которых ГК или иные законы предусматривают специальные правила (например, договор безвозмездного пользования), — самостоятельный вид безвозмездных сделок, отличных от дарения.

4. Каузальные и абстрактные сделки. По значению, которое имеет для сделок их юридическая цель (основание), они делятся на *каузальные* и *абстрактные*.

При совершении любой сделки ее участники руководствуются определенными целями и мотивами. Эти цели и мотивы не имеют юридического значения, если они не относятся в силу закона к тем типовым правовым результатам, которые свойственны для сделок данного вида. Если же цель или мотив составляют типовой правовой

результат для сделки данного вида, они приобретают характер юридической цели (основания) для соответствующей сделки, которая на юридическом языке именуется каузой (от лат. «causa» — причина).

Например, заключая договор аренды предприятия как имущественного комплекса (ст. 656 ГК), арендатор рассчитывает получать от деятельности предприятия прибыль, размер которой в несколько раз превышает затраты на арендную плату. Однако эта цель не имеет юридического значения для договора аренды предприятия: он будет продолжать оставаться таковым независимо от того, для каких фактических целей он заключается. И даже если деятельность арендованного предприятия оказывается убыточной, арендатор не может по этой причине считать такой договор недействительным или незаключенным.

Юридической же целью (основанием) договора аренды является получение вещи в пользование в обмен на арендную плату. Если такой цели нет, нельзя говорить и об аренде. Так, если одна сторона передает другой стороне вещь в пользование, рассчитывая получить за нее арендную плату, а другая сторона принимает эту вещь, считая, что вещь передается в безвозмездное пользование, соответствующая сделка не будет порождать юридических последствий, поскольку отсутствует выраженное в соглашении определенное основание (юридическая цель).

Таким образом, *основание, или кауза сделки* — это типовые юридически значимые для сделки данного вида цели ее совершения, от которых зависят юридическая природа и действительность данной сделки. При этом основание (кауза) сделки должно являться законным и осуществимым, иначе сделка будет считаться недействительной. Например, при покупке оружия лицом, не имеющим соответствующего права, сделка должна быть признана недействительной как имеющая незаконное основание — приобретение оружия лицом, не имеющим права на его ношение.

Каузальные сделки всегда имеют определенное основание (каузу) и совершаются с целью купить вещь в собственность, арендовать ее и т.д. При отсутствии основания каузальная сделка является недействительной.

В *абстрактных* сделках (от лат. «abstrahere» — отрывать, отделять) основание либо вовсе отсутствует, либо юридически безразлично и не влияет на их действительность. Кредитор в абстрактной сделке не должен доказывать наличие основания ее совершения. Например, при выдаче векселя векселедатель безусловно обязуется

уплатить векселедержателю определенную указанную в векселе сумму. Причина, по которой принята такая обязанность, не имеет значения и остается за рамками вексельного обязательства. Кредитор не должен доказывать наличие основания выдачи векселя (например, договора займа, в силу которого кредитор имеет право требовать соответствующую сумму от должника).

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

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

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

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

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

Сделка считается совершенной под *отменительным* условием, если стороны поставили в зависимость от условия *прекращение* прав

и обязанностей. Например, при поставке определенного товара стороны могут согласовать, что в случае, если к моменту срока поставки среднерыночная цена на этот товар упадет более чем в 3 раза, поставка товара производиться не будет либо будет произведен пересмотр договорной цены.

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

§ 3. Форма и государственная регистрация сделок

1. Форма сделок. Форма сделки — это определенный способ выражения внутренней воли вовне, способ волеизъявления. Права и обязанности по сделке возникают лишь в случае, если соблюдена требуемая законом форма. Для разных сделок законом установлена различная форма. Несоблюдение этой формы влечет неблагоприятные юридические последствия, вплоть до признания сделки недействительной.

Воля на совершение сделки может быть выражена тремя способами, указанными в ст. 158 ГК:

а) *прямое волеизъявление*, которое может иметь *устную* или *письменную форму* (простую или нотариальную);

б) *конклюдентное волеизъявление* (от лат. «concluderae» — совершать), т.е. такое поведение лица, из которого явствует его воля совершить сделку (например, в магазине самообслуживания взят определенный товар и за него молча уплачиваются кассиру деньги, и из этого поведения явствует воля купить товар, хотя в прямой форме эта воля не выражена);

в) *волеизъявление посредством молчания*, которое признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

2. Устные сделки. По общему правилу в устной форме (т.е. посредством словесного выражения своей воли) могут совершаться любые сделки, за исключением тех, для которых законом или соглашением сторон установлена письменная (простая или нотариальная)

форма. При этом согласно п. 2 ст. 158 ГК сделка, для которой допустима устная форма, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

Устными могут также быть все сделки, исполняемые при самом их совершении, кроме случаев, установленных соглашением сторон, нотариальных сделок, а также сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность (п. 2 ст. 159 ГК).

Наконец, в устной форме по соглашению сторон могут совершаться сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме (простой или нотариальной), если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (п. 3 ст. 159 ГК).

3. Письменные сделки. Письменная форма сделки считается соблюденной, если она совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160 ГК).

Двусторонние (многосторонние) сделки (договоры) в письменной форме могут также совершаться следующими способами:

путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК);

путем совершения в ответ на письменное предложение (оферту) заключить договор действий по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товаров, выполнение работ, предоставление услуг, уплата соответствующей суммы и т.п.) (п. 3 ст. 434, п. 3 ст. 438 ГК).

Необходимый для совершения сделки документ, как правило, составляется на бумаге. Однако указание закона о возможности использования электронно-цифровой подписи, а также о заключении договоров путем обмена документами электронной связи позволяет сделать вывод о том, что под документом понимается не только информация, составленная на бумажном носителе, но также информация, существующая в электронной форме.

В Федеральном законе от 20 февраля 1995 г. «Об информации, информатизации и защите информации»¹ (ст. 2) под документом понимается зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Применительно

¹ СЗ РФ. 1995. № 8. Ст. 609.

к компьютерным документам материальным носителем может выступать магнитный диск, на котором создается и хранится информация.

Важнейшим реквизитом документа, составленного в письменной форме, является подпись лица, совершающего сделку, или его представителя. Как правило, подпись совершается путем ее собственноручного проставления на бумаге. Однако закон допускает и иные способы проставления подписи.

В соответствии с п. 2 ст. 160 ГК в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, допускается использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи. Возможность и порядок применения в гражданско-правовых сделках электронной цифровой подписи предусмотрены в п. 2 ст. 1 Федерального закона от 10 января 2002 г. «Об электронной цифровой подписи»¹.

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может подписаться собственноручно, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин — «рукоприкладчик» (п. 3 ст. 160 ГК). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

При получении заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, при получении вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и получении корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, и при выдаче доверенности на совершение указанных действий подпись рукоприкладчика может быть удостоверена также организацией, где работает гражданин, который не может собственноручно подписаться, или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

К письменной форме сделки законом, иными правовыми актами или соглашением сторон могут устанавливаться *дополнительные требования* (п. 1 ст. 160 ГК), такие, как совершение сделки на бланке определенной формы, скрепление печатью, и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если таковые

¹ СЗ РФ. 2002. № 2. Ст. 127.

не предусмотрены, то применяются общие последствия несоблюдения письменной формы сделки.

Например, скрепление сделок печатями организаций по общему правилу не является обязательным. Письменная форма таких сделок будет соблюдена, если на них будут проставлены подписи уполномоченных лиц. Однако в некоторых случаях закон требует наличия на документе печати. Например, согласно п. 5 ст. 185 ГК доверенность от имени юридического лица должна быть скреплена печатью этой организации.

Для некоторых сделок закон требует проставления подписи не одного, а двух лиц. Например, доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации (п. 5 ст. 185 ГК). Согласно п. 3 ст. 7 **Закона о бухгалтерском учете** без подписи главного бухгалтера денежные и расчетные документы, финансовые и кредитные обязательства считаются недействительными и не должны приниматься к исполнению.

Дополнительные требования к форме установлены для платежных поручений и прилагаемых к ним расчетных документов: они должны соответствовать формам, установленным банковскими правилами (п. 1 ст. 864 ГК).

В *простой письменной форме* (т.е. не требующей нотариального удостоверения) должны совершаться:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, равную или превышающую 10-кратный минимальный размер оплаты труда, установленный законом, а в случаях, установленных законом, — независимо от суммы сделки.

При этом, когда в соответствии со ст. 159 ГК сделки могут быть совершены устно, соблюдение письменной формы не требуется.

Последствием несоблюдения простой письменной формы сделки является лишение сторон права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. Однако при этом они сохраняют возможность приводить письменные и другие доказательства совершения сделки (п. 1 ст. 162 ГК). Например, между гражданами заключен договор займа на сумму, превышающую 10 МРОТ, при этом письменного договора не составлялось и займодавец передал заемщику сумму займа, не взяв с него расписки. При возникновении

спора займодавец не сможет подтвердить свидетельскими показаниями факт заключения договора и передачи денег. Однако он может, например, принести письмо заемщика, в котором просит отсрочить дату возврата займа. Несмотря на то, что такое письмо не является договором и не носит характера заемной расписки, непосредственно подтверждающей факт передачи денег, оно косвенно доказывает, что договор займа имел место и деньги действительно передавались заемщику.

Только в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Например, недействительными являются при несоблюдении простой письменной формы: соглашение о неустойке (ст. 331 ГК), договор поручительства (ст. 362 ГК).

Сделки в нотариальной форме обязательны в случаях, установленных в законе, либо в случаях, установленных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась (п. 2 ст. 163 ГК). Так, в нотариальной форме должны быть совершены доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК), доверенность в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК), уступка требования, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме (п. 1 ст. 389 ГК), брачный договор (п. 2 ст. 41 Семейного кодекса) и др.

До недавнего времени требовал нотариального удостоверения также договор об ипотеке (залоге недвижимого имущества). Однако с 1 января 2005 г. договор ипотеки заключается в простой письменной форме (п. 2 ст. 339 ГК).

Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. Правила нотариального удостоверения сделок содержатся в Основях законодательства о нотариате¹.

Последствием несоблюдения нотариальной формы является недействительность (ничтожность) сделки (п. 1 ст. 165 ГК).

В законе (пп. 2 и 4 ст. 165 ГК) установлены правила, призванные защитить добросовестную сторону при заключении сделки, требующей

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. // Ведомости РФ. 1993. № 10. Ст. 357. См. также: Методические рекомендации по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации, утвержденные приказом Минюста России от 15 марта 2000 г. № 91 // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 2000. № 4; Инструкцию о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утвержденную Минюстом России 19 марта 1996 г. // БНА РФ. 1996. № 6.

нотариального удостоверения, в случаях, когда другая сторона уклоняется от такого удостоверения. Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая уклоняется от такого удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении сделки.

4. Государственная регистрация сделок. Государственная регистрация не относится к форме сделок, а представляет собой особый дополнительный акт признания и подтверждения государством совершения гражданско-правовой сделки. Государственной регистрации подлежат только те сделки, в отношении которых такая необходимость *прямо установлена законом*.

Чаще всего законом предусматривается государственная регистрация сделок с недвижимостью. В этом случае она проводится по **Закону о государственной регистрации прав на недвижимость**¹ соответствующим государственным органом, которым в настоящее время является Федеральная регистрационная служба, подведомственная Минюсту России². В частности, обязательной государственной регистрации подлежат: продажа жилых помещений (ст. 558 ГК), продажа предприятий (ст. 560 ГК), аренда недвижимости (ст. 609 ГК), залог недвижимости (ипотека) (п. 3 ст. 339 ГК).

Правовое значение этого действия состоит в том, что сделки (договоры), подлежащие государственной регистрации, считаются заключенными с момента их регистрации, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 433 ГК).

Требование о государственной регистрации *сделки* с недвижимостью следует отличать от требования государственной регистрации *права* на недвижимость. Например, переход права собственности от продавца к покупателю по договору купли-продажи нежилого здания произойдет только после государственной регистрации права

¹ См. также: Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные постановлением Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. // СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 963; Правила ведения книг учета документов и дел правоустанавливающих документов при государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные приказом Минюста России от 24 декабря 2001 г. // БНА РФ. 2002. № 4.

² См. Положение о Федеральной регистрационной службе, утвержденное Указом Президента РФ от 13 октября 2004 г. // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4110.

собственности покупателя (см. п. 2 ст. 8 ГК). Однако договор (сделка) купли-продажи нежилого здания сам по себе не требует государственной регистрации: он будет заключен и создаст соответствующие права и обязанности с момента подписания сторонами.

Государственная регистрация сделок с движимым имуществом встречается крайне редко. В частности, она предусмотрена законом для лицензионных сделок (п. 5 ст. 13 **Патентного закона**), для договора коммерческой концессии (п. 2 ст. 1028 ГК).

Последствием несоблюдения требования о государственной регистрации является признание соответствующей сделки незаключенной (п. 3 ст. 433, ст. 165 ГК), если иное не установлено законом. Исключением из этого правила являются случаи, когда в законе прямо указано, что последствием несоблюдения требования о госрегистрации является недействительность (ничтожность) сделки. Это следует из п. 1 ст. 165 ГК, в соответствии с которым несоблюдение требования о государственной регистрации влечет недействительность сделки лишь в случаях, установленных законом. Например, недействительным будет договор ипотеки, не прошедший государственную регистрацию (п. 4 ст. 339 ГК).

Защита добросовестной стороны в случаях, когда другая сторона уклоняется от государственной регистрации, аналогична той, что установлена законом при уклонении от нотариального удостоверения сделки (ст. 165 ГК).

§ 4. Понятие и виды недействительных сделок

1. Понятие недействительных сделок. Недействительными являются сделки, не создающие правового результата (прав и обязанностей), к которому стремились стороны. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения (п. 1 ст. 167 ГК).

Недействительность сделок наступает по различным основаниям, установленным законом. Эти основания связаны с теми или иными нарушениями *условий действительности сделок*, а именно: законность содержания сделки, соответствие воли и волеизъявления, соблюдение требуемой по закону формы сделки, совершение сделки лицом, обладающим необходимой дееспособностью.

Основания недействительности должны иметь место одновременно с совершением сделки как юридического факта. Например, если на момент заключения договора купли-продажи дома его уже

не существует, то исполнение договора (переход права собственности на дом от продавца к покупателю) является невозможным и договор будет недействительным как заключенный с каузой, которую невозможно осуществить (ст. 168, п. 1 ст. 235 ГК). Права и обязанности по такому договору не возникнут с самого начала. Если же дом сгорел уже после заключения договора, то договор будет действительным: права и обязанности возникнут в момент его заключения. Однако с момента гибели предмета договора соответствующие права и обязанности прекратятся в связи с невозможностью исполнения договора (ст. 416 ГК).

Как правило, при наличии оснований сделка признается недействительной целиком. Однако в случае, если недействительной является только часть сделки, это не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части (ст. 180 ГК).

2. Виды недействительных сделок. Закон различает две большие группы недействительных сделок: *ничтожные* и *оспоримые*.

Ничтожная сделка связана с наиболее существенными нарушениями условий ее действительности, и поэтому закон делает максимально простым и доступным признание ничтожных сделок недействительными. Ничтожная сделка считается недействительной с момента ее совершения независимо от признания ее таковой судом. Ничтожную сделку нельзя «реанимировать» и признать действительной, хотя в законе имеются некоторые исключения из этого правила (пп. 2 и 3 ст. 165, п. 2 ст. 171 ГК). О ничтожности сделки может заявить любое лицо, в том числе в судебном порядке путем предъявления иска о признании такой сделки недействительной¹. Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия и по собственной инициативе.

Основания, по которым сделка является ничтожной, содержатся в ГК и в иных законах. Наиболее часто встречающимся основанием ничтожности является *несоответствие сделки закону или иным правовым актам* (ст. 168 ГК). При этом имеется в виду не только акт гражданского законодательства, но и любой другой закон, устанавливающий определенные обязательные правила или запреты (например, **УК, КоАП**). Сделка может не соответствовать закону по содержанию

¹ См. п. 32 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

(например, договор о совершении заказного убийства; договор, который невозможно исполнить), по форме (несоблюдение обязательной нотариальной формы) и т.д. В ГК содержится общее правило о том, что любая сделка, не соответствующая закону или иным правовым актам, является ничтожной, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Другим основанием ничтожности сделки, прямо названным в ГК, является *совершение сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности* (ст. 169 ГК). Такой целью может быть как юридическая цель сделки (кауза), входящая в ее содержание, так и фактическая цель (мотив) сделки (например, приобретение грузового автомобиля в собственность с целью доставки взрывчатки для совершения террористического акта). Противоречащими основам нравственности будут сделки о совершении за плату явно аморальных действий, например услуги сутенеров. Последствием таких сделок при наличии умысла у обеих сторон является недопущение реституции, а при наличии умысла у одной стороны — односторонняя реституция (см. § 5 настоящей главы).

Несколько оснований ничтожности сделки связаны с несоблюдением требований закона к субъективной стороне сделки — наличию воли, соответствующей волеизъявлению. Предполагается, что такая воля может быть лишь у полностью дееспособных граждан. Поэтому ничтожными признаются *сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным* (ст. 171 ГК), *сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте до 14 лет* (ст. 172 ГК)¹. Такие сделки могут быть признаны судом действительными в случае, если они совершены к выгоде недееспособных или не полностью дееспособных лиц.

Несоответствие воли и волеизъявления является причиной ничтожности *мнимых и притворных сделок* (ст. 170 ГК). Мнимая сделка совершается лишь для вида, без намерения создать соответствующие правовые последствия. В отличие от этого притворная сделка совершается с целью прикрыть другую сделку. К ней применяются правила о сделке, которую стороны действительно имели в виду. Например, притворным будет договор дарения, содержащий условие о встречном предоставлении в виде другой вещи или выполнения работ (п. 1 ст. 572 ГК). Отношения сторон должны при этом определяться нормами о договоре мены или подряда. Притворным будет договор возмездного оказания услуг, по которому «исполнитель»

¹ Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать мелкие бытовые и некоторые другие сделки (п. 2 ст. 28 ГК).

разрешает «заказчику» разместить в своем помещении оборудование «заказчика» и допускать туда его сотрудников в любое время в пределах срока действия договора. К отношениям сторон в таком случае будут применяться правила о договорах аренды недвижимости.

Оспоримыми являются сделки, недействительность которых может быть установлена *только в судебном порядке* (п. 1 ст. 166 ГК). До тех пор пока суд не вынесет решение о признании такой сделки недействительной, она будет считаться действительной и порождать гражданские права и обязанности.

Основания недействительности оспоримых сделок, как правило, связаны с тем или иным нарушением воли лица, заключающего сделку, или третьего лица, чья воля в силу закона имеет значение для действительности сделки. Так как распознать факт нарушения внутренней воли лица достаточно сложно, оспоримая сделка остается действительной до тех пор, пока ее недействительность не будет установлена судом.

Очевидно, что судить о нарушении внутренней воли может только лицо, чья воля предполагается нарушенной. Поэтому закон по общему правилу предоставляет право оспаривать соответствующие сделки только таким лицам (п. 2 ст. 166 ГК). В связи с тем, что в оспоримой сделке нарушается воля определенного лица, при одобрении этим лицом сделки уже после ее совершения основания недействительности отпадают и сделка становится действительной. Несмотря на то, что данное правило прямо в законе не выражено, оно широко применяется в судебной практике¹.

В отличие от ничтожных сделок, всегда недействительных с момента их совершения, оспоримые сделки могут быть признаны недействительными на будущее время (п. 3 ст. 167 ГК).

Среди оспоримых сделок можно выделить *сделки, совершаемые с пороками воли*, недействительность которых связывается с отсутствием, неправильным формированием или несоответствием волеизъявлению внутренней воли лица, совершающего сделку в качестве стороны сделки (от своего имени или от имени другого лица в качестве представителя).

Основания недействительности этих оспоримых сделок можно условно разделить на две категории: 1) когда причины пороков воли

¹ См. п. 7 постановления Пленума ВАС РФ от 14 мая 1998 г. № 9 «О некоторых вопросах применения статьи 174 Гражданского кодекса Российской Федерации при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 7.

заклучены в самом лице, совершающем сделку; 2) когда эти причины были вызваны внешним воздействием (со стороны контрагента в сделке, третьих лиц, стечением тяжелых обстоятельств) на лицо, совершающее сделку.

К первой категории оспоримых сделок с пороками воли относятся *сделки, совершенные лицом, не способным понимать значение своих действий или руководить ими* (ст. 177 ГК), а также *сделки, совершенные под влиянием заблуждения* (ст. 178 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 177 ГК сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения.

Речь идет о таких состояниях вполне дееспособного лица, которые временно лишают его возможности осознанно выражать свою волю. В болезненном бреде, в состоянии опьянения или аффекта человек не может в полной мере отдавать отчет в своих действиях. Например, недействительным по данному основанию может быть признано завещание, по которому умирающий в муках человек все свое имущество передает в пользу сотрудника больницы, ухаживающего за ним. В качестве примеров рассматриваемого состояния можно назвать случаи, когда сознание нарушается в связи с глубокой депрессией, высокой температурой, наступлением временного и внезапного умственного расстройства, не дающего оснований признать гражданина недееспособным. Данные обстоятельства должны тщательно доказываться в процессе об оспаривании таких сделок. Верховный Суд РФ при этом указал, что по всем делам, когда требуется выяснить психическое состояние лица в момент совершения им определенного действия, должна назначаться судебно-психиатрическая экспертиза¹.

При совершении сделки под влиянием *заблуждения* воля субъекта соответствует его волеизъявлению, однако формирование этой воли происходит под воздействием ошибочных представлений об обстоятельствах, значимых для заключения сделки. Для признания сделки недействительной заблуждение должно быть существенным.

¹ См. п. 18 постановления Пленума ВС РФ от 14 апреля 1988 г. № 2 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // Бюллетень ВС РСФСР. 1988. № 7.

В соответствии с п. 1 ст. 178 ГК существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не является существенным. Так, если арендатор заключает договор аренды офиса из-за того, что ошибочно считает арендную плату самой низкой в этом районе, а затем выясняет, что неподалеку имеются более дешевые варианты, то по этой причине он не сможет оспорить сделку как заключенную под влиянием заблуждения. Оспорить сделку может только сторона, действовавшая под влиянием заблуждения.

Ко второй категории оспоримых сделок с пороками воли относятся сделки, перечисленные в ст. 179 ГК, — *сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обстоятельств (кабальные сделки)*. Причиной неправильного формирования или несоответствия воли волеизъявлению во всех этих случаях является неправомерное поведение *другой стороны* сделки или ее представителя. Если обман, насилие и т.п. совершаются третьими лицами без ведома другой стороны сделки и не в ее интересах, то соответствующую сделку нельзя признать недействительной на основании ст. 179 ГК. Так, Верховный Суд РФ отменил решение суда, признавшего недействительным договор займа, заключенный под влиянием обмана со стороны лица, не являющегося стороной в договоре займа¹. Оспаривать данную группу сделок может только сам потерпевший.

При совершении сделки под влиянием *обмана* формирование воли потерпевшего происходит не свободно, а вынужденно, под влиянием недобросовестных действий других лиц, умышленно создающих у стороны сделки ложное представление об обстоятельствах, значимых для совершения сделки. Воля на совершение сделки, соответствующая волеизъявлению, у стороны сделки имеется, однако формируется эта воля несвободно: под влиянием обмана со стороны других лиц. От заблуждения обман отличается тем, что он совершается умышленно другой стороной сделки и может касаться любых обстоятельств, влияющих на решение совершить сделку, в том числе мотивов.

При совершении сделки под влиянием *насилия и угрозы* имеет место принуждение, которое само по себе является уголовным

¹ См. определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 22 августа 2003 г. № 48-В03-5.

преступлением и влечет предусмотренное законом наказание (ст. 179 УК). Недействительность сделки и связанные с ней последствия возникают в данном случае не в результате неправомерных действий как таковых (насилие, угроза), а в силу того, что эти неправомерные действия оказали непосредственное влияние на совершение потерпевшим сделки.

Насилие и угроза различаются между собой тем, что при насилии принуждение относится к настоящему времени, а при угрозе — к будущему. Насилие, кроме того, сопровождается как физическим, так и психическим воздействием на потерпевшего, а угрозы — только психическим воздействием. В большинстве случаев при совершении сделки под влиянием насилия или угроз потерпевший совершает сделку с участием своей внутренней воли, которая сформировалась у него несвободно: мотивом совершения сделки является страх, испытываемый потерпевшим. Поэтому можно сказать, что и при насилии, и при угрозах сделка, как правило, совершается под страхом наступления настоящего (т.е. готового к немедленному осуществлению при насилии) или будущего (при угрозе) зла. Непосредственное принуждение, когда воля потерпевшего абсолютно подавлена и его рукой в буквальном смысле водят по бумаге, встречается крайне редко.

Для признания сделки недействительной насилие и угроза должны быть непосредственной причиной совершения сделки; они также должны быть серьезными, осуществимыми и противозаконными. Нельзя, например, признать недействительным из-за принуждения договор, заключенный во исполнение решения суда о понуждении заключить договор (п. 4 ст. 445 ГК).

При совершении сделки *под влиянием злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной* лицо, совершающее сделку от имени одной из сторон в силу отношений представительства, умышленно вступает в сговор с другой стороной и заключает сделку в ущерб интересам той стороны, от имени которой действует. Таким образом, речь идет об умышленном, злонамеренном искажении представителем воли представляемого, основанном на соглашении с другой стороной. Основанием недействительности является несоответствие между волей стороны сделки и волеизъявлением ее представителя, сложившееся в результате злонамеренных действий представителя, вступившего в сговор с другой стороной по сделке.

Такие сделки следует отличать от заключенных представителем в связи с его небрежностью, недостатком опыта или злонамеренными

действиями, никак не связанными с другой стороной по сделке. В этом случае сделка не может быть признана недействительной, а потерпевший вправе требовать с представителя возмещения убытков, причиненных неправомерными действиями, если они будут доказаны.

Оспоримыми вследствие пороков воли являются и так называемые *кабальные сделки*. Кабальной называется сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (ст. 179 ГК). Воля в данном случае формируется несвободно, под воздействием внешних тяжелых обстоятельств, и этими обстоятельствами недобросовестно пользуется другая сторона в сделке. Под тяжелыми обстоятельствами следует понимать любые уважительные чрезвычайные причины (острая нужда, тяжелая болезнь, крайняя необходимость и т.п.), требующие немедленного совершения сделки на любых условиях.

Таким образом, болезненное состояние, крайняя нужда, нахождение в тылу врага и т.п. сами по себе еще не опорочивают сделку в связи с ее кабальностью. Между стечением тяжелых обстоятельств и заключением сделки на кабальных условиях должна быть причинно-следственная связь: обстоятельства должны влечь за собой необходимость заключения сделки на кабальных условиях (это может быть необходимость совершения чрезвычайных расходов, получения во что бы то ни стало какой-либо вещи (лекарство, необходимое для спасения жизни), услуги или работы и т.п.).

К оспоримым относятся *сделки юридических лиц, совершенные за пределами правоспособности* (ст. 173 ГК), а также *сделки граждан или юридических лиц с превышением полномочий* (ст. 174 ГК).

В соответствии со ст. 173 ГК сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо совершенная без лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

Важно отметить, что сделки с нарушением правоспособности, предусмотренные в данной статье, следует отличать от сделок за пределами правоспособности, установленной в соответствии с законом. Так, сделка, совершенная в нарушение правоспособности,

установленной законом, является ничтожной (ст. 168 ГК). Если же сделка нарушает правоспособность, ограниченную по сравнению с законом учредительными документами, то она будет оспоримой (ст. 173 ГК).

При совершении сделки без лицензии (в нарушение **Закона о лицензировании отдельных видов деятельности**) она признается недействительной, если в момент совершения сделки лицензия не была получена юридическим лицом, либо срок ее действия истек, либо сделка выходила за пределы прав, установленных лицензией. Так как к гражданам-предпринимателям применяются правила о юридических лицах (п. 3 ст. 23 ГК), то недействительной будет также сделка без лицензии, совершенная индивидуальным предпринимателем.

Согласно ст. 174 ГК оспоримыми являются сделки, совершенные гражданами или юридическими лицами (их органами) *с выходом за пределы полномочий, ограниченных договором или учредительными документами юридического лица по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка*. Такие сделки могут быть признаны недействительными по иску лица, в интересах которого установлены соответствующие ограничения полномочий, при условии, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

Превышение полномочий, предусмотренное ст. 174 ГК, следует отличать от действий за пределами полномочий при представительстве (ст. 183 ГК), а также от действий органа юридического лица с превышением полномочий, установленных законом.

Если имеет место выход за пределы «дополнительных» ограничений, установленных в отдельном договоре, по сравнению с тем, как полномочия первично определены в доверенности, законе или следуют из обстановки, то применяется ст. 174 ГК. Если же имеет место выход за пределы «первичных» полномочий, установленных в самой доверенности, законе или вытекающих из обстановки, то следует применять ст. 183 ГК: такая сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку. При совершении органом юридического лица сделки с превышением полномочий, установленных законом (или иным правовым

актом), сделка является не оспоримой, а ничтожной на основании ст. 168 ГК¹.

Еще одну группу оспоримых сделок составляют сделки, совершенные без согласия третьих лиц, не являющихся сторонами сделки, но чья воля (согласие) в силу закона имеет существенное значение для действительности сделки. К ним, в частности, относятся *сделки несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет* (ст. 175 ГК) и *сделки граждан, ограниченных судом в дееспособности* (ст. 176 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 26 ГК несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя². При отсутствии такого согласия сделка может быть признана недействительной по иску указанных лиц (ст. 175 ГК). В том случае, однако, если несовершеннолетний стал полностью дееспособным при эмансипации (ст. 27 ГК) или при вступлении в брак в возрасте до 18 лет (ст. 21 ГК), правила о недействительности совершенных им сделок без согласия законных представителей не подлежат применению (п. 2 ст. 175 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 176 ГК недействительной может быть признана сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Такая сделка признается недействительной по иску попечителя. Данное правило не распространяется на мелкие бытовые сделки, которые эти граждане вправе совершать самостоятельно в соответствии со ст. 30 ГК.

Еще один пример оспоримых сделок, совершаемых без согласия третьих лиц, — сделки по распоряжению недвижимостью без нотариального согласия другого супруга (п. 3 ст. 35 **Семейного кодекса**).

В случаях, прямо указанных в законе, оспоримыми являются также сделки, не соответствующие требованиям закона (ст. 168 ГК). Например, оспоримы сделки, противоречащие законодательству о банкротстве (ст. 103 **Закона о банкротстве**).

¹ См.: пп. 1, 2 постановления Пленума ВАС РФ от 14 мая 1998 г. № 9 «О некоторых вопросах применения статьи 174 Гражданского кодекса Российской Федерации при реализации органами юридических лиц полномочий на совершение сделок»; пп. 2, 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 23 октября 2000 г. № 57 «О некоторых вопросах практики применения статьи 183 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2000. № 12.

² За исключением сделок, которые могут совершаться лицами от 14 до 18 лет самостоятельно в соответствии с п. 2 ст. 26 ГК.

§ 5. Последствия недействительности сделок

1. Отсутствие юридических последствий. Основным последствием недействительных сделок является отсутствие с момента совершения сделки «положительного» правового результата, т.е. тех прав и обязанностей, на возникновение которых была направлена воля сторон при совершении сделки. В соответствии с п. 1 ст. 167 ГК, напомним, недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. В порядке исключения суду предоставлена возможность прекращать действие сделки не с момента ее совершения, а на будущее время — с момента вынесения судом решения о признании сделки недействительной. Это касается только *оспоримых* сделок, если из содержания оспори-мой сделки вытекает, что она может быть прекращена лишь на бу-дущее время (п. 3 ст. 167 ГК). Здесь в основном имеются в виду длящиеся сделки, прекращение которых с момента совершения не-целесообразно или невозможно.

2. Двусторонняя реституция. Другим важным последствием недействительности является *возвращение сторон в первоначальное положение* — обязанность каждой из сторон вернуть другой сторо-не полученное по соответствующей сделке, т.е. *двусторонняя рес-титуция* (от лат. «*restituere*» — восстанавливать). Данное послед-ствие наступает, если одна или обе стороны полностью или частично исполнили сделку. При невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользова-нии имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) каждая из сторон обязана возместить другой стороне стоимость по-лученного в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (п. 2 ст. 167 ГК).

Следует отметить, что не всегда положения закона о реституции эффективно работают на практике. Так, существует множество сде-лок, по которым невозможно вернуть исполненное. Например, при недействительности исполненного обеими сторонами договора аренды арендатор не может «вернуть» арендодателю пользование арендованным имуществом, при недействительности договора пере-возки грузоотправитель не может «вернуть» перевозчику переме-щение груза в пространстве. Невозможно также вернуть вещь (товар), если она уже была продана и передана третьему лицу. Возмещать же в подобных случаях стоимость полученного в деньгах не имеет

смысла, поскольку арендатор (грузоотправитель, покупатель) уже заплатил за предоставленную ему услугу (товар) и повторный платеж составлял бы неосновательное обогащение другой стороны. Тем самым нарушался бы принцип равноценности. Между тем Конституционным Судом РФ было разъяснено, что при реституции права должны восстанавливаться на основе принципа равенства, обеспечения равноценности и эквивалентности возмещения стоимости имущества участникам гражданских правоотношений¹. Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ также разъяснили, что при применении последствий исполненной обеими сторонами недействительной сделки, когда одна из сторон получила денежные средства, а другая — товары, работы или услуги, суду следует исходить из равного размера взаимных обязательств сторон². Поэтому очень часто в силу изложенных причин взаимная реституция фактически не применяется.

3. Односторонняя реституция. В некоторых случаях, специально установленных законом, исполненное обратно получает только одна сторона, являющаяся добросовестной, т.е. применяется не двусторонняя, а *односторонняя* реституция. Недобросовестной стороне ничего не возвращается: все то, что ею исполнено или подлежит исполнению, взыскивается в доход государства. Так, при совершении сделок под влиянием обмана, насилия, угрозы (ст. 179 ГК) виновная сторона возвращает потерпевшему все полученное ею по сделке, а при невозможности вернуть полученное в натуре возмещает его стоимость в деньгах. Имущество, полученное потерпевшим от виновной стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного этой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах (п. 2 ст. 179 ГК).

4. Недопущение реституции. Специальным гражданско-правовым последствием недействительности сделки является мера конфискационного характера, установленная в ст. 169 ГК. В случае, если сделка совершена с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, то при наличии умысла у обеих сторон

¹ См. определение Конституционного Суда РФ от 20 февраля 2002 г. № 48-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2002. № 4.

² См. п. 27 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 11.

такой сделки в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке (если сделка исполнена обеими сторонами). В случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного. Применение реституции в данном случае не допускается ни к одной из сторон сделки, поскольку обе действовали в целях, противных основам правопорядка или нравственности. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки применяется односторонняя реституция.

5. Обязанность виновной стороны возместить реальный ущерб. Кроме указанных выше последствий, недействительность некоторых сделок вызывает еще одно последствие: обязанность недобросовестной стороны возместить потерпевшей стороне реальный ущерб. Такая обязанность возникает у дееспособной стороны в сделках, совершенных недееспособными или не полностью дееспособными, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности (ограничении дееспособности) другой стороны. Данное правило применяется к сделкам граждан, признанных судом недееспособными вследствие психического расстройства (п. 1 ст. 171 ГК), либо ограниченных судом в дееспособности (п. 1 ст. 176 ГК), либо совершивших сделку в фактически недееспособном состоянии (п. 3 ст. 177 ГК), к сделкам несовершеннолетних (п. 1 ст. 172, п. 1 ст. 175 ГК).

Реальный ущерб также возмещается виновной стороной потерпевшему в сделках, предусмотренных ст. 179 ГК (совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, в кабальных сделках).

Существенные особенности имеют нормы о возмещении реального ущерба в сделках, совершенных под влиянием заблуждения. Обязанность возместить ущерб ложится либо на заблуждавшуюся сторону, либо на ее контрагента в зависимости от того, имела ли вина другой стороны сделки во введении потерпевшего в заблуждение (п. 2 ст. 178 ГК).

§ 6. Исковая давность по недействительным сделкам

Сроки исковой давности по недействительным сделкам установлены в ст. 181 ГК, изложенной в новой редакции Федеральным

законом от 21 июля 2005 г.¹. По ничтожным сделкам срок исковой давности составляет 3 года со дня, когда началось исполнение соответствующей сделки. Хотя в ГК говорится только о сроке давности по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки, этот же 3-летний срок должен применяться и по искам о признании ничтожных сделок недействительными². Ранее срок исковой давности по ничтожным сделкам составлял 10 лет. Новый 3-летний срок исковой давности по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки применяется с обратной силой также к требованиям, 10-летний срок предъявления которых не истек до дня вступления в силу Федерального закона от 21 июля 2005 г. Это означает, что если ничтожная сделка начала исполняться в 2000 г., то после вступления в силу указанного Закона срок исковой давности для применения последствий ее недействительности будет считаться истекшим в 2003 г., а не в 2010 г.

В соответствии с п. 2 ст. 181 ГК срок исковой давности по требованиям о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной, либо со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 1 ст. 179 ГК).

К срокам исковой давности по недействительным сделкам в части, не противоречащей ст. 181 ГК, в полной мере применяются общие правила об исковой давности гл. 12 ГК: о невозможности изменять исковую давность соглашением сторон (ст. 198), о применении исковой давности (ст. 199), о приостановлении (ст. 202) и перерыве течения срока исковой давности (ст. 203), о его восстановлении (ст. 205) и др.

¹ Федеральный закон от 21 июля 2005 г. «О внесении изменения в статью 181 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3120.

² См. п. 32 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

ГЛАВА 12. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

§ 1. Понятие и виды представительства

1. Понятие представительства. Как правило, граждане и юридические лица от своего имени и в своем интересе создают для себя гражданские права и обязанности. Однако в силу разных причин это бывает невозможным или нецелесообразным. Современные предприниматели часто прибегают при совершении сделок к содействию специализированных коммерческих посредников. Получивший наследство ребенок не может ввиду отсутствия дееспособности совершить в отношении его сделку, однако от его имени за него это могут сделать родители.

В силу представительства одно лицо (представитель) действует от имени и в интересах другого лица (представляемого) в отношениях с третьими лицами, непосредственно создавая, изменяя или прекращая гражданские права и обязанности для представляемого (п. 1 ст. 182 ГК).

Представительство не ограничивается случаями совершения сделок, оно может касаться и других юридически значимых действий. Например, одно лицо может представлять другое в суде (судебное представительство), участвовать от имени другого лица в общем собрании акционеров с правом голоса, получать за другое лицо документы.

Представителями могут выступать все граждане и юридические лица, обладающие дееспособностью, кроме лиц, указанных в законе. Например, согласно ст. 51 **ГПК** не могут быть представителями в суде судьи, следователи и прокуроры, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Представителей следует отличать от иных посредников, действующих в интересах других лиц при совершении гражданско-правовых сделок. Согласно п. 2 ст. 182 ГК не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т.п.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Не являются представителями юрист, готовящий проект договора, курьер, доставивший договор сторонам для подписания, поскольку они осуществляют лишь фактическое содействие заключению договора, но договор от имени стороны не заключают и не создают для нее своими действиями права и обязанности.

Если сторона договора не способна сама подписать договор и прибегает к помощи рукоприкладчика (см. п. 3 § 3 гл. 11 Учебника), последний не является представителем, а выступает лишь техническим выразителем воли стороны сделки. Не считается представителем также комиссионер, который хотя и действует в интересах комитента, но права и обязанности создает для себя, а не для лица, в интересах которого он действует (ст. 990 ГК). Нельзя также считать представителем орган, действующий от имени юридического лица, поскольку он является частью этого юридического лица, а не отдельным субъектом права.

Представительство предполагает наличие двух лиц — представителя и представляемого. Это обуславливает следующие особенности сделок, совершаемых с помощью представителя.

Во-первых, субъект волеизъявления (представитель) должен иметь полномочие действовать от имени другого лица, для которого создаются права и обязанности, и не выходить за пределы этих полномочий (о последствиях совершения сделки за пределами полномочий см. § 2 настоящей главы).

Во-вторых, представитель должен руководствоваться не только полномочием, но и волей (если представляемый обладает дееспособностью), и интересами лица, от имени которого он действует. При этом предполагается, что воля представителя соответствует воле представляемого. Представляемый вправе ограничить свободу действий представителя по сравнению с тем, как она определена в доверенности, например, включив соответствующее условие в договор между представителем и представляемым. Если представитель совершит сделку, выходя за пределы этих ограничений, она может быть признана недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения (ст. 174 ГК).

С целью исключить злоупотребления закон устанавливает случаи, когда представительство не допускается. В соответствии с п. 3 ст. 182 ГК представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не вправе также совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, кроме случаев коммерческого представительства.

2. Виды представительства. В зависимости от того, на чем основано полномочие представителя, различают следующие *виды представительства*:

представительство *в силу указания закона (законное представительство)*;

представительство *на основе доверенности* (см. § 3 настоящей главы);

представительство *на основе гражданско-правового договора* (*договорное представительство*);

представительство *на основе акта уполномоченного государственного органа или органа местного самоуправления или на основании судебного акта*;

представительство, где *полномочие явствует из обстановки, в которой действует представитель*.

Представитель наделяется полномочиями действовать в интересах представляемого *перед третьими лицами*. В этой связи оформление полномочий представителя должно подтверждаться документами или обстоятельствами, доступными и предназначенными для восприятия третьими лицами. Поэтому нельзя согласиться с высказанным в литературе мнением, согласно которому полномочия представителя могут быть оформлены приказом организации или должностной инструкцией работника¹. Данные документы не предназначены для третьих лиц и не могут подтверждать перед ними полномочия представителя, тем более, что они могут иметь закрытый характер, составлять коммерческую тайну и т.д.

При *законном представительстве* какого-либо специального оформления полномочий не требуется. Представительство в данном случае возникает непосредственно в силу указания закона. Например, в соответствии с п. 1 ст. 64 **Семейного кодекса** родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Законными представителями являются и усыновители ребенка (ст. 137 **Семейного кодекса**), администрация воспитательных или лечебных учреждений, а также учреждений социальной защиты населения — в отношении детей, находящихся на полном государственном попечении в этих учреждениях (ст. 147 **Семейного кодекса**), органы опеки и попечительства — в отношении детей, оставшихся без попечения родителей, в период до их устройства в соответствующее учреждение (п. 2 ст. 123 **Семейного кодекса**).

Согласно ст. 71 **КТМ** капитан судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении сделок, вызываемых нуждами судна, груза

¹ См. Гражданское право. Учебник. Часть I / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 1998. С. 272.

или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану имущества, если на месте нет иных представителей грузовладельца или судовладельца. Законным представителем автора является издатель, если произведение публикуется под псевдонимом или анонимно до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве (п. 3 ст. 9 **Закона об авторском праве**).

При *договорном представительстве* полномочие действовать от имени другого лица предоставляется на основании гражданско-правового договора. В частности, оно может содержаться в договоре поручения (гл. 49 ГК), агентском договоре (гл. 52 ГК). Непосредственно договором также могут оформляться полномочия коммерческого представителя (п. 3 ст. 184 ГК). При этом такой договор не обязательно должен относиться к договорам поручения или агентирования. Условие о полномочиях на коммерческое представительство может содержаться в любом договоре, заключаемом в сфере предпринимательской деятельности.

Иногда полномочия представителя в силу указания закона считаются предоставленными *на основании акта государственного органа или органа местного самоуправления*. Так, опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве (п. 1 ст. 35 ГК). При этом опекунам и попечителям не требуется каких-либо иных специальных полномочий (п. 2 ст. 31 ГК).

Представители Российской Федерации в совете директоров акционерного общества, относительно которого принято решение об использовании специального права Российской Федерации на участие в управлении им («золотой акции»), назначаются Правительством РФ. При этом они осуществляют свои полномочия на основании письменных директив Федерального агентства по управлению федеральным имуществом, подготовленных в соответствии с Положением об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении открытыми акционерными обществами («золотой акции»)¹.

Что касается прав акционера (голосование на общем собрании акционеров, определение позиции государства как акционера

¹ См. постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. «Об управлении находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении открытыми акционерными обществами» // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5073.

по вопросам повестки дня), то их от имени государства осуществляет Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом, которое назначает своего представителя и выдает ему доверенность. При этом позиция акционера — Российской Федерации по вопросам повестки дня собрания акционеров отражается в письменных директивах, выдаваемых Агентством представителю для голосования на общем собрании акционеров. Представитель действует на основании письменных директив и доверенности Агентства.

Представительство может осуществляться также *на основании судебного акта*. Например, согласно ст. 50 ГПК суд назначает адвоката в качестве представителя ответчика, место жительства которого неизвестно, при отсутствии у него представителя, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. К таким случаям относится обязательное участие представителя в делах по жалобам на действия медицинских работников, иных специалистов, работников социального обеспечения и образования, а также врачебных комиссий, ущемляющие права и законные интересы граждан при оказании им психиатрической помощи (ст. 48 Закона РФ от 2 июля 1992 г. «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»¹).

В соответствии с п. 1 ст. 182 ГК полномочие может также *явствовать из обстановки, в которой действует представитель* (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.). Признаком такой обстановки — фактическое нахождение человека за прилавком магазина, фирменная одежда продавца и т.п.

3. Коммерческое представительство. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 184 ГК). Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний — также и доверенности (п. 3 ст. 184 ГК). Поскольку коммерческий представитель считается профессионалом своего дела, то он более самостоятелен, чем обычный представитель. В частности, поверенному, действующему в качестве коммерческого представителя, может быть предоставлено право отступать в интересах доверителя от его указаний без предварительного запроса об этом (п. 3

¹ Ведомости РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.

ст. 973 ГК). В изъятие из общих правил коммерческий представитель может одновременно представлять разные стороны в сделке с согласия этих сторон и в других случаях, установленных законом (п. 2 ст. 184 ГК).

Представительство может быть как возмездным, так и безвозмездным. Однако коммерческое представительство возмездно всегда. Помимо предусмотренного договором вознаграждения, коммерческий представитель вправе требовать от сторон договора возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними (абз. 2 п. 2 ст. 184 ГК). На коммерческого представителя возлагаются дополнительные обязанности. Он должен исполнять данные ему поручения с заботливостью предпринимателя, сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами. Коммерческими представителями могут быть страховые брокеры (ст. 8 Закона РФ от 27 ноября 1992 г. «Об организации страхового дела в Российской Федерации»¹), брокеры на рынке ценных бумаг (ст. 3 **Закона о рынке ценных бумаг**), биржевые брокеры (ст. 10 **Закона о биржах**).

§ 2. Заключение сделки неуполномоченным лицом

Важную роль с практической точки зрения играют последствия заключения сделки неуполномоченным лицом, установленные в ст. 183 ГК. При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку.

Следует согласиться с М.И. Брагинским и В.В. Витрянским, считающими, что «необходимо ограничительное толкование этой нормы: соответствующие последствия — договор признается заключенным с представителем — наступают только при наличии согласия третьего лица»². Такое толкование вполне логично, поскольку третье лицо, видевшее в лице «представителя», не имеющего

¹ Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 56.

² См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 1997. С. 140.

полномочий, лишь стоящего за ним представляемого, изначально хотело иметь дело с представляемым. Если же оказалось, что представитель не имеет полномочий, сделку следует считать заключенной с представителем лишь в том случае, если на это согласен контрагент.

Еще одно условие применения ст. 183 ГК — необходимость наличия у лица, действующего без полномочий, необходимой правоспособности на совершение сделки. Так, правоспособность банков (кредитных организаций) ограничена законом: они не могут заниматься производственной, торговой или страховой деятельностью (ст. 5 **Закона о банках**). Если банк без надлежащих полномочий выступит от имени поставщика по договору поставки товаров, такая сделка не может считаться заключенной от имени банка на основании ст. 183 ГК, поскольку банки не могут заниматься торговой деятельностью: соответствующая сделка будет ничтожной (ст. 168 ГК). Следует также отметить, что если неуполномоченное лицо заключает сделку без лицензии, необходимой по действующему законодательству, соответствующая сделка будет оспоримой (ст. 173 ГК) (см. п. 2 § 4 гл. 11 Учебника).

Необходимо также иметь в виду, что правило п. 1 ст. 183 ГК применяется лишь в отношениях представительства. Оно не касается превышения полномочий органом юридического лица либо превышения компетенции органом публично-правового образования, поскольку к публично-правовым образованиям (п. 1 ст. 124 ГК) применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством (п. 2 ст. 124 ГК). В таких случаях следует применять положения ст. 168 или 174 ГК. Кроме того, суд не может признать представителя стороной по соглашению, заключенному во изменение или дополнение основного договора. Такое соглашение признается ничтожным, поскольку является неотъемлемой частью упомянутого договора и не может существовать и исполняться отдельно от него¹.

Если представитель действовал без полномочий, но в последующем представляемый одобрит совершение сделки, то это делает сделку заключенной и создает, изменяет и прекращает для представляемого гражданские права и обязанности с момента ее совершения (п. 2 ст. 183 ГК).

¹ См. пп. 2, 3 и 6 информационного письма Президиума ВАС РФ от 23 октября 2000 г. № 57 // Вестник ВАС РФ. 2000. № 12.

§ 3. Доверенность

1. **Понятие доверенности.** Доверенностью признается *письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (представляемым) другому лицу (представителю) для представительства перед третьими лицами* (п. 1 ст. 185 ГК). Доверенность является односторонней сделкой: право представителя действовать от имени другого лица и представлять его интересы возникает с момента выдачи доверенности представляемым.

При составлении доверенности должны соблюдаться обязательные требования, без соблюдения которых она не влечет юридических последствий.

Во-первых, в доверенности должно быть определенно указано лицо, ее выдающее, а также лицо, которому предоставляется полномочие. Закон по общему правилу не устанавливает каких-либо обязательных требований к способу обозначения соответствующих лиц, как правило, достаточно указания их фамилии, имени, отчества и места жительства. В некоторых же случаях закон устанавливает дополнительные требования. Например, доверенность на голосование в акционерном обществе должна обязательно содержать место жительства и паспортные данные акционера и представителя (п. 1 ст. 57 **Закона об акционерных обществах**). Аналогичное требование содержится в **Зако́не об обществах с ограниченной ответственностью** (п. 2 ст. 37).

Во-вторых, в доверенности должен раскрываться ее предмет, т.е. содержание полномочия. В зависимости от этого выделяют *разовые доверенности* (выданные на совершение какого-либо одного действия, например, на получение заработной платы), *специальные доверенности* (выданные на совершение определенной деятельности, например, на судебное представительство), *генеральные доверенности* (выданные на совершение широкого круга юридических действий в определенной области, например, доверенность на коммерческое представительство).

В-третьих, в доверенности должна быть проставлена *дата ее совершения*, иначе доверенность будет ничтожной. В отличие от даты совершения, срок действия доверенности указывать не обязательно. Если срок доверенности не указан, то она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения (п. 1 ст. 186 ГК). Срок доверенности не может превышать 3 лет. Если доверенность выдана на больший срок, применяются правила ст. 180 ГК: в части, превышающей

3-летний срок действия, доверенность будет недействительной. Поэтому такую доверенность следует рассматривать как выданную на 3 года.

Особое правило установлено в отношении нотариальной доверенности, предназначенной для совершения действий за границей и не содержащей указание о сроке ее действия. Такая доверенность сохраняет силу до отмены ее лицом, выдавшим доверенность (п. 2 ст. 186 ГК).

В-четвертых, доверенность должна быть составлена в требуемой законом форме. По общему правилу для ее составления достаточно *простой письменной формы*. При этом доверенность от имени юридического лица должна быть подписана руководителем или иным лицом, уполномоченным на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Доверенность юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации. Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 7 **Закона о бухгалтерском учете** денежные и расчетные документы, финансовые и кредитные обязательства считаются недействительными без подписи главного бухгалтера. Поэтому доверенность на выдачу и получение денег также должна быть подписана главным (старшим) бухгалтером.

В некоторых случаях закон требует нотариального удостоверения доверенностей либо удостоверения иными органами и лицами. Например, нотариальными должны быть доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы (п. 2 ст. 185 ГК), доверенности в порядке передоверия (п. 3 ст. 187 ГК). К нотариально удостоверенным приравниваются доверенности, удостоверенные лицами, указанными в п. 3 ст. 185 ГК: доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в военно-лечебных учреждениях, удостоверенные администрацией этих учреждений, доверенности военнослужащих и гражданских лиц, удостоверенные командирами воинских частей, доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником места лишения свободы, а также доверенности граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этих учреждений или руководителем органа социальной защиты населения. В населенных пунктах, где отсутствует нотариус,

требующие нотариальной формы доверенности оформляются должностными лицами органов исполнительной власти¹.

Некоторые доверенности требуют удостоверения иными лицами, указанными в законе. Так, доверенности на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной (п. 4 ст. 185 ГК), доверенности, выдаваемые гражданами на судебное представительство (п. 2 ст. 53 ГПК), доверенности на участие в общих собраниях хозяйственных обществ (п. 2 ст. 57 **Закона об акционерных обществах**, п. 2 ст. 37 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью**) могут быть также удостоверены организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении.

Доверенность на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета, адресованной ему корреспонденции в организациях связи, а также на совершение от имени гражданина иных вышеуказанных сделок может быть удостоверена соответствующими банком или организацией связи; при этом не допускается взимание с граждан платы за удостоверение таких доверенностей (абз. 2 п. 4 ст. 185 ГК).

К иным видам доверенностей закон не предъявляет каких-либо обязательных требований, помимо необходимости соблюдения простой письменной формы. Не требует в настоящее время нотариальной формы и доверенность на управление транспортными средствами.

В доверенности желательно также указывать, выдается ли она с правом передоверия или нет. В случае, если она выдается с правом передоверия, поверенный может, известив об этом доверителя, передать полномочия по доверенности другому лицу на основании другой доверенности, составляемой в порядке передоверия в нотариальной форме. Передоверие допускается также при наступлении непредвиденных обстоятельств для охраны интересов доверителя. При этом срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия,

¹ См. Инструкцию о порядке совершения нотариальных действий должностными лицами органов исполнительной власти, утвержденную Минюстом России 19 марта 1996 г. // РВ. 1996. № 92.

не может превышать срока действия основной доверенности (ст. 187 ГК).

2. Прекращение доверенности. Так как доверенность является сделкой, основанной на особом доверии, и доверитель, и поверенный могут в любое время без указания причин в одностороннем порядке отказаться от дальнейших взаимоотношений. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно (п. 2 ст. 188 ГК). Отмена доверенности, как и отказ от нее поверенного, также являются односторонними сделками. Они должны совершаться в той же форме, в которой была выдана доверенность (п. 1 ст. 452, ст. 156 ГК).

Об отмене доверенности доверитель обязан незамедлительно уведомить поверенного, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. В противном случае все права и обязанности, возникшие в результате действий поверенного до того, как он узнал или должен был узнать об отмене доверенности, сохраняют силу для доверителя в отношении третьих лиц. Это правило не применяется, если третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось.

Доверенность прекращается также в связи с прекращением существования доверителя или поверенного, а также после истечения срока доверенности (п. 1 ст. 188 ГК). С прекращением доверенности теряет силу передоверие. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, обязано немедленно вернуть доверенность.

ГЛАВА 13. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

§ 1. Понятие и сфера применения исковой давности

1. Понятие исковой давности. *Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено* (ст. 195 ГК).

Принудительная защита гражданских прав с помощью государства не может предоставляться сколь угодно долго после нарушения права. Логично предположить, что если лицо, право которого нарушено, в течение разумного срока не обращается в суд, значит, оно в этом не заинтересовано. С течением времени происходит также утрата многих доказательств, необходимых для ведения процесса, и исчезает возможность принятия объективного и обоснованного решения. Поэтому закон устанавливает предельный срок, в течение которого нарушенное право будет защищаться принудительно посредством обращения в суд.

Институт исковой давности имеет большое значение для защиты имущественных прав граждан и юридических лиц. С его помощью во многом обеспечивается стабильность гражданского оборота: участники гражданских отношений знают, что по истечении исковой давности никто не может предъявить к ним требований и провести «ревизию» принадлежащих им прав. Исковая давность дисциплинирует граждан и юридических лиц, заставляя их своевременно обращаться в суды за защитой нарушенных прав. Это имеет важное значение для разгрузки работы судов от многочисленных исков, основанных на отношениях, имеющих многолетнюю историю.

С истечением срока исковой давности *право на принудительную судебную защиту не прекращается, а приобретает условный характер*: оно сохраняется, если сторона в споре не заявит о применении исковой давности. В соответствии с п. 2 ст. 199 ГК исковая давность применяется судом *только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения*, которое может быть сделано как в письменной, так и в устной форме непосредственно в ходе судебного разбирательства. При подготовке дела к судебному разбирательству судья не вправе предлагать какой-либо из сторон представлять доказательства или давать объяснения, связанные с пропуском срока исковой давности¹.

¹ См. пп. 3, 5 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

Под стороной при этом следует понимать истца или ответчика (п. 1 ст. 38 ГПК, ст. 44 АПК). Соответствующее заявление может быть сделано на любой стадии процесса *до вынесения решения судом первой инстанции*. После такого решения, даже если оно обжалуется в другие инстанции (апелляционную, кассационную, надзорную), заявление о применении исковой давности не должно приниматься судом¹. Если сторона в споре заявит о применении исковой давности, суд выносит решение об отказе в иске (п. 2 ст. 199 ГК). Если такого заявления не последует, суд будет обязан рассмотреть спор по существу и, в случае обоснованности требований истца, удовлетворить иск.

Таким образом, *истечение срока исковой давности не прекращает нарушенное право, а также право лица на обращение в суд*. Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности (п. 1 ст. 199 ГК).

В случае, если по истечении срока исковой давности должник добровольно исполнит свою обязанность, он не вправе требовать исполненное обратно со ссылкой на пропуск срока исковой давности, даже если в момент исполнения он не знал об истечении давности (ст. 206 ГК).

Исковая давность принципиально отличается по своей природе от других известных гражданскому праву сроков: претензионных, гарантийных, пресекательных, а также приобретательной давности.

Претензионные сроки могут быть установлены законом или договором для предъявления к обязанному лицу требования в досудебном порядке. В АПК (п. 5 ст. 4) предусмотрено, что спор передается на рассмотрение арбитражного суда только после соблюдения претензионного порядка, если он установлен законом или предусмотрен договором. Несоблюдение претензионного порядка влечет возвращение искового заявления или оставление его без движения (ст. 125, 128, 129 АПК, ст. 131, 135, 136 ГПК), а если это выясняется при рассмотрении дела, — иск оставляется без рассмотрения (п. 2 ст. 148 АПК, ст. 222 ГПК). Возвращение искового заявления, оставление иска без движения или без рассмотрения не препятствуют повторному обращению истца в суд, если им будет устранено допущенное нарушение (п. 3 ст. 135 ГПК, п. 3 ст. 149 АПК). Претензионные сроки, в частности, введены транспортными уставами и кодексами

¹ См. п. 12 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1.

по требованиям, вытекающим из перевозки грузов (п. 1 ст. 797 ГК), например согласно **КТМ** (ст. 406) и **КВВТ** (п. 4 ст. 161) претензии к перевозчику могут быть предъявлены в течение срока исковой давности, а в **УЖТ** (ст. 123) и **Воздушном кодексе** (ст. 126) срок для предъявления претензий к перевозчику составляет 6 месяцев.

Гарантийные сроки устанавливаются в отношении качества товара, за которое продавец несет ответственность в течение всего гарантийного срока (ст. 470, 471 ГК). В течение гарантийного срока покупатель вправе предъявлять к продавцу требования, связанные с недостатками товара (п. 3 ст. 477 ГК); при этом суть гарантии сводится к тому, что продавец несет ответственность за недостатки товара независимо от своей вины, если не докажет, что недостатки товара возникли после его передачи покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы (п. 2 ст. 476 ГК). При отсутствии гарантийных сроков бремя доказывания того, что недостатки возникли до передачи продавцом товара, лежит на покупателе (п. 1 ст. 476 ГК).

Значение *пресекающего срока* заключается в том, что по его истечении погашается само право требования. Например, при пропуске 14-дневного срока с момента покупки товара прекращается право потребителя на обмен товара надлежащего качества, если он не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации (ст. 25 **Закона о защите прав потребителей**). Пресекательным по своей природе является 3-месячный срок для требований о переводе прав на проданную долю в общей собственности (п. 3 ст. 250 ГК). С истечением пресекающего срока судебная защита соответствующего права невозможна, поскольку это право прекращено.

Срок *приобретательной давности* влечет иные правовые последствия: не прекращение, а наоборот, возникновение права собственности на вещь (п. 1 ст. 234 ГК).

2. Сфера применения исковой давности. Исковая давность может применяться к большинству требований, в частности к требованиям об исполнении обязательств, о возмещении убытков, о взыскании неустойки, об истребовании имущества из чужого незаконного владения, о возврате неосновательного обогащения, о применении последствий недействительности сделок.

Так как исковая давность по своему смыслу является сроком для защиты субъективного гражданского права конкретного лица, она

не может применяться к случаям оспаривания нормативного правового акта, если иное не предусмотрено законом¹.

Исковая давность применяется также к дополнительным требованиям, юридическая судьба которых зависит от основных (главных) требований. Например, дополнительными являются требования о взыскании неустойки (в отношении главного требования о взыскании основного долга), обращении взыскания на заложенное имущество (в отношении главного требования по обеспечиваемому залогом обязательству), требование к поручителю об исполнении обязательства за должника (в отношении главного требования к должнику об исполнении обязательства) (см. гл. 25 Учебника). Исковая давность по дополнительному требованию полностью зависит от исковой давности по главному требованию. С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности по дополнительным требованиям (ст. 207 ГК). В частности, при истечении срока исковой давности по требованию о возврате или уплате денежных средств истекает срок исковой давности по требованию об уплате процентов, исчисляемых в соответствии со ст. 395 ГК; при истечении срока исковой давности по требованию о возвращении неосновательного обогащения (ст. 1104, 1105 ГК) истекает срок по требованию о возмещении неполученных доходов (п. 1 ст. 1107 ГК)².

Исковая давность не применяется в случаях, установленных законом, а также при несовместимости исковой давности с природой соответствующего требования. Так, законом (ст. 208 ГК) прямо установлены случаи, когда исковая давность не применяется.

Во-первых, исковая давность не распространяется на *требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ*, кроме случаев, предусмотренных законом. Например, при нарушении личных неимущественных прав автора (право на имя, на неприкосновенность произведения³) нарушенное право подлежит защите бессрочно.

Во-вторых, исковая давность не распространяется на *требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов* (см. ст. 834 ГК).

¹ См. п. 1 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

² См. п. 24 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

³ См. п. 1 ст. 15 Закона об авторском праве.

В-третьих, исковая давность не применяется к *требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина* (§ 2 гл. 59 ГК). Тем не менее, если будет пропущен 3-летний срок с момента возникновения права на возмещение такого вреда, эти требования удовлетворяются за прошлое время не более чем за 3 года, предшествовавшие предъявлению иска.

В-четвертых, исковая давность не применяется к *негативным искам* (ст. 304 ГК) — требованиям собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (см. гл. 19 Учебника).

Применение исковой давности может исключаться также иными законами. Например, она не распространяется на требования, вытекающие из семейных отношений, кроме случаев, когда срок для защиты установлен **Семейным кодексом** (ст. 9).

§ 2. Сроки исковой давности

1. Установление сроков исковой давности. Нормы о давности являются императивными. Сроки исковой давности, а также порядок их исчисления установлены законом. Стороны не могут своим соглашением изменить эти сроки или установить какие-либо новые сроки исковой давности, не предусмотренные законом. Основания приостановления или перерыва течения сроков исковой давности также устанавливаются ГК и иными законами. Любые соглашения с целью изменить порядок исчисления сроков исковой давности являются недействительными (ст. 198 ГК). Перемена лиц в обязательстве (гл. 24 ГК) не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

2. Общий и специальные сроки исковой давности. *Общий срок* исковой давности устанавливается в *3 года* (ст. 196 ГК). Этот срок применяется ко всем требованиям, если законом не установлены *специальные сроки* исковой давности, *сокращенные* или *более длительные* по сравнению с общим сроком (п. 1 ст. 197 ГК).

К специальным срокам исковой давности применяются все общие правила об исковой давности, установленные в гл. 12 ГК, если иное не установлено ГК и иными законами. Например, в ст. 200 ГК определен общий для всех требований момент, с которого начинает свое течение исковая давность. Однако течение отдельных сроков исковой давности может начинаться с другого момента, указанного в законе.

Специальные сроки исковой давности устанавливаются законодательством довольно часто. Так, действуют следующие *сокращенные* сроки исковой давности:

один год со дня, когда истец узнал или должен был узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной, или со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, — по требованиям о признании оспоримых сделок недействительными и о применении последствий их недействительности (п. 2 ст. 181 ГК);

один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами, по требованиям, вытекающим из перевозки груза (п. 3 ст. 797 ГК);

один год по требованиям, предъявляемым в связи с ненадлежащим качеством работы, выполненной по договору подряда (п. 1 ст. 725 ГК);

два года по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования (ст. 966 ГК).

Пример *более длительного* срока исковой давности — 10-летний срок по требованиям о возмещении ущерба в связи с морской перевозкой опасных и вредных веществ, который начинает течь со дня инцидента (ст. 410 КТМ).

3. Начало течения срока исковой давности. По общему правилу *течение исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права* (п. 1 ст. 200 ГК). Изъятия из этого правила устанавливаются ГК и иными законами.

Например, срок исковой давности по иску об истребовании вещей из чужого незаконного владения (ст. 301 ГК) составит 3 года, однако не с момента совершения кражи, а с момента, когда гражданину стало или должно было стать известным лицо, у которого находится украденная вещь. Именно в этот момент гражданину становится известно о нарушении права данным лицом и возможно предъявление к нему иска.

О применении исковой давности к требованиям юридического лица высшие судебные инстанции разъяснили: довод вновь назначенного руководителя о том, что он узнал о нарушенном праве возглавляемого им юридического лица лишь со времени своего назначения, не может изменить начальный момент течения срока исковой давности (со дня, когда юридическое лицо узнало или должно было узнать о нарушении права), поскольку в данном случае заявлено

требование о защите прав юридического лица, а не прав руководителя как физического лица¹.

По обязательствам с определенным сроком исполнения исковая давность начинает течь по окончании срока исполнения обязательства (п. 2 ст. 200 ГК). Например, по договору займа заем должен быть возвращен не позднее 31 декабря 2005 г. Срок исковой давности по требованию о возврате суммы займа начнет течь с 1 января 2006 г.

Если по условиям договора оплата должна производиться по частям, то в случае нарушения обязательств по оплате течение срока давности начинается в отношении каждой отдельной части со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Срок давности по искам о просроченных повременных платежах (проценты за пользование заемными средствами, арендная плата и т.п.) исчисляется отдельно по каждому просроченному платежу².

Если договором предусмотрено исполнение обязательства по частям и для каждой части установлены свои сроки исполнения, то исковая давность будет исчисляться отдельно по окончании срока надлежащего исполнения каждой части обязательства. Так, если в договоре займа предусмотрен график возврата платежей, то по каждой части платежей исковая давность будет исчисляться отдельно начиная с даты, следующей за окончанием срока соответствующего платежа согласно этому графику.

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства (п. 2 ст. 200 ГК).

Например, если в договоре подряда установлено, что работа оплачивается после приемки ее результатов, но не установлено, в какой именно срок после приемки, течение исковой давности по требованию об оплате работ начнется на следующий день после приемки результатов работ.

Если при этом должнику предоставлен льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока. Например, срок возврата займа определен моментом востребования. Однако в целях стимулирования

¹ См. п. 13 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

² См. п. 10 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

должника предусмотрено, что если заем будет возвращен в течение месяца с момента его выдачи (льготный срок), то проценты на сумму займа не начисляются. В таком случае срок исковой давности по требованию о возврате займа начнется по истечении льготного месячного срока. Если бы такого срока установлено не было, то исковая давность начала бы течь сразу же после выдачи займа (поскольку он выдан до востребования, т.е. без указания момента возврата).

По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства (п. 3 ст. 200 ГК). Регрессное обязательство возникает в случаях, когда одно лицо исполняет вместо другого какую-либо обязанность (основное обязательство), после чего у исполнившего эту обязанность возникает право регрессного («обратного») требования к основному обязанному лицу в том объеме, в каком он исполнил за него соответствующую обязанность. Так, в силу ст. 1068 ГК юридическое лицо обязано возместить потерпевшему вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей. Однако после этого у юридического лица возникает право регресса к своему работнику в размере выплаченного возмещения (п. 1 ст. 1081 ГК). Исковая давность по такому требованию начнет течь с момента выплаты юридическим лицом суммы возмещения вреда за своего работника.

4. Приостановление течения срока исковой давности. *Приостановление* срока исковой давности означает, что ее течение *временно прекращено*. После того как отпадают обстоятельства, вызвавшие приостановление исковой давности, ее течение *продолжается* далее. При этом обстоятельства, являющиеся основанием для приостановления срока исковой давности, должны возникнуть или продолжать существовать в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее — в течение срока давности (п. 2 ст. 202 ГК). Остающаяся после приостановления часть срока удлинится до 6 месяцев, а если срок исковой давности равен 6 месяцам или менее — до срока давности.

Так, если из 3 лет общего срока исковой давности до его приостановления прошло 2 года и 8 месяцев, а приостанавливающие его обстоятельства продолжались один год, то через год искомая давность продолжит свое течение, но не на 4 месяца, а на 6 месяцев. Общий срок исковой давности удлинится до 3 лет и 2 месяцев. Общий период времени, который пройдет с учетом годичного приостановления срока, составит 4 года и 2 месяца.

Течение срока исковой давности приостанавливается:

1) если предъявлению иска препятствовало обстоятельство непреодолимой силы;

2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил РФ, переведенных на военное положение;

3) в силу установленной на основании закона Правительством РФ отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение (п. 1 ст. 202 ГК);

5) предъявлением иска в уголовном деле, если такой иск оставлен приговором суда без рассмотрения, до вступления в законную силу этого приговора. Причем, если остающаяся после приостановления часть срока менее 6 месяцев, она удлинится до 6 месяцев, даже если срок исковой давности более короткий (ст. 204 ГК).

5. Перерыв течения срока исковой давности. *Перерыв* срока исковой давности означает, что *течение исковой давности возобновлено с самого начала*. Срок исковой давности при этом восстанавливается и начинает течь заново. Время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок. Обстоятельства, являющиеся основанием для перерыва давности, должны иметь место в пределах срока исковой давности, а не после его истечения.

Например, с момента начала течения 3-летнего срока исковой давности прошло 1,5 года. При перерыве исковой давности ее течение начинается заново и она составит 3 года с момента перерыва. Общий период времени, прошедший с момента, когда лицо узнало о нарушении своего права, и до истечения исковой давности после перерыва, составит 4,5 года.

Основанием для перерыва исковой давности являются следующие обстоятельства:

1) предъявление иска в установленном порядке, с соблюдением правил о подведомственности и подсудности дела, о форме и содержании искового заявления, об оплате его государственной пошлиной, а также других предусмотренных ГПК или АПК требований, нарушение которых влечет отказ в принятии искового заявления или его возврат истцу¹;

2) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, например признание претензии, частичная уплата

¹ См. п. 15 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

долга, уплата процентов по основному долгу, просьба должника об отсрочке или рассрочке платежа.

Допустим, должник не возвращает долг по требованию кредитора. Через 2,5 года после такого требования должник пишет кредитору письмо, в котором ссылается на тяжелые обстоятельства и обещает вернуть долг, как только у него будут деньги. Такие действия свидетельствуют о признании долга, и исковая давность начнется заново с момента составления должником такого письма.

В тех случаях, когда должник совершил действия, свидетельствующие о признании лишь части долга, когда обязательство предусматривало исполнение по частям, такие действия не могут являться основанием для перерыва течения срока давности по другим частям (платежам). Действия по признанию основного долга сами по себе не могут служить доказательством, свидетельствующим о признании дополнительных требований кредитора (в частности, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами), а также требований по возмещению убытков, и соответственно не могут расцениваться как перерыв течения срока исковой давности по дополнительным требованиям и по требованиям о возмещении убытков¹.

6. Восстановление срока исковой давности. В случае, если пропуск исковой давности был вызван уважительными причинами, *связанными с личностью истца* (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), суд может восстановить срок исковой давности (ст. 205 ГК). Из этого следует, что срок исковой давности, пропущенный юридическим лицом, а также гражданином-предпринимателем, по требованиям, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности, не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска².

Уважительные причины пропуска гражданином срока исковой давности должны иметь место в последние 6 месяцев срока давности, а если этот срок равен 6 месяцам или менее — в течение срока давности.

¹ См. пп. 20, 23 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 12 ноября 2001 г. № 15/18.

² См. п. 12 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 28 февраля 1995 г. № 2/1.

РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

ГЛАВА 14. ВЕЩНОЕ ПРАВО КАК ПОДОТРАСЛЬ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

§ 1. Значение и особенности вещных прав

В гражданском праве и его доктрине издавна выделяется большая и практически важная группа близких по своим признакам прав в отношении материальных благ, которые получили наименование вещных прав. Термин отражает предмет таких прав: ими являются разнообразные материальные ценности, начиная с земли и природных ресурсов, производственных объектов и строений и кончая предметами повседневного быта и денежными знаками.

Основанием для выделения вещных прав является не только их материальный объект, предопределяющий практическое значение этих прав, но и важные юридические особенности. Вещные права позволяют непосредственно воздействовать на их предмет — материальные блага характеризуются продолжительностью или даже бессрочностью действия и дают носителям таких прав правовую защиту против всех третьих лиц. Поэтому вещные права входят в категорию так называемых *абсолютных прав*.

Эти черты вещных прав и механизм их действия существенно отличают вещные права от обязательственных, предметом которых является возможность требовать определенного поведения от другого субъекта гражданского права. В своем юридическом содержании вещные права шире и дают носителям таких прав больше возможностей для реализации собственных правомочий и интересов.

К числу вещных прав относятся право собственности, а также иные длительные и устойчивые правомочия в отношении материальных благ: долгосрочное пользование земельными участками, сервитуты, право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом и некоторые другие. Эта вторая группа получила в литературе наименование *ограниченных вещных прав*, и этот термин будет использоваться при последующем изложении.

Действовавшее в СССР гражданское законодательство, в основе которого лежала социалистическая собственность, не выделяло категорию вещных прав и не использовало это юридическое понятие, хотя практически некоторые вещные права признавало. Переход Российской Федерации к рыночным отношениям и расширение имущественного оборота потребовали введения в систему гражданского права категории вещных прав и определения их режима.

Вещные права и прежде всего право собственности являются необходимой предпосылкой, а затем и результатом участия в современном рыночном обороте, выступление в котором требует наличия устойчивых правомочий в отношении материальных ценностей. Для граждан обладание вещными правами создает условия для нормальной повседневной трудовой жизни и отдыха.

Вещным правам посвящены обширный раздел II ГК (ст. 209-306) и нормы многих законов, прежде всего о земле, лесах, водах, природных ресурсах и животном мире. Изданы специальные законы об отдельных видах имущества, представляющих особую значимость (о недвижимости, транспортных средствах, драгоценных металлах, валюте). Этот обширный законодательный массив образует в составе гражданского права важнейшую его *подотрасль* — *вещное право*.

В системе вещных прав основополагающим является право собственности, которое практически предопределяет все стороны жизни современного государства и существующие в нем общественные отношения. В законодательном плане значимость права собственности вообще и в системе вещных прав, в частности, подтверждают Конституция РФ и раздел ГК о вещных правах. Нормы этого раздела ГК ставят собственность на первое место и посвящают ей большинство статей. Поэтому рассмотрение проблематики вещных прав необходимо начать с анализа права собственности.

§ 2. Право собственности

1. Значение собственности. Право собственности — центральный и важнейший институт в системе вещных прав, нормы которого отражают и одновременно закрепляют существующий в государстве социально-экономический строй и господствующие в нем общественные отношения. Проблематика собственности всегда находится в центре политических программ и задач государственных органов и общественных движений и неизменно привлекает внимание крупнейших мыслителей и философов и, конечно, экономистов и юристов.

В СССР, где ставилась задача создать общество социалистического типа, в результате национализации была создана и господствовала государственная собственность и сопутствующие ей плановые начала. После распада Союза, провозглашения суверенитета России и перехода экономики страны к рыночным отношениям в нашем государстве решающее значение получила собственность частная; она функционирует в рамках свободной и добросовестной конкуренции независимых товаропроизводителей, деятельность которых должна обеспечивать

экономическое и социальное развитие государства. Основу такого перехода создали приватизация государственной собственности, а также последующее привлечение иностранных инвестиций.

Важность и значимость отношений собственности закреплены в Конституции РФ, которая устанавливает ряд принципиальных положений о собственности. Статья 8 Конституции РФ гласит: в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Это базовое положение развивается и конкретизируется в последующих статьях Конституции РФ (ст. 35, 36), закрепляющих правомочия собственника. Согласно ст. 35 Конституции РФ право частной собственности охраняется законом, каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им, право наследования гарантируется.

Опираясь на эти конституционные положения, ГК формулирует систему норм о праве собственности (раздел II, ст. 209-306), которые дополняются другими федеральными законами и иными правовыми актами. В ГК отчетливо выражены два важных начала права собственности: во-первых, самостоятельность собственника в осуществлении его права и, во-вторых, обязанность собственника не противоречить в своих действиях требованиям законодательства и не нарушать права и охраняемые интересы третьих лиц (ст. 209 ГК).

Право собственности, связанное с основами государственного устройства, является комплексным институтом, и нормы по этому вопросу содержатся во многих актах государственного права (**Бюджетном кодексе, Законе об общих принципах организации местного самоуправления**), законах природоохранительного права (**Земельном кодексе, Лесном кодексе, Водном кодексе, Законе о недрах**). Однако основным регулятором отношений собственности всегда были и остаются нормы гражданского права: понятия, решения и терминология, закрепленные в ГК, используются в актах других правовых отраслей, когда они затрагивают вопросы права собственности.

2. Правовое содержание собственности. В ст. 209 ГК собственность определяется как предоставление собственнику прав владения, пользования и распоряжения имуществом. Эта триада, как ее именуют юристы, в общей форме отражает действительное содержание права собственности и реально существующие способы его использования. В совокупности они придают собственности характер наиболее широкого по юридическому содержанию имущественного права, которым могут обладать все субъекты гражданского права.

Правомочие владения — это обеспечиваемая законом возможность хозяйственного господства собственника над его имуществом. Фактического обладания им не требуется, достаточно иметь возможность использовать имущество. Собственник автомашины остается ее владельцем, уезжая в командировку или на отдых. Однако, передавая автомашину по заключенному договору в аренду, собственник отказывается от права владения, сохраняя, тем не менее, статус собственника, и может машиной распорядиться, продав ее.

Владельцем имущества могут быть не только его собственник, но и носители многих других гражданских прав, прежде всего получившие имущество по договору. Однако такое владение всегда ограничено известными сроком и рамками, которые определяются, главным образом, целями и условиями заключенного договора.

Правомочие пользования представляет собой обеспечиваемую законом возможность извлекать из имущества его полезные свойства, которые в нем заложены и необходимы собственнику для удовлетворения его потребностей, чему и призвана служить собственность. Пользование имуществом включает получение от него плодов, продукции и доходов (ст. 136 ГК), которые прирастают к первоначальной собственности. Правомочие пользования чаще всего основывается на владении имуществом, однако возможны ситуации, когда для извлечения полезных свойств имущества собственник временно отказывается от владения, передавая имущество во владение третьим лицам.

Правомочие распоряжения — это обеспечиваемая законом возможность определять судьбу имущества посредством совершения разного рода юридических сделок: сдавать имущество внаем, дарить, продавать и т.д. Распоряжением являются уничтожение имущества собственником ввиду его износа или ненадобности, а также отказ от права собственности, о чем прямо говорится в ст. 236 ГК.

Собственник может обременять свое имущество, передавая его в залог либо соглашаясь установить в отношении его временный или постоянный сервитут (о сервитутах см. § 2 гл. 19 Учебника), что ограничивает его правомочия собственника. По истечении срока обременения право собственности восстанавливается в полном объеме, и это его важное правовое качество принято именовать эластичностью права собственности.

В юридической литературе давно наблюдается стремление выявить и понять те реальные общественные связи, которые лежат в основе института собственности. Эти связи характеризуются через такие

категории, как экономические отношения, присвоение материальных благ, отношение к ним как к своим¹. Однако ясных юридических выводов эти рассуждения не дают. Для правового анализа важна прежде всего оценка той «правовой оболочки», в которую законодательство облакает статус собственника и его взаимоотношения с третьими лицами.

Законодательное определение права собственности через правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом, ведущее свое начало от римского права, также признавалось рядом автором недостаточным для раскрытия действительного содержания этого института. Рекомендовались новые формулировки, в частности предлагалось включить в перечень прав собственника понятие «управление имуществом». Однако законодательных изменений эти и другие предложения не повлекли. Традиционное для гражданского права определение права собственности в действующем законодательстве сохранено.

Право собственности, принадлежащее субъектам гражданского права, на юридическом языке принято именовать субъективным. Оно основывается на нормах обширного законодательства о праве собственности, которые в своей совокупности образуют важнейший раздел гражданского законодательства.

Объектом права собственности могут быть все материальные объекты окружающего нас мира, которые ст. 128 ГК именует вещами. Это, прежде всего, земля и другие природные ресурсы, предприятия, строения, оборудование, транспортные средства, сырье, готовая продукция, а также ценные бумаги и деньги. Гражданское законодательство подразделяет вещи на недвижимое имущество, объекты которого прочно связаны с землей, и иное — движимое имущество (ст. 130 ГК). Эта градация имеет важное юридическое значение: недвижимое имущество и сделки с ним подлежат обязательной государственной регистрации.

Действующее законодательство иногда говорит об основных и оборотных средствах, в прошлом это было основным делением объектов собственности, имевшим важное правовое значение². Ныне ГК эти понятия не использует³, но они сохраняют учетно-бухгалтерское значение (см. ст. 11 **Закона о бухгалтерском учете** и основанные на нем акты бухгалтерского учета). Об основных средствах говорится также в ряде норм **НК** (ст. 257 и след.).

¹ См. Маттеи У., Суханов Е.А. Основные положения права собственности. М., 1999.

² Нормы об основных и оборотных средствах содержались в **ГК 1964** (ст. 96-98).

³ О них говорится только применительно к аренде предприятия (ст. 656 ГК).

3. Интеллектуальная собственность. В законодательстве, международных договорах с участием Российской Федерации и в литературе распространены термины «интеллектуальная собственность» и «промышленная собственность». Первый включает в себя все охраняемые законодательством результаты интеллектуальной деятельности человека (авторские и примыкающие к ним права, патентное право, товарные знаки, фирменное наименование), второй — более узкую группу интеллектуальных прав чисто коммерческого характера.

Термин «интеллектуальная собственность» в ГК употреблен в ряде статей (ст. 2, 128, 138, 769). Однако интеллектуальная деятельность и ее результаты в своем содержании (ее объекты — творческая деятельность) и в механизме правового использования и защиты существенно отличаются от права собственности. Интеллектуальная собственность — самостоятельная подотрасль гражданского права, эти отношения регулируются законами о патентах, авторском праве и других интеллектуальных правах и изучаются в заключительных разделах курса гражданского права¹.

§ 3. Формы права собственности

1. Формы собственности в Российской Федерации. Конституция РФ устанавливает, что в России признаются и равным образом защищаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (ст. 8). В соответствии с ее общеполитической терминологией Конституция РФ в большинстве случаев говорит о собственности, а не о праве собственности, однако всегда имеются в виду существующее в реальной жизни право собственности и его законодательное регулирование.

На первое место в приведенном перечне Конституция РФ ставит частную собственность, которая названа также в ряде последующих статей (ст. 35, 36). Это отражает ведущее значение частной собственности в жизни нашего государства и необходимость конституционного закрепления основ ее правового режима. В настоящее время в результате проведения широкой приватизации в частной собственности находится около 60% производственных мощностей страны, и процесс приватизации продолжается.

Разграничение форм собственности в зависимости от их носителя (субъекта), во-первых, отражает их различную социально-общественную

¹ Совместное изложение институтов права собственности и интеллектуальной собственности в начальных разделах учебных пособий надо считать методически неудачным, так как способно вести к смешению двух различных сфер гражданского права.

природу, поскольку задачи их носителей различны. Во-вторых, в правовом режиме отдельных форм собственности, при единстве их исходных начал, существуют различия. Так, государственная собственность имеет специфические основания возникновения и прекращения (национализация, конфискация, приватизация), а некоторые виды имущества могут находиться исключительно в государственной или муниципальной собственности.

Проблематика частной собственности рассматривается во многих монографиях и учебниках, однако без четкого определения ее социально-правовой роли и правовой сущности. Перечисление частной собственности наряду с публичной (государственной) и указание на то, что субъектами частной собственности являются граждане и юридические лица, недостаточно для характеристики юридической сущности и особенностей частной собственности.

Частную собственность следует трактовать как право граждан и юридических лиц свободно владеть, пользоваться и распоряжаться любым имуществом и использовать его для любой деятельности, кроме случаев, предусмотренных законом. Правовой акцент лежит в категориях «любое имущество», «использование имущества для любой деятельности» и, наконец, «свободное распоряжение». Использование частной собственности подконтрольно государству только в общих рамках законов и свободно определяется интересами самого собственника и условиями рынка.

Россия является Федерацией, и государственная собственность может принадлежать как Федерации, так и ее субъектам. Круг объектов федеральной собственности не ограничен, он включает природные ресурсы страны, а также все другие объекты, имеющие общегосударственное и оборонное значение. В федеральной государственной собственности находятся также все или контрольные пакеты акций крупнейших национальных предприятий, имеющих форму акционерных обществ, например Транснефти, Газпрома, «Российские железные дороги», «Аэрофлот».

Разграничение собственности Российской Федерации и ее субъектов предусмотрено принятым после провозглашения 12 июня 1990 г. суверенитета России **Постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г.** и рядом последующих законодательных актов и осуществляется путем принятия соответствующих постановлений Правительства РФ (см. § 2 гл. 16 Учебника). Законы субъектов Федерации определяют объекты их собственности. Так, Закон г. Москвы от 28 июня 1995 г. характеризует ее собственность следующей формулой:

в собственности г. Москвы находится все имущество, не являющееся частной собственностью, собственностью Российской Федерации или других собственников, в том числе земельные участки и природные объекты в границах г. Москвы.

Субъектами муниципальной собственности выступают городские и сельские поселения, городские округа и муниципальные районы. Правовой статус таких образований как собственников имущества определяется **Законом об общих принципах организации местного самоуправления**. В ст. 50 этого Закона дается обширный перечень имущества, которое может находиться в собственности муниципальных образований (объекты тепло- и водоснабжения населения, дороги общего пользования, жилищный фонд, пассажирский транспорт, объекты культуры и др.).

Что представляют собой иные формы собственности, о которых говорит ст. 8 Конституции РФ, и существуют ли они вообще? В учебниках гражданского права такие формы собственности не называются, а иногда указывается, что их вообще не существует. Нет, однако, оснований считать, что в этом важном вопросе в тексте Конституции допущена ошибка. Реалии собственности и ее законодательное регулирование свидетельствуют о наличии в Российской Федерации таких иных форм собственности.

Исходя из критерия субъекта собственности, к иным ее формам можно отнести собственность религиозных организаций (объединений), для которых вводятся некоторые специальные правила (см., например, п. 4 ст. 213 ГК, ст. 21 и 22 **Закона о свободе совести**), а также собственность в Российской Федерации иностранных государств и международных организаций, которая имеет особенности своего режима в силу заключенных Российской Федерацией международных договоров.

В публикациях, на страницах периодической печати иногда говорится о наличии в Российской Федерации коллективной собственности. Однако коллективную собственность как особую форму собственности действующее законодательство РФ не предусматривает. Общая собственность, принадлежащая нескольким лицам (гл. 18 Учебника), в качестве коллективной именоваться не должна, ибо это ведет к неправильной правовой оценке природы общей собственности.

2. Равенство различных форм собственности. Из положений Конституции РФ следует, что всем формам права собственности государство предоставляет равный режим, они находятся в равных условиях и защищаются равным образом. Этот принципиальный

подход к регулированию собственности устраняет значительные правовые преимущества государственной (социалистической) собственности, существовавшие в стране в условиях плановой экономики.

Однако сказанное не означает полного тождества в правовом режиме различных форм собственности. Конституция РФ допускает ограничение прав федеральным законом, если это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны и безопасности государства (ст. 55).

В ГК содержится ряд конкретных норм, основанных на приведенном конституционном положении. В силу п. 3 ст. 212 ГК законом определяются виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности. Согласно п. 1 ст. 213 ГК в соответствии с законом некоторые виды имущества не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам, т.е. быть объектом частной собственности. Законом может быть введена монополия государства в некоторых сферах хозяйственной деятельности и названы виды предпринимательства, которыми вправе заниматься исключительно государственные предприятия (вооружение, наркотические вещества).

Кроме того, отдельным категориям собственников, например малым предпринимателям, могут предоставляться определенные правовые льготы и преимущества, облегчающие использование их собственности. Для привлечения крупных инвестиций создаются особые экономические зоны. Такие преимущества чаще всего имеют административно-правовой и налоговый характер и учитывают зарубежный и международный опыт.

§ 4. Механизм функционирования права собственности

1. Правомочия собственника. Собственники реализуют предоставленные им законом правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом различными путями. Собственник может использовать свое имущество самостоятельно, владея им и извлекая его полезные свойства и качества для проживания, отдыха, занятия спортом и т.д. Возможно использование собственности для создания запасов и резервов на будущее, к чему нередко прибегают как государство, так и многие граждане и юридические лица.

Однако в большинстве случаев собственник активно включает принадлежащую ему собственность в рыночный оборот. И в этом случае право позволяет гражданину-собственнику действовать самостоятельно,

осуществляя коммерческую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 23 ГК). Но значительно чаще собственность инвестируется в деятельность вновь создаваемых или уже функционирующих коммерческих, а также некоммерческих юридических лиц.

Такое использование собственности осуществляется, как правило, на основании заключаемых собственником договоров (об учреждении юридического лица или приобретении его акций и паев) и трансформирует его право: он становится собственником акций (пая), но не юридического лица, по отношению к которому у него возникают вещные или обязательственные права (п. 2 ст. 48 ГК).

Сказанное относится к функционированию как частной, так и государственной и муниципальной собственности. Однако собственник — государство, его субъекты и муниципалитеты, создавая юридические лица, которые будут осуществлять ту или иную деятельность, могут использовать форму государственных (муниципальных) юридических лиц и остаются в этих случаях собственниками имущества, которое передается юридическому лицу в хозяйственное ведение или оперативное управление.

Возможна также передача собственности другому лицу по договору доверительного управления имуществом (гл. 53 ГК). Этот институт получает в настоящее время распространение и в странах англо-американского права трактуется как создающий особый вид собственности (траст). Согласно отечественному праву передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему; он обязан управлять имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица (п. 4 ст. 209 ГК).

Разрешая предпринимательскую деятельность, государство для обеспечения общенациональных интересов и безопасности производства оставляет за собой определенные контрольные функции. Они реализуются в два этапа: (1) на стадии выдачи лицензии для осуществления предпринимательской деятельности и регистрации юридических лиц¹ и (2) в ходе такой деятельности, когда соответствующие государственные службы вправе проверять соблюдение предпринимателями требований законодательства.

¹ Для упрощения процедуры создания юридических лиц круг лицензируемых видов деятельности за последние годы был уменьшен, а порядок регистрации юридических лиц постепенно упрощается.

2. Обязанности собственника. Механизм функционирования права собственности имеет и другую важную сторону. Наделяя собственника широкими правомочиями на использование принадлежащего ему имущества, закон одновременно возлагает на него ряд обязанностей перед государством и обществом. Собственник несет также риски, возникающие при использовании его имущества.

Прежде всего, собственник не может нарушать права третьих лиц, что в общей форме ясно выражено в ч. 1 ст. 55 Конституции РФ. Применительно к отношениям гражданского права в ГК также указывается, что действия собственника не должны нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 2 ст. 209 ГК). Гражданскому праву известен и ныне нередко применяется институт злоупотребления правом, который призван ограничивать усмотрение собственника в использовании его имущества (см. § 4 гл. 3 Учебника).

Далее, собственник обязан надлежащим образом сохранять и использовать свое имущество, особенно если оно представляет общегосударственную, культурную или историческую ценность. Это служит необходимой общей предпосылкой нормального функционирования общественного производства и удовлетворения духовных потребностей общества. Нормы природоохранительного законодательства должны строго соблюдаться, а при бесхозяйственном содержании культурных ценностей они могут быть по решению суда изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов (ст. 240 ГК).

Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества (ст. 210 ГК) и, прежде всего, обязан платить установленные государством налоги на имущество и другие обязательные платежи. Эта его обязанность четко выражена в ст. 57 Конституции РФ и конкретизируется в актах налогового законодательства.

Наконец, собственник несет риск случайной порчи и гибели принадлежащего ему имущества (ст. 211 ГК) вследствие естественных причин (износ, использование и т.д.) и воздействия стихийных и других неблагоприятных внешних факторов. В современных условиях в некоторых регионах такой риск является достаточно высоким, и для устранения его неблагоприятных последствий используется институт страхования имущества.

К сказанному необходимо добавить, что собственник, использующий свое имущество для предпринимательской деятельности, обязан соблюдать требования добросовестной конкуренции и нести

ответственность в случае их несоблюдения. Это четко выражено в ч. 2 ст. 34 Конституции РФ, п. 1 ст. 2 ГК и раскрывается в нормах **Закона о конкуренции**. Требования этого Закона за последние годы были сделаны более строгими, а ответственность в виде штрафов за допускаемые нарушения повышена.

§ 5. Ограниченные вещные права

Праву собственности в условиях рынка неизбежно сопутствуют связанные с ним права на материальные объекты; в ГК они названы другими вещными правами, а в юридической литературе именуется также ограниченными вещными правами. С правом собственности ограниченные вещные права объединяют единство объекта (вещи материального мира), общие черты законодательного регулирования, а также схожий механизм правовой защиты.

Основные виды ограниченных вещных прав названы в ст. 216 ГК: это права владения и пользования земельными участками, сервитуты, права хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом. В доктрине предлагается относить к числу вещных и некоторые другие имущественные права, в частности ипотеку. Подробно ограниченные вещные права рассматриваются в гл. 19 Учебника; в настоящей главе дается их общая характеристика.

Ограниченные вещные права, имея ряд общих черт, по своим целям и содержанию достаточно разнообразны, и законодательство не дает им единого общего определения. Опираясь на нормы действующего законодательства, их можно определить как устойчивое право на использование чужой собственности, защищаемое против всех третьих лиц.

Ограниченные вещные права связаны с правом собственности и призваны в различных юридических формах способствовать его функционированию в имущественном обороте в интересах как самого собственника, так и других лиц, обладающих такими правами. Ввиду важного значения объектов материального мира для государства и граждан в этой области необходимо иметь достаточно полную и устойчивую систему законодательного регулирования.

Круг и содержание ограниченных вещных прав определены законом и не могут по усмотрению носителей этих прав расширяться. Также недопустимо создание субъектами имущественного оборота новых вещных правомочий¹. В данной области гражданского права

¹ Возможно, однако, соглашение сторон по поводу осуществления вещного права, например договоренность о порядке пользования сервитутом.

преобладает императивное регулирование. В этом принципиальное отличие ограниченных вещных прав от прав обязательственных, где действует принцип свободы договора (ст. 421 ГК), позволяющий участникам имущественного оборота уточнять в рамках договора взаимные права и обязанности и даже создавать новые договорные обязательства и обязательства смешанного характера (пп. 2 и 3 ст. 421 ГК).

В отличие от права собственности, предметом которого может быть как недвижимое, так и движимое имущество, ограниченные вещные права, как правило, возникают в отношении недвижимого имущества. Соответственно наличие ограниченного вещного права должно подтверждаться государственной его регистрацией.

В своем возникновении и содержании ограниченные вещные права производны и зависимы от права собственности на соответствующий материальный объект. Правомочия собственника, которые могут быть ограничены, определяют ограниченные рамки вещного права, а в случае прекращения права собственности ввиду гибели объекта или изменения его назначения ограниченное вещное право прекращается.

Наконец, заслуживает быть отмеченной и такая особенность ограниченных вещных прав: они предоставлены определенному субъекту гражданского права и их переход к другим лицам ограничен. Он возможен в случае смерти гражданина или прекращения (реорганизации) юридического лица. Договорную уступку (цессию) ограниченного вещного права гражданское законодательство не предусматривает, и по общему правилу в этом нет необходимости.

Наличие ограниченного вещного права дает его обладателю основание предъявить вещный иск в случае нарушения его права, что сближает такие права с правом собственности. Согласно ст. 305 ГК носители ограниченных вещных прав могут предъявлять в их защиту требования, предоставленные собственнику (см. гл. 20 Учебника). Защита владения возможна даже в отношении собственника. Однако предъявление вещных исков предполагает наличие законного владения, о чем ясно сказано в тексте ст. 305 ГК. Носители некоторых ограниченных вещных прав правомочием владения не обладают (сервитуты, держатели ипотеки) и, следовательно, права на вещный иск не имеют. Но было бы справедливым признавать за ними право на негаторный иск в порядке аналогии закона.

ГЛАВА 15. ЧАСТНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

§ 1. Право частной собственности граждан и юридических лиц

1. Субъекты права частной собственности. Субъектами частной собственности являются граждане и юридические лица, обладающие гражданской правоспособностью. Частная собственность граждан и юридических лиц противопоставляется публичной собственности, субъектами которой являются публично-правовые образования (государство и государственные образования, муниципальные образования).

В соответствии с ч. 1 ст. 35 Конституции РФ право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено лишь при условии предварительного и равноценного возмещения (ч. 2 и 3 ст. 35 Конституции РФ). Как указал Конституционный Суд РФ, данное конституционное право человека и гражданина распространяется также на юридические лица в той степени, в какой это право по своей природе может быть к ним применимо¹.

Несмотря на то, что юридические лица, в отличие от граждан, могут иметь свою внутреннюю корпоративную структуру и определенные имущественные отношения со своими участниками, в гражданском обороте это никак не проявляется: юридические лица и граждане действуют как собственники своего имущества в качестве самостоятельных субъектов гражданского права.

Учредители (участники) таких юридических лиц либо вообще не имеют никаких имущественных прав (общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы), либо имеют в отношении юридических лиц обязательственные права требования (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы) (пп. 2 и 3 ст. 48 ГК). Право собственности на внесенное в качестве вкладов (взносов) имущество принадлежит самому юридическому лицу.

¹ См. п. 4 постановления Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. № 20-П // СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 197.

Исключение — юридические лица, владеющие имуществом на иных ограниченных вещных правах (государственные и муниципальные предприятия, а также учреждения, финансируемые собственником). Право собственности на имущество таких юридических лиц имеют их учредители, а сами юридические лица не являются собственниками и осуществляют права владения, пользования и распоряжения этим имуществом в пределах, установленных соответствующим правовым режимом (право хозяйственного ведения или оперативного управления).

Среди субъектов права частной собственности можно также выделить граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица (индивидуальных предпринимателей). Такие граждане в целях определения налоговых обязательств перед бюджетом должны вести отдельный учет имущества, используемого для предпринимательской деятельности¹. Несмотря на обособление «предпринимательского» имущества в целях налогового учета, в гражданско-правовом смысле имущество индивидуального предпринимателя юридически не разграничено. Он может использовать это имущество как в предпринимательских целях, так и в качестве собственно личного имущества, необходимого для осуществления неотчуждаемых прав и свобод². В случае привлечения индивидуального предпринимателя к ответственности по его долгам он будет отвечать перед кредиторами всем своим имуществом, находящимся в собственности, в том числе и не используемым в предпринимательской деятельности.

2. Объекты права частной собственности. В советский период в законодательстве существовало множество ограничений по количеству и видам имущества, которое могло находиться в собственности граждан и юридических лиц. В рыночных условиях таких ограничений быть не может, и в настоящее время большинство их отменено. Круг объектов права частной собственности обширен, и правовой режим отдельных их групп имеет значительные особенности, которые будут рассмотрены в § 2 и 3 настоящей главы.

В соответствии с п. 1 ст. 213 ГК в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением

¹ См. Порядок учета доходов и расходов и хозяйственных операций для индивидуальных предпринимателей, утвержденный приказом Минфина России и МНС России от 13 августа 2002 г. № 86н/БГ-3-04/430 // РГ. 2002. № 171.

² См. п. 4 постановления Конституционного Суда РФ от 17 декабря 1996 г. № 20-П.

отдельных его видов, которые в соответствии с законом не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам. Речь в данном случае идет об имуществе, изъятом из оборота (т.е. нахождение в обороте которого не допускается) или ограниченном в обороте, которое может принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которого в обороте разрешается по специальному разрешению (п. 2 ст. 129 ГК).

В частности, все недра на территории Российской Федерации находятся в государственной собственности. Гражданам и юридическим лицам могут принадлежать лишь добытые из недр полезные ископаемые и иные ресурсы (ст. 1² **Закона о недрах**). Правительством РФ утвержден перечень продукции, которая может приобретаться только потребителями, имеющими разрешение на ее применение в Российской Федерации¹. К таким объектам отнесены вооружение, боеприпасы к нему, военная техника, ракетно-космические комплексы, уран, яды, наркотические средства и иная продукция, приобретение которой требует специального разрешения.

В соответствии с п. 1 ст. 238 ГК, если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности, если законом не установлен другой срок. При неисполнении этой обязанности такое имущество по решению суда подлежит принудительной продаже либо передаче в государственную или муниципальную собственность (п. 2 ст. 238 ГК). Если в собственности гражданина или юридического лица по основаниям, допускаемым законом, окажется вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано, эта вещь подлежит отчуждению в том же порядке (п. 3 ст. 238 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 213 и п. 2 ст. 1 ГК количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

¹ См. Перечень продукции, поставки которой осуществляются потребителям, имеющим разрешение на ее применение в Российской Федерации, утвержденный постановлением Правительства РФ от 10 декабря 1992 г. № 959 «О поставках продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» // САПП РФ. 1992. № 25. Ст. 2217.

3. Содержание права собственности граждан и юридических лиц. Граждане и юридические лица владеют, пользуются и распоряжаются своим имуществом по собственному усмотрению. Они могут совершать в отношении принадлежащего им имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом (ст. 209 ГК).

Таким образом, граждане и юридические лица (по общему правилу) имеют одинаковые по содержанию правомочия в отношении имущества, находящегося в их собственности. В равной степени они также несут бремя содержания своего имущества, а также риск его случайной гибели или случайного повреждения. Права граждан и юридических лиц как собственников должны защищаться равным образом (п. 4 ст. 212 ГК).

Вместе с тем законом могут устанавливаться особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, особенности владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, находится имущество в собственности гражданина или юридического лица. Как правило, такие особенности вытекают из естественного различия граждан и юридических лиц. Например, специальным основанием приобретения права собственности для граждан является переход имущества по наследству в соответствии с законом в случае смерти другого гражданина (п. 2 ст. 218, гл. 63 ГК), поскольку юридическое лицо не может выступать наследником по закону. По действующему законодательству только граждане, являющиеся супругами или членами крестьянского (фермерского) хозяйства, могут приобретать имущество в общую совместную собственность (ст. 256, 257 ГК, ст. 1 Федерального закона от 11 июня 2003 г. «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»¹).

С другой стороны, только юридическое лицо может приобретать имущество в результате внесения вклада (взноса) участниками (учредителями, членами) в уставный (складочный) капитал или в имущество юридического лица (п. 3 ст. 213 ГК), а также в результате реорганизации (п. 2 ст. 218 ГК). Высшим Арбитражным Судом РФ

¹ СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.

было разъяснено, что с момента внесения имущества в уставный (складочный) капитал и государственной регистрации соответствующих юридических лиц учредители (участники) названных юридических лиц утрачивают право собственности на это имущество¹.

Особенности владения, пользования и распоряжения имуществом граждан и юридических лиц обусловлены, как правило, спецификой правового режима соответствующих вещей, являющихся объектами права собственности, либо характером деятельности гражданина или юридического лица (индивидуальные предприниматели, коммерческие и некоммерческие организации), наличием у юридического лица общей или специальной правоспособности, предопределяющей общий или целевой режим использования его имущества.

§ 2. Право собственности на недвижимое имущество

1. Государственная регистрация прав на недвижимость. Поскольку из всех видов имущества объекты недвижимости всегда рассматривались как наиболее ценные, государство уделяет особое внимание закреплению и охране прав на них. Право собственности и другие вещные права граждан и юридических лиц на недвижимое имущество, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации (п. 1 ст. 131 ГК).

Государственная регистрация прав на недвижимость осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области государственной регистрации (ст. 9 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**). В настоящее время это Федеральная регистрационная служба (Росрегистрация)². Регистрация осуществляется в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним³. В этом Реестре регистрируются права на земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и иные объекты, прочно связанные с землей (здания, строения, сооружения и т.п.).

¹ См. п. 2 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**.

² См. Положение о Федеральной регистрационной службе, утвержденное Указом Президента РФ от 13 октября 2004 г. № 1315 «Вопросы Федеральной регистрационной службы» // СЗ РФ. 2004. № 42. Ст. 4110.

³ См.: Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные постановлением Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. № 219 // СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 963, а также Методические рекомендации по порядку проведения государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные приказом Минюста России от 1 июля 2002 г. № 184 // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 2002. № 11.

Права на морские суда и суда внутреннего плавания регистрируются в Государственном судовом реестре РФ или судовой книге органами, уполномоченными осуществлять такую регистрацию в соответствии с законодательством о морском и внутреннем водном транспорте¹. Права на воздушные суда — в Государственном реестре гражданских воздушных судов РФ, который ведется уполномоченным органом в области гражданской авиации². Специальной регистрации подлежат также космические объекты³.

Исключением из этого общего правила являются случаи приобретения права собственности на помещения, предоставленные членам жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива или иным лицам, имеющим право на паенакопления, полностью внесшим свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение. Право собственности у таких лиц возникает с момента выплаты паевого взноса (п. 4 ст. 218 ГК). Поэтому государственная регистрация права собственности на подобные объекты недвижимости имеет не правообразующий, а правоподтверждающий характер.

Если собственность на недвижимость не зарегистрирована, то ранее возникшие права признаются. Однако при совершении новых сделок необходимо зарегистрировать право собственности (п. 2 ст. 6 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**). Таким образом, после введения в действие указанного Закона исключается возможность распоряжения недвижимым имуществом без предварительной регистрации ранее возникших прав на него.

Государственная регистрация права собственности требуется также в отношении объектов незавершенного строительства, которые в настоящее время признаются самостоятельными объектами недвижимости (п. 1 ст. 130 ГК, ст. 25 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**).

От регистрации прав на недвижимое имущество необходимо отличать регистрацию сделок с недвижимым имуществом. По общему правилу любая сделка с недвижимым имуществом не подлежит государственной регистрации и вступает в силу с момента ее заключения. Регистрируется лишь переход права собственности по такой сделке.

¹ См.: ст. 16 и 17 **КВВТ**; гл. III **КТМ**.

² См. ст. 33 **Воздушного кодекса**.

³ См. ст. 17 Закона РФ от 20 августа 1993 г. «О космической деятельности» // РГ. 1993. № 186.

Однако в некоторых случаях, прямо указанных в законе, государственной регистрации подлежит не только переход права собственности, но и сама сделка с недвижимым имуществом. В частности, обязательность государственной регистрации установлена в отношении договоров купли-продажи и аренды предприятий как имущественных комплексов (п. 3 ст. 560, п. 2 ст. 658 ГК), договоров дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 573 ГК), договоров купли-продажи жилых помещений (п. 2 ст. 558 ГК), договоров ренты, предусматривающих отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты (ст. 584 ГК), договоров аренды недвижимого имущества, в том числе заключаемых на один год и более договоров аренды земельных участков (п. 2 ст. 609 ГК, п. 2 ст. 26 **Земельного кодекса**), договоров аренды зданий и сооружений, а также нежилых помещений, заключаемых на срок не менее года (п. 2 ст. 651 ГК), договоров доверительного управления недвижимым имуществом (п. 2 ст. 1017 ГК), договоров залога недвижимого имущества (ипотеки) (п. 3 ст. 339 ГК).

Начиная с 1 апреля 2005 г. требуется также государственная регистрация договоров о долевом участии в строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости (ст. 25¹ **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**)¹. Таким образом, соответствующие договоры фактически приравниваются к сделкам с недвижимостью.

Собственники недвижимого имущества при совершении соответствующих сделок должны учитывать указанные требования закона, так как при отсутствии государственной регистрации эти сделки признаются недействительными либо незаключенными (п. 1 ст. 165, п. 3 ст. 433 ГК).

2. Собственность на землю и другие природные ресурсы. В соответствии со ст. 9 Конституции РФ земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной собственности. При этом они используются и охраняются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. Это предопределяет особый правовой режим земли и других природных ресурсов как объектов права частной собственности. Помимо ГК, который регулирует частноправовые имущественные отношения по поводу данных объектов, правовой режим земли и других природных ресурсов

¹ См. также ст. 17 Федерального закона от 30 декабря 2004 г. «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 40.

устанавливается в отраслевом законодательстве, содержащем нормы публичного права (о территориальном зонировании, кадастровом учете земли и других природных ресурсов, их охране, целевом назначении, о порядке предоставления и изъятия этих объектов у собственников).

Объектами права частной собственности являются обособленные участки природных ресурсов, определенные на местности и имеющие четко обозначенные и удостоверенные соответствующими органами границы (земельные участки, в том числе участки лесного фонда, обособленные водные объекты). В отношении всех объектов недвижимости ведется государственный кадастровый учет. Кадастровый учет земельных участков ведется в соответствии с Федеральным законом от 2 января 2000 г. «О государственном земельном кадастре»¹ Федеральным агентством кадастра объектов недвижимости². Указанное Агентство должно также создать и вести единый государственный кадастр всех объектов недвижимости. Наряду с этим, кадастровый учет водных объектов ведется Федеральным агентством водных ресурсов³.

Согласно **Водному кодексу** в частной собственности могут находиться только обособленные водные объекты (замкнутые водоемы), т.е. небольшие по площади непроточные искусственные водоемы, не имеющие гидравлической связи с другими поверхностными водными объектами. Право собственности на водные объекты по характеру правомочий имеет существенную особенность. В соответствии со ст. 31 **Водного кодекса** понятие владения неприменимо во всей полноте к водным объектам, поскольку сосредоточенная в них вода находится в состоянии непрерывного движения и водообмена.

Особенности правового режима собственности на земельные участки регулируются гл. 17 ГК «Право собственности и другие вещные права на землю», **Земельным кодексом**, а также некоторыми другими актами земельного законодательства и законодательства об иных природных ресурсах.

¹ СЗ РФ. 2000. № 2. Ст. 149.

² См. Положение о Федеральном агентстве кадастра объектов недвижимости, утвержденное постановлением Правительства РФ от 19 августа 2004 г. № 418 // СЗ РФ. 2004. № 34. Ст. 3554.

³ См. Положение о Федеральном агентстве водных ресурсов, утвержденное постановлением Правительства РФ от 16 июня 2004 г. № 282 // СЗ РФ. 2004. № 25. Ст. 2564.

Все земли в Российской Федерации делятся на определенные категории, перечень которых содержится в п. 1 ст. 7 **Земельного кодекса**. К ним относятся:

земли сельскохозяйственного назначения;

земли поселений;

земли промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земли для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли иного специального назначения;

земли особо охраняемых территорий и объектов;

земли лесного фонда;

земли водного фонда;

земли запаса.

Для каждой из указанных категорий устанавливается особое целевое назначение, в соответствии с которым такие земли должны использоваться. В этой связи правовой режим земельных участков определяется исходя из их принадлежности к той или иной категории и разрешенного использования в соответствии с зонированием территорий. Собственники обязаны использовать земельные участки по целевому назначению. Пользование земельным участком допустимо лишь в пределах, определяемых его назначением (п. 2 ст. 260 ГК). В соответствии со ст. 284 ГК земельный участок может быть изъят у собственника в случаях, когда он предназначен для сельскохозяйственного производства либо жилищного или иного строительства и не используется для соответствующей цели в течение 3 лет, если более длительный срок не установлен законом (ст. 284 ГК).

Особенности правового режима земель и других природных ресурсов помимо **Земельного кодекса** могут содержаться в отраслевом законодательстве. Например, в отношении земель сельскохозяйственного назначения применяется Федеральный закон от 24 июля 2002 г. «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»¹, в отношении участков лесного фонда — **Лесной кодекс**, в отношении обособленных водных объектов — **Водный кодекс**. Существенное влияние на права собственников земельных участков оказывает законодательство о градостроительстве. В частности, виды разрешенного использования земельных участков и объектов капитального строительства определяются в градостроительных регламентах,

¹ РГ. 2002. № 137.

являющихся составной частью правил землепользования и застройки (п. 9 ст. 1, ст. 30 **Градостроительного кодекса**).

Собственники должны также исполнять обязанности и соблюдать ограничения, установленные законодательством об охране природных ресурсов и окружающей среды¹, а также законодательством об особо охраняемых природных территориях², если их участок оказался включенным в состав таких территорий.

3. Собственность на жилые помещения. Жилые помещения могут находиться в собственности граждан и юридических лиц без каких-либо ограничений по их количеству, площади и стоимости. В соответствии с п. 2 ст. 15 **Жилищного кодекса** жилым признается изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства). Право собственности на жилые помещения, как и на любое недвижимое имущество, подлежит государственной регистрации. Регистрируются и договоры купли-продажи жилых помещений³, дарения, ренты (если по условиям договора осуществляется отчуждение жилого помещения), доверительного управления и ипотеки, а также договоры долевого участия в строительстве многоквартирных домов и иных жилых помещений.

Договор найма (или аренды) жилых помещений не подлежит государственной регистрации и заключается в простой письменной форме (ст. 674 ГК).

Все жилые помещения независимо от того, принадлежат ли они гражданам или юридическим лицам, предназначены исключительно для проживания граждан. Собственник обязан осуществлять права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением в соответствии с целевым назначением (ст. 288 ГК) и пределами его использования, которые установлены **Жилищным кодексом**. Гражданин — собственник жилого помещения может использовать его для личного проживания и для проживания членов

¹ См. Федеральный закон от 10 января 2002 г. «Об охране окружающей среды» // СЗ РФ. 2002. № 2. Ст. 133.

² См.: Федеральный закон от 14 марта 1995 г. «Об особо охраняемых природных территориях» // СЗ РФ. 1995. № 12. Ст. 1024; Федеральный закон от 23 февраля 1995 г. «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах» // СЗ РФ. 1995. № 9. Ст. 713.

³ См. Инструкцию о порядке государственной регистрации договоров купли-продажи и перехода права собственности на жилые помещения, утвержденную приказом Минюста России от 6 августа 2001 г. № 233 // БНА РФ. 2001. № 35.

своей семьи. Собственник (юридическое лицо или гражданин) вправе сдавать жилое помещение по договору найма, аренды или безвозмездного пользования только для проживания граждан. Юридическое лицо может выступать арендатором жилого помещения, однако использовать такое помещение допустимо только для проживания граждан (п. 2 ст. 671 ГК).

Запрещено размещать в жилых домах промышленные производства. Предприятия, учреждения, организации, не занимающиеся промышленным производством, могут размещаться в жилых домах, однако только после того, как непосредственно занимаемые ими помещения будут переведены в нежилой фонд. Перевод помещений из жилых в нежилые осуществляется в порядке, определяемом **Жилищным кодексом** (п. 3 ст. 288 ГК).

Собственник обязан поддерживать жилое помещение в надлежащем состоянии, не допуская бесхозяйственного обращения с ним, соблюдать права и законные интересы соседей, правила пользования жилыми помещениями, а также правила содержания общего имущества собственников помещений в многоквартирном доме (п. 4 ст. 30 **Жилищного кодекса**).

Если целевое назначение жилья не соблюдается, а также если собственник систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, муниципальный орган может предупредить собственника о необходимости устранить нарушения, а если они влекут разрушение имущества, — также назначить собственнику соразмерный срок для ремонта. Если собственник не устранит нарушения после предупреждения, суд по иску муниципального органа может принять решение о принудительной продаже с публичных торгов такого жилого помещения с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного акта. Собственникам поэтому следует соблюдать правила использования жилья, поскольку с публичных торгов квартира может быть продана по ценам существенно ниже рыночных и бывший ее владелец не сможет купить на выплаченную ему компенсацию другое равноценное жилье (ст. 293 ГК).

Законом (ст. 292 ГК) установлены также особые права и обязанности членов семьи собственника жилого помещения, проживающих вместе с ним. Они имеют право пользования этим жилым помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством. До 1 января 2005 г. право пользования членов семьи носило

настолько самостоятельный характер, что не прекращалось даже в случае утраты собственником своего права на жилье. Это приводило к тому, что в случае продажи квартиры собственником покупатель «приобретал» вместе с ней еще и постоянных жильцов в виде членов семьи бывшего собственника, выселить которых не было никаких законных возможностей. В настоящее время в п. 2 ст. 292 ГК прямо установлено, что переход права собственности на жилой дом или квартиру к другому лицу прекращает право пользования жилым помещением членами семьи бывшего собственника, если иное не установлено законом.

Таким образом, права членов семьи собственника в настоящее время полностью зависят от прав самого собственника. Члены семьи собственника имеют права пользования наравне с собственником, если иное не установлено соглашением с ним. Члены семьи, так же как и собственник, обязаны использовать помещение по целевому назначению, обеспечивать его сохранность: дееспособные члены семьи несут солидарную с собственником ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования жилым помещением. Члены семьи могут требовать устранения нарушения их прав на жилье от любых лиц, включая самого собственника помещения.

В соответствии с п. 4 ст. 31 **Жилищного кодекса** в случае прекращения семейных отношений с собственником жилья право пользования данным жильем за бывшим членом семьи собственника не сохраняется, если иное не установлено соглашением между ним и членами его семьи.

Действующим законодательством, напомним, установлены особенности в правовом режиме права собственности на имущество в многоквартирном доме. Собственнику квартиры в таком доме принадлежит также доля в праве собственности на общее имущество дома в размере, пропорциональном площади его квартиры. В ранее действовавшем законодательстве комплекс недвижимого имущества в многоквартирном доме назывался «кондоминиум». В **Жилищном кодексе** данный термин не используется.

К общему имуществу в многоквартирном доме относятся общие помещения дома, не являющиеся частями квартир и предназначенные для обслуживания более одного помещения в данном доме, в том числе межквартирные лестничные площадки, лестницы, лифты, лифтовые и иные шахты, коридоры и т.п. (п. 1 ст. 36 **Жилищного кодекса**). Собственник квартиры не вправе отчуждать свою долю в праве собственности на общее имущество жилого дома, а также

совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от права собственности на квартиру (п. 2 ст. 290 ГК). Права и обязанности собственников на общее имущество в многоквартирном доме, в том числе в отношении управления и содержания такого имущества, подробно регламентируются гл. 6 **Жилищного кодекса**.

Собственники квартир в целях управления общим имуществом могут объединяться также в товарищества собственников жилья, являющиеся юридическими лицами и действующими в соответствии с разделом VI **Жилищного кодекса**.

§ 3. Право собственности на движимое имущество

1. Особенности права собственности на движимое имущество. В собственности граждан и юридических лиц могут находиться самые разнообразные движимые вещи, не изъятые из гражданского оборота и не ограниченные в нем (письменные принадлежности, одежда, обувь, мебель, компьютеры, бытовая техника, деньги, ценные бумаги, драгоценности, домашние животные, транспортные средства и т.д.). Применяя нормы гражданского законодательства о праве собственности в отношении движимого имущества, необходимо учитывать следующие основные особенности их правового режима.

Во-первых, в современном мире движимые вещи, как правило, производятся и выпускаются серийно, и в обороте всегда находится большое количество одинаковых по внешним признакам вещей одного рода и качества. Поэтому индивидуализация их в качестве объекта права собственности конкретного гражданина или юридического лица крайне затруднена. Для устранения данного неудобства на движимых вещах проставляют различные индивидуальные знаки отличия (индивидуальные номера на бытовой технике, фамилия собственника на книге и т.п.).

Во-вторых, решающую роль в определении собственника движимой вещи играет факт владения ею: при отсутствии доказательств иного собственником движимой вещи предполагается ее владелец.

В-третьих, закон (п. 1 ст. 446 **ГПК**) выделяет определенные группы движимых вещей, находящихся в собственности граждан, на которые не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. К ним относятся:

предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает 100 установленных федеральным законом МРОТ;

племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а также хозяйственные строения и сооружения, корма, необходимые для их содержания;

семена, необходимые для очередного посева;

продукты питания и деньги на общую сумму не менее 3-кратной установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника, лиц, находящихся на его иждивении, а в случае их нетрудоспособности — 6-кратной установленной величины прожиточного минимума на каждого из указанных лиц;

топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

средства транспорта и другое имущество, необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью;

призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден гражданин-должник.

Особенностью правового режима вещей индивидуального пользования (за исключением драгоценностей и других предметов роскоши) является также то, что они, даже будучи приобретенными в период брака за счет общих средств, не составляют общего имущества супругов, а признаются собственностью того из них, который ими пользовался (п. 2 ст. 36 Семейного кодекса).

2. Собственность на транспортные средства. Граждане и юридические лица могут иметь в собственности любые транспортные средства, включая автомобили, яхты, морские и речные суда, самолеты, железнодорожный подвижной состав (локомотивы, вагоны). Транспортные средства могут быть как движимым (локомотивы, автотранспортные средства), так и недвижимым имуществом (морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты). Далее будут рассмотрены особенности осуществления права собственности на автотранспортные средства — движимое имущество.

В связи с тем, что использование транспортных средств является деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (п. 1 ст. 1079 ГК), законодательство предусматривает специальные условия использования данного имущества.

В частности, все механические транспортные средства с рабочим объемом двигателя внутреннего сгорания более 50 куб. см и прицепы к ним, предназначенные для передвижения по дорогам, подлежат регистрации в Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД России (в отношении транспортных средств, имеющих максимальную конструктивную скорость более 50 км/час), либо в органах государственного надзора за техническим состоянием самоходных машин и других видов техники (органы гостехнадзора) (в отношении транспортных средств, имеющих максимальную конструктивную скорость 50 км/час и менее), либо в таможенных органах РФ (в отношении транспортных средств, зарегистрированных в других странах и находящихся на территории Российской Федерации до 6 месяцев), либо в военных автомобильных инспекциях (в отношении транспортных средств воинских формирований). Все граждане и юридические лица, являющиеся собственниками транспортных средств, обязаны их зарегистрировать в соответствующих органах в течение действия регистрационного знака «Транзит» или в течение 5 суток после приобретения, таможенного оформления, снятия с учета, замены номерных агрегатов или иных обстоятельств, потребовавших изменения регистрационных данных¹.

В отличие от государственной регистрации права собственности на недвижимое имущество (которым являются также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты), государственная регистрация транспортных средств не носит правоустанавливающего характера, а является лишь условием допуска транспортного средства к участию в дорожном движении². Приобретение или прекращение права собственности на транспортные средства никак не связаны с фактом государственной регистрации. В этой связи Верховный Суд РФ признал недействующими документы, регулирующие регистрацию транспортных средств в части,

¹ См.: Основные положения по допуску транспортных средств к эксплуатации и обязанности должностных лиц по обеспечению безопасности дорожного движения, утвержденные постановлением Совета Министров РФ — Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 // САПП РФ. 1993. № 47. Ст. 4531; постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 938 «О государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации» // СЗ РФ. 1994. № 17. Ст. 1999; Правила регистрации автотранспортных средств и прицепов к ним в Государственной инспекции безопасности дорожного движения МВД России, утвержденные приказом МВД России от 27 января 2003 г. № 59 // БНА РФ. 2003. № 18.

² См. п. 3 ст. 15 Федерального закона от 10 декабря 1995 г. «О безопасности дорожного движения» // СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4873.

обязывающей собственников транспортных средств снять их с учета перед заключением договора о прекращении права собственности на транспортные средства¹. Право собственности на транспортное средство, передаваемое по договору купли-продажи, возникает по общему правилу с момента его передачи от продавца к покупателю.

В соответствии с Федеральным законом «О безопасности дорожного движения» запрещается регистрация транспортного средства без документа, удостоверяющего его соответствие установленным требованиям безопасности дорожного движения. На всех владельцах транспортных средств, участвующих в дорожном движении, лежит обязанность поддерживать их в технически исправном состоянии. В целях контроля за соответствием технического состояния транспортного средства требованиям безопасности периодически должен осуществляться государственный технический осмотр транспортных средств, о прохождении которого выдается документ (талон) установленного образца².

Эксплуатировать транспортные средства могут лишь лица, получившие право на управление транспортным средством после сдачи соответствующего экзамена. При эксплуатации транспортных средств должны соблюдаться Правила дорожного движения³. Кроме того, в соответствии со ст. 19 Федерального закона «О безопасности дорожного движения» запрещается эксплуатация транспортного средства, владелец которого не исполнил установленную законом обязанность по страхованию своей гражданской ответственности⁴.

3. Собственность на деньги. Граждане и юридические лица могут иметь в собственности наличные деньги, являющиеся движимыми вещами, определяемыми родовыми признаками. В случае, если деньги хранятся в наличной форме, собственник владеет, пользуется и распоряжается ими так же, как и любым другим движимым

¹ Решение ВС РФ от 10 октября 2003 г. № ГКПИ 2003-635 // Бюллетень ВС РФ. 2004. № 8.

² См.: Положение о проведении государственного технического осмотра автотранспортных средств и прицепов к ним, утвержденное постановлением Правительства РФ от 31 июля 1998 г. № 880 // СЗ РФ. 1998. № 32. Ст. 3916; Правила проведения государственного технического осмотра транспортных средств, утвержденные приказом МВД России от 15 марта 1999 г. № 190 // БНА РФ. 1999. № 18-19.

³ См. постановление Совета Министров РФ — Правительства РФ от 23 октября 1993 г. № 1090 «О правилах дорожного движения» // САПП РФ. 1993. № 47. Ст. 4531.

⁴ См. ст. 4 Федерального закона от 25 апреля 2002 г. «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // СЗ РФ. 2002. № 18. Ст. 1720.

имуществом. Особенностью денег является то, что они служат универсальным платежным средством за товары, работы или услуги и обязательны к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. Законным платежным средством в нашей стране является рубль. Полномочие пользования деньгами осуществляется в основном посредством реализации полномочия распоряжения, так как сами по себе деньги не имеют потребительской ценности.

Наличные деньги как движимые вещи могут храниться собственником у себя дома или в кассе юридического лица, а могут передаваться другим лицам по договору хранения (гл. 47 ГК), в том числе по договору хранения ценностей в банке (ст. 921 ГК) или по договору хранения ценностей в индивидуальном банковском сейфе (ст. 922 ГК). При этом право собственности на деньги остается за лицом, передавшим их на хранение. Поэтому в случае ликвидации банка в результате банкротства наличные деньги, хранящиеся у банка по договорам хранения, не поступают в конкурсную массу, а должны возвращаться собственникам, передавшим их на хранение.

Иная ситуация имеет место при внесении наличных денег на банковский счет по договору банковского вклада (ст. 834 ГК) или банковского счета (ст. 845 ГК). В этом случае право собственности на наличные деньги переходит к банку, а лицо, внесшее деньги на счет, приобретает в отношении банка обязательственные права требования в пределах соответствующей суммы, хранящейся на счете в безналичной форме. Характер требований зависит от режима соответствующего счета.

В этой связи в случае ликвидации банка лицо, внесшее наличные деньги на счет, рискует не получить свои деньги обратно при недостаточности имущества для удовлетворения требований кредиторов, так как в подобных случаях эти требования погашаются (п. 6 ст. 64 ГК). Причем повышенные риски несут юридические лица, поскольку требования граждан к кредитным организациям удовлетворяются в первую очередь, а требования юридических лиц — в пятую (п. 1 ст. 64 ГК).

Вклады граждан в любых банках на любых банковских счетах входят в наследственную массу, и гражданин не может сделать завещательное распоряжение этими средствами в обход правил обязательной доли в наследстве (ст. 1149 ГК).

Следует отметить, что юридические лица, а также граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования

юридического лица (в отношении предпринимательской деятельности), существенно ограничены по сравнению с остальными гражданами в правах по владению, пользованию и распоряжению наличными денежными средствами.

Юридические лица обязаны хранить все свободные денежные средства в банках на соответствующих счетах на договорных условиях, за исключением наличных денег, которые могут находиться в их кассе в пределах лимитов, установленных учреждениями банков по согласованию с руководителями юридических лиц. Юридические лица обязаны сдавать в банк всю денежную наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денег в кассе в порядке и сроки, согласованные с учреждениями банка. Сверх установленных лимитов юридические лица могут хранить наличные деньги в кассе только для оплаты труда, выплаты пособий по социальному страхованию, стипендий, пенсий и только на срок не свыше 3 рабочих дней, включая день получения денег в учреждении банка¹. Возможность введения подобных ограничений Банком России вытекает из его функций организации наличного денежного обращения и определения порядка ведения кассовых операций на территории Российской Федерации (ст. 4 и 34 **Закона о ЦБР**).

Распоряжение денежными средствами посредством наличных расчетов также имеет ограничения для юридических лиц и граждан — индивидуальных предпринимателей. В соответствии с п. 2 ст. 861 ГК расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. При этом расчеты должны строго соответствовать правилам безналичных расчетов². Расчеты между этими лицами в наличном порядке допускаются в ограниченных пределах — не более 60 тыс. руб. по одной сделке³.

¹ См. п. 1 Указа Президента РФ от 14 июня 1992 г. № 622 «О дополнительных мерах по ограничению налично-денежного обращения» // РГ. 1992. № 135; п. 1 Порядка ведения кассовых операций в Российской Федерации, утвержденного Советом директоров Центрального банка РФ от 22 сентября 1993 г. № 40 // ЭЖ. 1993. № 42-43; п. 2.1 Положения Центрального банка РФ от 5 января 1998 г. № 14-П «О правилах организации наличного денежного обращения на территории Российской Федерации» // Вестник Банка России. 1998. № 1.

² См.: гл. 46 ГК «Расчеты», а также Положение Центрального банка РФ от 3 октября 2002 г. № 2-П «О безналичных расчетах в Российской Федерации» // Вестник Банка России. 2002. № 74.

³ См. Указание Центрального банка РФ от 14 ноября 2001 г. № 1050-У «Об установлении предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке» // Вестник Банка России. 2001. № 69.

Расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке¹.

Распоряжение денежными средствами имеет также другие особенности, обусловленные особой природой денег. Например, деньги по общему правилу не являются самостоятельным объектом доверительного управления, за исключением случаев, предусмотренных законом. В настоящее время денежные средства могут передаваться в доверительное управление только кредитным организациям².

Права владения, пользования и распоряжения иностранной валютой, а также иными валютными ценностями имеют существенные особенности и ограничения, установленные законодательством РФ о валютном регулировании и валютном контроле³.

4. Собственность на объекты животного мира. В соответствии с Федеральным законом от 24 апреля 1995 г. «О животном мире»⁴ (ст. 1) объектом животного мира признается организм животного происхождения (дикое животное) или их популяция. Объекты животного мира (дикие животные) в естественной среде обитания находятся исключительно в государственной собственности Российской Федерации или ее субъектов. В частной собственности могут находиться только дикие животные, изъятые из среды обитания в установленном порядке. Так, в соответствии со ст. 221 ГК («Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей») в случаях, когда в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем в лесах, водоемах или на другой территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных, право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу. В частной собственности также могут находиться домашние животные (кошки, собаки, племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики), птица, пчелы.

В соответствии со ст. 137 ГК к животным применяются общие правила гражданского законодательства об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено

¹ См. Положение Центрального банка РФ от 1 апреля 2003 г. № 222-П «О порядке осуществления безналичных расчетов физическими лицами в Российской Федерации» // Вестник Банка России. 2003. № 24.

² См. ст. 5 **Закона о банках**.

³ См. **Закон о валютном регулировании**.

⁴ СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1462.

иное. В частности, при осуществлении права собственности не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности.

В случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом (ст. 241 ГК).

Учитывая, что домашние животные, оказавшиеся без надзора, могут погибнуть без пропитания или представлять собой опасность для окружающих, закон (ст. 230-232 ГК) устанавливает специальные правила приобретения права собственности на безнадзорных домашних животных. Лицо, задержавшее безнадзорное животное, обязано возвратить его собственнику, а если собственник неизвестен, в течение 3 дней с момента задержания сообщить об этом в милицию или в орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника. Если в течение 6 месяцев с момента такого заявления собственник не будет обнаружен, то лицо, у которого животное находилось на содержании и в пользовании, приобретает на него право собственности. При отказе этого лица от приобретения животных в собственность они поступают в муниципальную собственность и используются в порядке, определяемом органами местного самоуправления. В случае явки прежнего собственника после перехода животных в собственность другого лица прежний собственник вправе при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны этих животных или о жестоком либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника, потребовать их возврата на условиях, определяемых по соглашению с новым собственником, а при недостижении соглашения — судом.

В случае возврата безнадзорных домашних животных собственнику лицо, задержавшее животных, и лицо, у которого они находились на содержании и в пользовании, имеют право требовать у собственника возмещения необходимых расходов, связанных с содержанием животных, с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими. Кроме этого, у лица, нашедшего безнадзорное животное, есть право на вознаграждение в размере до 20% его стоимости.

§ 4. Право собственности коммерческих организаций

1. Субъекты права собственности. К коммерческим организациям, у которых имущество находится в собственности, относятся хозяйственные общества (акционерные общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью), товарищества (полные товарищества и товарищества на вере (коммандитные товарищества), а также производственные кооперативы. Участники таких юридических лиц не имеют права собственности на имущество, внесенное при образовании имущества юридического лица, а имеют лишь обязательственные права требования в отношении этого юридического лица.

Указанные коммерческие организации обладают общей правоспособностью и поэтому могут использовать свое имущество в любых целях, не запрещенных законом. В том случае, если правоспособность коммерческой организации специально ограничена законом или учредительными документами такой организации, ее имущество может использоваться только в целях, определенных законом или учредительными документами.

Коммерческие организации по сравнению с иными юридическими лицами ограничены в праве распоряжения своим имуществом посредством дарения. В соответствии с п. 4 ст. 575 ГК запрещается дарение в отношениях между коммерческими организациями, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает 5 МРОТ. Это правило относится и к индивидуальным предпринимателям, поскольку в соответствии с п. 3 ст. 23 ГК к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, применяются правила ГК, которые регулируют деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношений.

2. Уставный (складочный) капитал коммерческих организаций. Пункт 1 ст. 66 ГК определяет хозяйственные общества и товарищества как коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Основная особенность «внутренних» отношений собственности коммерческих организаций заключается в том, что в составе их имущества всегда условно выделяется некая минимальная часть (уставный или складочный капитал), которая предназначена гарантировать удовлетворение возможных претензий кредиторов. Это делается для защиты интересов кредиторов коммерческих организаций,

деятельность которых связана с предпринимательским риском. Законодательство в связи с этим устанавливает минимальные размеры уставных (складочных) капиталов коммерческих организаций при их учреждении, а также требует поддержания таких капиталов в размерах не ниже стоимости чистых активов¹ в течение всего периода деятельности организации. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке до величины, не превышающей стоимости его чистых активов. Более того, если стоимость указанных активов становится меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

Для закрытых акционерных обществ и для обществ с ограниченной ответственностью минимальный размер уставного капитала составляет не менее 100 МРОТ, установленных законом на дату регистрации общества (или 10 тыс. руб.), для открытых акционерных обществ — не менее 1000 МРОТ (или 100 тыс. руб.).

В соответствии с п. 6 ст. 66 ГК вкладом в уставный капитал коммерческой организации может быть любое имущество, имеющее денежную оценку. Денежная оценка вклада производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и лишь в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке. Под экспертной проверкой в данном случае понимается оценка стоимости вносимых вкладов независимыми оценщиками, действующими в соответствии с Федеральным законом от 29 июля 1998 г. «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»². Такая оценка требуется при внесении в уставный капитал обществ с ограниченной (дополнительной) ответственностью неденежных вкладов в случае, если номинальная стоимость доли, оплачиваемой неденежным вкладом, составляет более 200 МРОТ (п. 2 ст. 15 **Закона об обществах с ограниченной ответственностью**). Для акционерных обществ установлены более жесткие требования: независимый оценщик должен привлекаться во всех случаях оплаты акций неденежными средствами (п. 3 ст. 34 **Закона об акционерных**

¹ То есть активов, свободных от долгов. Стоимость чистых активов определяется путем вычитания из суммы активов суммы пассивов (обязательств). См., например, Порядок оценки стоимости чистых активов акционерных обществ, утвержденный приказом Минфина России от 29 января 2003 г. № 10н // БНА РФ. 2003. № 18.

² СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

обществах). В случаях, когда требуется привлечение независимого оценщика, денежная оценка учредителями (участниками) вклада не может быть выше величины, установленной оценщиком.

Уставный (складочный) капитал необходимо отличать от понятия «имущество» коммерческой организации. *Уставный (складочный) капитал* представляет собой условную величину, складывающуюся из стоимости (т.е. денежной оценки) вкладов участников. *Имущество* включает все вещи, находящиеся в собственности юридического лица, а также имущество, принадлежащее юридическому лицу на ином праве (например, имущественные права требования, денежные средства на счетах в банках, права аренды, исключительные права на использование объектов интеллектуальной собственности). Имущество коммерческой организации формируется за счет вкладов участников, а также за счет хозяйственной деятельности организации.

При учреждении общества или товарищества все их имущество состоит из уставного (складочного) капитала, который образуется за счет вкладов учредителей. В этом смысле как раз и говорят о том, что уставный (складочный) капитал является «стартовым». Однако в дальнейшем происходит «отрыв» уставного капитала от имущественного содержания, и все его существование проявляется лишь в записях по балансу юридического лица, в пассиве которого и отражена номинальная сумма уставного (складочного) капитала. В момент учреждения организации имущество, вносимое в уставный капитал, отражается методом двойной записи как в активе, так и в пассиве баланса, что наглядно показывает разницу между уставным капиталом (условной величиной) и имуществом как таковым. В момент учреждения стоимость уставного капитала и стоимость «чистых» активов одинаковы. В дальнейшем происходит постоянное изменение стоимости реального имущества (активов) по сравнению с номинальной стоимостью уставного (складочного) капитала, отраженной в пассиве баланса.

3. Доли в уставном капитале и вклады в имущество. Подобно тому, как уставный капитал не тождествен понятию имущества, так и доля в уставном (складочном) капитале не тождественна вкладу. Так как уставный (складочный) капитал — условная величина, то и доля в нем является не долей в имуществе общества или товарищества и не долей в праве общей долевой собственности на общее имущество участников, а лишь условной величиной, цифрой, арифметически выражающей объем требований участника к обществу

или товариществу. В отличие от доли «вклад» является непосредственно тем имуществом, которое вносится в уставный (складочный) капитал. Вклад, внесенный участником, подлежит обязательной денежной оценке. В результате такой оценки определяются размер и стоимость доли участника в уставном (складочном) капитале, но не в имуществе общества и, тем более, не в праве собственности на общее имущество. Так, в полном товариществе прибыль и убытки товарищества распределяются между участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не установлено учредительным договором. В акционерном законодательстве выражением доли участника является номинальная стоимость акции; из совокупности номинальных стоимостей складывается уставный капитал. При ликвидации общества (товарищества) размер доли служит тем критерием, в соответствии с которым определяется часть имущества, причитающаяся участнику после расчетов юридического лица с кредиторами.

Таким образом, вклад как имущество лишь при его внесении совпадает с долей в уставном капитале; в дальнейшем доля «отрывается» от имущественного содержания и превращается в условную величину, служащую в каждом конкретном случае критерием определения объема тех или иных требований участника к юридическому лицу.

Наиболее ярко видна разница между вкладом и долей при рассмотрении права выхода участника общества с ограниченной или дополнительной ответственностью из общества, полного товарища из товарищества, а также вкладчика-коммандитиста из товарищества на вере. Так, при выходе полного товарища ему выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей его доле в складочном капитале (п. 1 ст. 78 ГК). Например, если доля выбывающего участника в складочном капитале составляет одну треть, то этой доле будет соответствовать одна треть имущества товарищества и выплате подлежит стоимость этой одной третьей части. Аналогичным образом решается вопрос и при выходе участника из общества с ограниченной ответственностью (ст. 94 ГК). В отличие от этого, выбывшие вкладчики товарищества на вере и акционеры АО не имеют права на получение части имущества, соответствующей доле в уставном (складочном) капитале. Так, подп. 3 п. 2 ст. 85 ГК прямо устанавливает, что вкладчик по окончании финансового года вправе выйти из товарищества и получить лишь свой *вклад* в порядке, предусмотренном учредительным договором. Право на получение

имущества товарищества, пропорционального размеру вклада, у вкладчика отсутствует. Акционер может выйти из общества только путем продажи или иного отчуждения своей акции. Никаких прав на имущество АО у него не имеется. При этом, даже если акционер продает акцию самому обществу, он получает лишь ее рыночную стоимость, а не часть имущества, соответствующую размеру его доли (акции) в уставном капитале общества. Вкладчики и акционеры имеют право на распределение всего имущества лишь при ликвидации общества, когда имущество распределяется между всеми участниками пропорционально их долям в складочном капитале или пропорционально номинальной стоимости их акций.

От вкладов (взносов) в уставный капитал следует отличать вклады в имущество общества с ограниченной ответственностью. Разница заключается в том, что вклады в имущество не влияют на размер уставного капитала и на объем прав участников, вносящих такие вклады. Участники взамен внесения вкладов не получают каких-либо обязательственных прав в отношении общества. Как правило, такие вклады делаются участниками в размере, пропорциональном их долям в уставном капитале, с целью поправить финансовое положение общества и по сути своей являются формой финансовой помощи участникам обществу¹. Вклад в уставный капитал также является вкладом в имущество, но он учитывается как часть уставного капитала и поэтому непосредственно влияет на его размер и на объем прав участников.

§ 5. Право собственности некоммерческих организаций

Некоммерческие организации имеют специальную правоспособность, и в этой связи их возможности по использованию принадлежащего им на праве собственности имущества ограничены теми целями, для которых они созданы.

К некоммерческим организациям, имущество которых принадлежит им на праве собственности, относятся потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы), государственные корпорации, некоммерческие партнерства, автономные некоммерческие организации и другие организации, предусмотренные законодательством (например, адвокатские бюро, юридические консультации и коллегии адвокатов, предусмотренные Федеральным

¹ См. ст. 27 Закона об обществах с ограниченной ответственностью.

законом от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹).

Некоммерческая организация может заниматься предпринимательской деятельностью постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых она создана. Ассоциации (союзы), в которые входят коммерческие организации, заниматься предпринимательской деятельностью не вправе. Если члены такой ассоциации принимают решение о занятии предпринимательской деятельностью, ассоциация подлежит преобразованию в коммерческую организацию или должна создать для такой деятельности хозяйственное общество либо участвовать в таком обществе.

Для некоммерческих организаций законодательство не предусматривает необходимости образования фондов, гарантирующих интересы кредиторов. Участники некоммерческих организаций, как правило, не имеют никаких имущественных прав в отношении этих организаций и их имущества; они не могут распределять между собой прибыль от предпринимательской деятельности организации, не могут получать какого-либо имущества при выходе из организации, а также в случае ликвидации организации. При этом в случае ликвидации имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами, направляется на те цели, ради которых была создана организация, или направляется на благотворительные цели. Если это невозможно, имущество переходит государству (п. 1 ст. 20 **Закона о некоммерческих организациях**).

Исключения установлены для членов потребительских кооперативов, которые имеют право участвовать в распределении прибыли от предпринимательской деятельности кооператива. Также исключением являются участники некоммерческих партнерств, которые могут претендовать при выходе из партнерства или в случае его ликвидации на часть имущества партнерства в пределах стоимости имущества, внесенного в качестве членских взносов (п. 3 ст. 8 **Закона о некоммерческих организациях**).

¹ РГ. 2002. 5 июня. № 100.

ГЛАВА 16. ПУБЛИЧНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

§ 1. Право государственной и муниципальной собственности

1. **Общие положения.** В условиях рынка государственная и муниципальная собственность сохраняет достаточно важное значение. Особенно это касается государственного сектора экономики, в котором до сих пор остаются наиболее крупные компании (ОАО «Газпром», РАО «ЕЭС», ОАО «РЖД» и т.д.), играющие важнейшую роль в создании национального богатства.

В соответствии с п. 1 ст. 124 ГК Российская Федерация, ее субъекты и муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений — гражданами и юридическими лицами. Это означает, что по общему правилу все положения о праве собственности, содержащиеся в разделе II ГК («Право собственности и другие вещные права»), в равной степени касаются граждан, юридических лиц, а также субъектов государственной и муниципальной собственности.

В то же время в п. 2 ст. 124 ГК установлено, что к публично-правовым образованиям должны применяться нормы о юридических лицах, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Имущество публично-правовых образований принадлежит не народу, проживающему на соответствующей территории, а самому государству (муниципальному образованию) как субъекту гражданского права.

Главной особенностью государственной и муниципальной собственности является ее *публичный характер*: она призвана служить обеспечению публично-правовых задач и функций государства и муниципальных образований. Наиболее наглядно это показано в Федеральном законе от 6 октября 1999 г. «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»¹ (ст. 26¹¹) и в **Зако́не об общих принципах организации местного самоуправления** (ст. 50). В соответствии с этими законами в собственности субъектов РФ и муниципальных образований может находиться только то имущество, которое необходимо для осуществления их публичных полномочий.

¹ СЗ РФ. 1999. № 42. Ст. 5005.

Еще одной особенностью является *наличие* у публично-правовых образований *полномочий устанавливать* для себя и иных собственников *общеобязательные правила* поведения в виде издания нормативных правовых актов различного уровня. У государства это полномочие основано на суверенитете, в силу которого оно обладает на территории Российской Федерации всей полнотой государственной власти. У иных публично-правовых образований такое полномочие производно от суверенитета государства, на территории которого они находятся, и закрепляется за ними с санкции государства.

В соответствии с Конституцией РФ (п. «о» ст. 71) гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Поэтому издавать нормативные акты, затрагивающие непосредственно режим права собственности, может только Российская Федерация. В то же время ее субъекты в пределах своего ведения и муниципальные образования также вправе издавать нормативные акты по вопросам, входящим в их компетенцию, например по вопросам управления государственной (муниципальной) собственностью. Эти акты могут оказывать косвенное правовое воздействие и на содержание режима права собственности.

Другим отличием является *наличие специальных оснований* возникновения и прекращения права государственной и муниципальной собственности. Такими основаниями являются, например, реквизиция (ст. 242 ГК), конфискация (ст. 243 ГК), приватизация (ст. 217 ГК), обращение имущества в доход государства (ст. 169, п. 2 ст. 179 ГК).

В собственности публично-правовых образований может находиться *более широкий круг объектов*, чем в собственности частных лиц. В соответствии с п. 3 ст. 212 ГК виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности, определяются законом. Например, федеральной государственной собственностью являются лесной фонд и расположенные на землях обороны леса (ст. 19 **Лесного кодекса**). Участки лесного фонда могут предоставляться гражданам и юридическим лицам лишь в пользование (ст. 22 **Лесного кодекса**). Исключительно в федеральной собственности находятся водные объекты (ст. 34 **Водного кодекса**). Муниципальная и частная собственность допускается только на обособленные водные объекты. В государственной собственности Российской Федерации или ее субъектов находится животный мир (ст. 4 Федерального закона от 24 апреля 1995 г. «О животном мире»¹).

¹ СЗ РФ. 1995. № 17. Ст. 1462.

В муниципальной или частной собственности могут находиться только изъятые в установленном порядке из естественной среды обитания объекты животного мира. В государственной собственности находятся недра (ст. 1² **Закона о недрах**). В Российской Федерации также закреплено приоритетное значение государственной собственности в отношении земли и других природных ресурсов. В соответствии с п. 2 ст. 214 ГК земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью.

2. Субъекты права государственной и муниципальной собственности. Субъектами государственной собственности являются государство (Российская Федерация в целом), а также государственные образования — субъекты РФ, к которым относятся республики, края, области, автономные округа, автономная область, а также города федерального значения. Все они перечислены в ст. 65 Конституции РФ. Принятие в Российскую Федерацию и образование в ее составе нового субъекта регулируются специальным федеральным конституционным законом (Федеральный конституционный закон от 17 декабря 2001 г. «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации»¹).

Субъектами муниципальной собственности являются городские и сельские поселения, а также другие муниципальные образования (муниципальные районы, городские округа, внутригородские территории городов федерального значения²). Все муниципальные образования регистрируются в государственном реестре муниципальных образований³.

Основы разграничения полномочий указанных субъектов в сфере управления принадлежащей им собственностью установлены в Конституции РФ. В частности, федеральная государственная собственность и управление ею находятся в исключительном ведении Российской Федерации (п. «д» ст. 71 Конституции РФ). В совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов находятся вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами, а также разграничения государственной собственности (пп. «в» и «г» ст. 72 Конституции РФ).

¹ СЗ РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4916.

² Пункт 1 ст. 215 ГК; ст. 10 **Закона об общих принципах организации местного самоуправления**.

³ См. постановление Правительства РФ от 1 июня 2005 г. № 350 «О ведении государственного реестра муниципальных образований Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 24. Ст. 2370.

Вне пределов ведения и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения ее субъекты обладают всей полнотой государственной власти; в частности, в их ведении — государственная собственность субъектов РФ и управление ею (ст. 73 Конституции РФ). Муниципальная собственность, а также владение, пользование и распоряжение ею находятся в ведении муниципальных образований (ч. 1 ст. 130, ст. 132 Конституции РФ).

§ 2. Разграничение объектов права государственной и муниципальной собственности

В соответствии с п. 5 ст. 214 ГК отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов РФ осуществляется в порядке, установленном законом.

До принятия специального закона объекты государственной и муниципальной собственности разграничиваются в порядке, введенном **Постановлением Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г.**, а также распоряжением Президента РФ от 18 марта 1992 г. № 114-рп «Об утверждении Положения об определении пообъектного состава федеральной, государственной и муниципальной собственности и порядке оформления прав собственности»¹. В приложениях № 1, 2 и 3 к указанному постановлению Верховного Совета РФ перечисляются виды объектов, которые могут находиться только в федеральной собственности (Приложение 1), только в муниципальной собственности (Приложение 3), а также те объекты, которые могут передаваться из федеральной собственности в собственность субъектов РФ (Приложение 2).

Передача объектов из федеральной государственной собственности в собственность субъектов РФ первоначально осуществлялась на основании указанных выше нормативных актов в безвозмездном порядке и без оформления каких-либо договоров. Впоследствии сложилась практика возмездной передачи, так как в соответствующих актах Правительства РФ предписывалось уменьшать размер средств, перечисляемых из федерального бюджета субъектам Федерации, на сумму рыночной стоимости передаваемых объектов².

¹ Ведомости РФ. 1992. № 13. Ст. 697.

² См.: постановление Правительства РФ от 9 декабря 1999 г. № 1366 «О передаче федеральных государственных унитарных предприятий в собственность субъектов Российской Федерации» // СЗ РФ. 1999. № 50. Ст. 6237; постановление Правительства РФ от 16 октября 2000 г. № 784 «О передаче отдельных видов объектов недвижимости, находящихся в федеральной собственности, в собственность субъектов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2000. № 43. Ст. 4243.

Что касается объектов муниципальной собственности, то включение их в состав последней согласно Приложению 3 к **Постановлению Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г.** влекло возникновение права муниципальной собственности на них в силу закона (п. 5 Обзора практики разрешения споров, связанных с приватизацией государственных и муниципальных предприятий — приложение к информационному письму ВАС РФ от 11 июня 1997 г. № 15').

В настоящее время объекты государственной и муниципальной собственности перераспределяются в соответствии с законами, разграничивающими предметы ведения и полномочия органов государственной власти (Российской Федерации, ее субъектов) и муниципальных образований. В частности, перераспределение государственного и муниципального имущества между Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями осуществляется в обязательном порядке и безвозмездно.

Как указывалось выше, Российской Федерации, ее субъектам и муниципальным образованиям может принадлежать только то имущество, которое необходимо им для осуществления публичных функций и полномочий, возложенных на них действующим законодательством. Перечни соответствующего имущества, которое может находиться в собственности субъектов РФ и муниципальных образований, содержатся в ст. 26¹¹ Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» и в ст. 50 **Закона об общих принципах организации местного самоуправления**. Перечни имущества, необходимого для осуществления полномочий субъектов РФ, устанавливаются в развитие норм федерального закона также законами этих субъектов.

Порядок передачи соответствующего имущества при его перераспределении установлен в п. 11 ст. 154 Федерального закона от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ².

Передача федерального имущества в собственность субъектов РФ и наоборот осуществляется на основании решений Правительства РФ. Передача имущества субъектов РФ в муниципальную собственность и наоборот — на основании решений исполнительных органов государственной власти субъектов РФ.

Передача федерального имущества в муниципальную собственность осуществляется на основании решений Правительства РФ.

¹ Вестник ВАС РФ. 1997. № 8.

² СЗ РФ. 2004. № 35. Ст. 3607.

Указанными решениями утверждаются перечни передаваемого имущества, включающие государственные или муниципальные унитарные предприятия, государственные или муниципальные учреждения, которые подлежат передаче, а также иное имущество. Данные решения содержат указание о моменте возникновения права собственности и являются основанием возникновения такого права у субъектов, получающих соответствующее имущество. При этом в Законе (п. 11 ст. 154 Федерального закона от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ) установлено, что к соответствующим отношениям по безвозмездной передаче имущества нормы ГК и **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**, определяющие момент возникновения права собственности на имущество, применяются в части, не противоречащей указанному специальному Закону. Поэтому право собственности на соответствующие объекты будет возникать с момента, устанавливаемого решением Правительства РФ или исполнительного органа государственной власти субъекта РФ о передаче имущества. Имущество передается по передаточным актам, подписываемым государственными и муниципальными органами, уполномоченными на передачу (принятие) имущества.

В этой связи ранее действующие нормативные акты о разграничении государственной и муниципальной собственности подлежат применению лишь в части, не противоречащей указанным законам о перераспределении государственного и муниципального имущества в соответствии с распределением публичных функций.

Кроме того, сохраняют свое значение ряд федеральных законов, где указываются объекты, которые должны или могут находиться только в федеральной государственной собственности и (или) в собственности субъектов РФ (например, **Закон о недрах**, **Водный кодекс**, **Лесной кодекс**, Федеральный закон от 23 февраля 1995 г. «О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах»¹, Федеральный закон от 14 марта 1995 г. «Об особо охраняемых природных территориях»²).

Объекты, находящиеся в собственности Российской Федерации, ее субъектов или муниципальных образований, учитываются в соответствующем реестре собственности Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований (см., например, Закон Московской

¹ СЗ РФ. 1995. № 9. Ст. 713.

² СЗ РФ. 1995. № 12. Ст. 1024.

области от 21 июня 1999 г. «Об организации учета и ведения реестра собственности Московской области»¹).

Что касается государственной собственности на землю, то в настоящее время действует Федеральный закон от 17 июля 2001 г. «О разграничении государственной собственности на землю»², который устанавливает порядок ее разграничения на федеральную собственность, собственность субъектов РФ и муниципальную собственность.

В соответствии с этим Законом право собственности на земельные участки у Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований возникает с момента государственной регистрации этого права в соответствии с законодательством РФ (имеется в виду законодательство о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним). Основанием государственной регистрации являются акты Правительства РФ об утверждении перечней земельных участков, на которые соответственно у Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований возникает право собственности при разграничении, а также вступившие в законную силу судебные решения по спорам, связанным с таким разграничением.

§ 3. Осуществление полномочий публичного собственника

Публично-правовые образования выступают в гражданском обороте через свои органы, которые действуют в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане (ст. 125 ГК).

Все государственное и муниципальное имущество разделено на две основные группы:

- а) имущество, закрепленное за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;
- б) средства соответствующего бюджета и иное имущество, не закрепленное за государственными (муниципальными) предприятиями

¹ Вестник Московской областной Думы. 1999. № 8.

² СЗ РФ. 2001. № 30. Ст. 3060.

и учреждениями, составляющие государственную казну Российской Федерации, государственную казну субъекта РФ, муниципальную казну муниципального образования (п. 4 ст. 214, п. 3 ст. 215 ГК).

Полномочия по управлению и распоряжению имуществом, закрепленным за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями, принадлежат собственникам (Российской Федерации, ее субъектам и муниципальным образованиям) и соответствующим предприятиям и учреждениям, которые владеют имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 294 и 296 ГК)¹. Государственные (муниципальные) унитарные предприятия в лице своих органов владеют, пользуются и распоряжаются закрепленным за ними имуществом в пределах, установленных ГК и **Законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**.

Полномочия по управлению и распоряжению имуществом, не закрепленным за государственными (муниципальными) предприятиями и учреждениями, целиком и полностью принадлежат собственникам в лице их компетентных органов, определяемых законодательством.

В отношении федерального имущества полномочия собственника осуществляет в первую очередь Правительство РФ, за которым закреплена функция по управлению любой федеральной собственностью (п. «г» ч. 1 ст. 114 Конституции РФ, ст. 14 Федерального закона от 17 декабря 1997 г. «О Правительстве Российской Федерации»²). Правительство РФ может делегировать министерствам и ведомствам, а также органам исполнительной власти субъектов РФ часть своих полномочий в отношении объектов федеральной собственности, в том числе в отношении подведомственных им предприятий (п. 15 **Постановления Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 г.**).

До недавнего времени полномочия по управлению государственным имуществом допускалось передавать любым федеральным органам исполнительной власти, в ведении которых могли находиться государственные предприятия и учреждения. В связи же с проводимой в стране административной реформой было установлено, что функцией по управлению федеральным имуществом могут наделяться только федеральные агентства в соответствующей сфере деятельности. Федеральные министерства и федеральные службы такой функцией (по общему правилу) не обладают, кроме случаев, специально установленных указами Президента РФ или постановлениями Правительства РФ. Данные ограничения полномочий

¹ См. гл. 19 Учебника.

² СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5712.

федеральных органов исполнительной власти не распространяются на полномочия их руководителей по управлению имуществом федеральных органов исполнительной власти, закрепленным за ними на праве оперативного управления (пп. 3-6 Указа Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»¹).

В Указе Президента РФ от 9 марта 2004 г. (п. 2) под функциями по управлению государственным имуществом понимаются полномочия собственника в отношении федерального имущества, в том числе переданного федеральным государственным унитарным предприятиям, федеральным казенным предприятиям и федеральным учреждениям, подведомственным федеральному агентству, а также управление находящимися в федеральной собственности акциями открытых акционерных обществ.

Основным органом в сфере управления федеральным государственным имуществом является в настоящее время Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом (Росимущество), подведомственное Министерству экономического развития и торговли Российской Федерации². Агентство осуществляет функции в области приватизации и полномочия собственника, в том числе в сфере земельных отношений, а также права акционера; функции в сфере управления имуществом Российской Федерации (за исключением случаев, когда указанные полномочия в соответствии с законодательством РФ возложены на иные федеральные органы исполнительной власти).

Агентство осуществляет в порядке и пределах, определенных законодательством, полномочия собственника: в отношении федерального имущества, необходимого для исполнения функций федеральных органов государственной власти; в отношении имущества федеральных государственных унитарных предприятий, федеральных государственных учреждений, акций (долей) акционерных (хозяйственных) обществ и иного имущества, в том числе составляющего государственную казну Российской Федерации; по передаче федерального имущества физическим и юридическим лицам, приватизации (отчуждению) федерального имущества. Агентство также ведет учет и реестр федерального имущества.

¹ СЗ РФ. 2004. № 11. Ст. 945.

² См. постановление Правительства РФ от 27 ноября 2004 г. № 691 «О Федеральном агентстве по управлению федеральным имуществом» // СЗ РФ. 2004. № 49. Ст. 4897.

Иные федеральные агентства наделяются полномочиями по управлению федеральным имуществом, необходимым для исполнения функций федеральных органов исполнительной власти в установленной сфере деятельности, а также закрепленным за организациями, подведомственными соответствующему агентству. К таким агентствам относятся: Управление делами Президента РФ, Федеральное агентство по здравоохранению и социальному развитию, Федеральное агентство по культуре и кинематографии, Федеральное агентство по образованию, Федеральное агентство по науке и инновациям, Федеральное агентство по сельскому хозяйству и ряд других¹.

Полномочия по управлению федеральным государственным имуществом между Правительством РФ, Росимуществом и отраслевыми агентствами распределяются специальными актами Правительства РФ или устанавливаются в положениях о соответствующих федеральных агентствах, которые также утверждаются Правительством РФ².

Управление имуществом субъектов РФ осуществляют органы, определяемые законодательством соответствующего субъекта РФ (как правило, это мэры, губернаторы, правительства субъектов РФ, а также специализированные органы по управлению государственным имуществом субъектов РФ — комитеты, фонды и иные органы по управлению имуществом).

Имуществом муниципальных образований управляют муниципальные органы, уполномоченные нормативными актами органов местного самоуправления (представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация).

Денежными средствами, образующими бюджет Российской Федерации, бюджеты субъектов РФ и местные бюджеты, заведуют соответствующие распорядители бюджетных средств в рамках бюджетного процесса по правилам бюджетного законодательства РФ (см. **Бюджетный кодекс**).

Кассовое обслуживание бюджетной системы Российской Федерации, предварительный и текущий контроль за ведением операций

¹ См. Структуру федеральных органов исполнительной власти, утвержденную Указом Президента РФ от 20 мая 2004 г. № 649 // СЗ РФ. 2004. № 21. Ст. 2023.

² См., например: постановление Правительства РФ от 3 декабря 2004 г. № 739 «О полномочиях федеральных органов исполнительной власти по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5074; Положение о Федеральном агентстве по управлению федеральным имуществом, утвержденное постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2004 г. № 691.

со средствами федерального бюджета, а также иные правоприменимые функции по исполнению федерального бюджета возложены на Федеральное казначейство, являющееся федеральной службой в ведении Министерства финансов Российской Федерации. Федеральное казначейство открывает в банках счета по учету средств федерального бюджета, устанавливает режимы счетов федерального бюджета, открывает и ведет лицевые счета распорядителей и получателей средств федерального бюджета, управляет операциями на едином счете федерального бюджета, подтверждает его денежные обязательства и совершает разрешительную надпись на право осуществления расходов федерального бюджета в рамках выделенных лимитов бюджетных обязательств (см. Положение о Федеральном казначействе, утвержденное постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2004 г. № 703¹).

В последние годы наметилась тенденция превышения доходов федерального бюджета над его расходами (профицит) за счет постоянного роста цен на нефть. Часть средств федерального бюджета, образующаяся за счет превышения цены на нефть над ее базовой ценой, рассчитанной при планировании бюджета, поступает в так называемый Стабилизационный фонд, который подлежит обособленному учету, управлению и использованию (гл. 13¹ **Бюджетного кодекса**). Средствами Стабилизационного фонда управляет Министерство финансов Российской Федерации (п. 5.3.9 Положения о Министерстве финансов Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 329²).

§ 4. Приватизация государственного и муниципального имущества

1. Понятие и цели приватизации. Приватизация является новым правовым институтом для отечественного правопорядка, посредством которого создаются условия для перехода от государственной системы экономики к системе свободного рынка. Под ней понимают передачу имущества, находящегося в государственной или муниципальной собственности, в частную собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества (ст. 217 ГК).

Таким образом, приватизация является специальным основанием прекращения права публичной собственности и возникновения

¹ СЗ РФ. 2004. № 49. Ст. 4908.

² СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3258.

права частной собственности в результате передачи соответствующего имущества частным лицам в порядке и способами, предусмотренными законами о приватизации.

Приватизация требует принятия специального законодательства и может осуществляться как возмездно, так и безвозмездно, в зависимости от преследуемых целей и порядка, установленных специальным законодательством.

В Российской Федерации процесс приватизации осуществляется по трем основным направлениям: а) приватизация государственных предприятий, иных объектов недвижимости и акций, принадлежащих публично-правовым образованиям; б) приватизация жилья; в) приватизация земельных участков.

По каждому из этих направлений государство преследует определенные цели. Так, для приватизации госпредприятий изначально формулировались следующие цели: формирование «слоя» частных собственников; повышение эффективности деятельности предприятий; социальная защита населения, развитие объектов социальной инфраструктуры; стабилизация финансового положения Российской Федерации за счет средств, поступивших от приватизации; создание конкурентной среды и привлечение иностранных инвестиций (п. 1 Государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации на 1992 год, утвержденной постановлением Верховного Совета РФ от 11 июня 1992 г. № 2980-1¹).

Приватизация при этом в основном была возмездной, и лишь в некоторых случаях на первоначальном этапе допускалось безвозмездное отчуждение государственной собственности (посредством наделения всех граждан приватизационными ваучерами, дающими право на приобретение акций приватизируемых предприятий, посредством бесплатного распределения части акций среди работников предприятия и т.п.).

К сожалению, большинство целей приватизации, провозглашенных в 1992 г., фактически не достигнуты (за исключением создания узкого «слоя» частных собственников). В настоящее время цели основных направлений приватизации федерального имущества до 2006 г. — «максимизация вклада приватизации федерального имущества в увеличение темпов роста и повышение конкурентоспособности экономики Российской Федерации» (раздел I

¹ РГ. 1992. 9 июля. № 156.

Прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества на 2004 год и основных направлений приватизации федерального имущества до 2006 года, утвержденного распоряжением Правительства РФ от 15 августа 2003 г. № 1165-р). При этом задачами приватизации в 2004-2007 гг. являются:

обеспечение приватизации федерального имущества, которое не используется для обеспечения функций и задач государства;

обеспечение поэтапного сокращения числа федеральных государственных унитарных предприятий;

проведение структурных преобразований в соответствующих отраслях экономики;

формирование доходов федерального бюджета.

В области приватизации жилищного фонда и земельных участков гражданами цели приватизации: а) создание условий для развития жилищного и земельного рынков; б) освобождение государства от бремени расходов, связанных с содержанием жилищного фонда и земельных угодий, и переложение этого бремени на частных собственников; в) освоение новых земельных участков и стимулирование продуктивного использования земли за счет собственников; г) социальная поддержка граждан, занимающихся сельским хозяйством.

Исходя из этих целей, приватизация жилья и земли гражданами носила в основном бесплатный характер. По мере достижения указанных целей принцип бесплатности заменяется принципом платности приватизации указанных объектов.

2. Законодательство о приватизации. Положения ГК, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются только в случае, если законами о приватизации не предусмотрено иное (ст. 217 ГК).

Основным документом, регулирующим процедуры приватизации государственного и муниципального имущества, является в настоящее время **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества**. Закон устанавливает исключительно возмездный характер приватизации государственного и муниципального имущества. Приватизации подлежит любое имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, за исключением изъятого из оборота, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности (п. 3 ст. 3 Закона).

Этот Закон, однако, не распространяется на отношения, возникающие при отчуждении: земли (за исключением земельных участков,

на которых расположены объекты недвижимости, в том числе имущественные комплексы); природных ресурсов; государственного и муниципального жилищного фонда; государственного резерва; государственного и муниципального имущества, находящегося за рубежом; имущества, закрепленного за предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также некоторых иных видов имущества, перечисленных в ст. 3 Закона.

На основании и в соответствии с указанным Законом отношения по приватизации могут регулироваться иными федеральными законами и нормативными актами, а также законодательством субъектов РФ и актами органов местного самоуправления, которые не могут противоречить **Законоу о приватизации государственного и муниципального имущества.**

Важным звеном в законодательстве о приватизации являются также ежегодно утверждаемые Правительством РФ прогнозные планы (программы) приватизации федерального имущества на соответствующий год (см. Прогнозный план на 2004 год). В указанных документах определяются основные направления приватизации на соответствующий период и содержатся перечни объектов, подлежащих приватизации. Порядок планирования приватизации имущества, находящегося в собственности субъектов РФ, и муниципального имущества определяется соответственно органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления.

В отношении приватизации государственного и муниципального жилищного фонда применяется **Закон о приватизации жилищного фонда**, установивший принцип бесплатности передачи в собственность граждан государственных и муниципальных жилых помещений, занимаемых ими по договорам жилищного найма. Однако в настоящее время этот Закон имеет ограниченную сферу применения: приватизации не подлежат жилые помещения, предоставленные гражданам по договорам социального найма после 1 марта 2005 г. (ст. 4 Закона). Указанный Закон практически полностью прекратит свое действие с 1 января 2007 г., и после этой даты бесплатная приватизация любого жилья в России, в том числе и предоставленного до 1 марта 2005 г., будет невозможной (п. 2 ст. 2 Федерального закона от 29 декабря 2004 г. «О введении в действие Жилищного кодекса Российской Федерации»¹).

¹ СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 15.

Приватизация земли осуществляется в соответствии с **Земельным кодексом** и принятыми в его исполнение актами земельного законодательства. В п. 2 ст. 28 **Земельного кодекса** установлено, что предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в собственность граждан и юридических лиц осуществляется за плату. В то же время предусмотрена возможность предоставления земельных участков в собственность граждан и юридических лиц бесплатно в случаях, предусмотренных **Земельным кодексом**, иными федеральными законами, а также законами субъектов РФ. В частности, в **Земельном кодексе** предусмотрено безусловное право на однократное бесплатное приобретение в собственность земельных участков гражданами, обладающими этими участками на правах постоянного (бессрочного) пользования и пожизненного наследуемого владения.

3. Субъекты приватизации. От имени собственника приватизируемого имущества выступают соответствующие государственные и муниципальные органы (ст. 125 ГК).

В соответствии с **Законом о приватизации государственного и муниципального имущества** основные полномочия собственника федерального имущества принадлежат Правительству РФ. На основе прогнозного плана (программы) приватизации федерального имущества на соответствующий год Правительство РФ принимает решения об условиях приватизации этого имущества (ст. 6 и 14 Закона).

Правительство РФ вправе наделить федеральный орган исполнительной власти полномочиями на осуществление функций по приватизации федерального имущества. Таким органом в настоящее время является Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом (Росимущество).

Росимущество осуществляет все основные полномочия собственника по приватизации (отчуждению) федерального имущества, в том числе принимает решения об условиях приватизации имущества; выступает от имени Российской Федерации учредителем (участником) открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе приватизации, а также выступает учредителем создаваемых с участием государства иных юридических лиц; разрабатывает и утверждает условия конкурса при продаже приватизируемого федерального имущества; принимает решения о приватизации земельных участков, на которых расположены объекты недвижимости, приобретенные в собственность физическими и юридическими лицами, и т.д. (см. Положение о Федеральном агентстве по управлению

федеральным имуществом, утвержденное постановлением Правительства РФ от 27 ноября 2004 г. № 691).

По специальному поручению Правительства РФ от его имени функции по продаже приватизируемого федерального имущества могут быть возложены на одно или несколько специализированных государственных учреждений. В настоящее время таким учреждением является Российский фонд федерального имущества (РФФИ), созданный распоряжением Правительства РФ от 26 апреля 2002 г. № 605-р¹. Уставом РФФИ (утвержден постановлением Правительства РФ от 25 декабря 2002 г. № 925²) на него возложена функция заключения договоров купли-продажи федерального имущества в качестве продавца.

Приватизация имущества субъектов РФ и муниципального имущества осуществляется органами государственной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, компетенцию которых определяют закон и иные нормативные правовые акты субъектов РФ и правовые акты органов местного самоуправления соответственно (п. 2 ст. 6 **Закона о приватизации государственного и муниципального имущества**). На практике на региональном и местном уровнях также создаются специализированные органы по управлению имуществом (комитеты и т.п.), органы или учреждения, выполняющие функции продавца имущества (фонды имущества и т.п.).

Покупателями приватизируемого имущества могут быть любые физические и юридические лица, за исключением государственных и муниципальных унитарных предприятий, государственных и муниципальных учреждений, а также юридических лиц, в уставном капитале которых доля Российской Федерации, ее субъектов или муниципальных образований превышает 25%. Это ограничение не распространяется на случаи, когда приватизация осуществляется путем внесения соответствующего имущества в уставный капитал открытых акционерных обществ, а также на некоторые иные случаи, указанные в **Зако-не о приватизации государственного и муниципального имущества** (ст. 25). Также не могут быть покупателями открытые акционерные общества, если предметом продажи являются размещенные такими обществами акции, принадлежащие публично-правовым образованиям (п. 2 ст. 5 Закона).

Кроме того, **Законом о приватизации государственного и муниципального имущества** (п. 2 ст. 5) установлено, что на приватизацию распространяются законодательные ограничения на участие

¹ СЗ РФ. 2002. № 20. Ст. 1878.

² СЗ РФ. 2002. № 52 (ч. II). Ст. 5229.

в гражданских отношениях отдельных категорий физических и юридических лиц, установленные в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороноспособности и безопасности государства.

Ранее действовавшее законодательство исключало из процесса приватизации некоммерческие организации (ст. 3 Федерального закона от 21 июля 1997 г. «О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации»). В настоящее время они могут участвовать в приватизации на общих основаниях. Исключение составляют лишь случаи, на которые **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества** не распространяется:

отчуждение государственного и муниципального имущества безвозмездно в собственность религиозных организаций для использования в соответствующих культовых целях зданий и сооружений с относящимися к ним земельными участками и иного имущества религиозного назначения;

отчуждение государственного и муниципального имущества в собственность некоммерческих организаций, созданных при преобразовании государственных и муниципальных учреждений (п. 2 ст. 3 Закона).

Имущественные комплексы унитарных предприятий могут быть проданы только юридическим лицам, а также гражданам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (п. 1 ст. 27 Закона).

4. Порядок и способы приватизации. В п. 2 ст. 2 **Закона о приватизации государственного и муниципального имущества** установлено, что она осуществляется исключительно на возмездной основе (за плату либо посредством передачи в государственную или муниципальную собственность акций открытых акционерных обществ, в уставный капитал которых вносится государственное или муниципальное имущество).

Решение о приватизации принимается Правительством РФ или Росимуществом согласно их компетенции в соответствии с прогнозным планом приватизации. **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества** (пп. 3 и 4 ст. 7) устанавливает особый порядок включения в этот план акций наиболее важных АО и предприятий. Акции стратегических АО и стратегические предприятия могут включаться в прогнозный план только на основании соответствующих решений Президента РФ. Акции ОАО «Газпром»,

РАО «ЕЭС», а также федеральные государственные унитарные предприятия железнодорожного транспорта включаются в прогнозный план на основании федерального закона.

Решение о приватизации содержит сведения о составе и характеристике имущества, способе приватизации имущества, нормативной цене, сроке рассрочки платежа (при ее предоставлении), а также иные сведения, необходимые для приватизации имущества.

Конкретный состав подлежащего приватизации имущественного комплекса унитарного предприятия определяется в передаточном акте, который составляется на основе данных акта инвентаризации унитарного предприятия, аудиторского заключения, а также документов о земельных участках, предоставленных унитарному предприятию, и о правах на них.

Государственное или муниципальное имущество может быть реализовано по цене не ниже нормативной, определяемой в порядке, установленном Правительством РФ (см. Правила определения нормативной цены подлежащего приватизации государственного или муниципального имущества, утвержденные постановлением Правительства РФ от 31 мая 2002 г. № 369¹).

Нормативная цена — минимальная цена, по которой возможно отчуждение приватизируемого имущества. Это не означает, что соответствующее имущество сразу же может быть продано по такой цене. Подобное допускается только при невозможности продажи имущества по более высокой цене, которую определяют в ходе проведения конкурсов и аукционов. Основным правилом является необходимость реализации имущества по цене не ниже начальной, которая устанавливается на основании отчета независимого оценщика о рыночной стоимости соответствующего имущества по законодательству об оценочной деятельности. В соответствии со ст. 8 Федерального закона от 29 июля 1998 г. «Об оценочной деятельности в Российской Федерации»² оценка обязательна в случае вовлечения в сделку объектов оценки, полностью или частично принадлежащих Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям, в том числе при продаже или ином отчуждении таких объектов оценки.

Все данные об условиях приватизации должны содержаться в информационном сообщении, которое публикуется в определяемых Правительством РФ средствах массовой информации. При продаже объектов Российским фондом федерального имущества

¹ СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2172.

² СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3813.

информационные сообщения должны публиковаться в бюллетене Российского фонда федерального имущества «Реформа» (см. распоряжение Правительства РФ от 26 апреля 2002 г. № 605-р¹).

В **Зако́не о привати́зации госуда́рственного и муниципально́го имуще́ства** (п. 5 ст. 13) установлено, что приватизация может осуществляться только способами, предусмотренными в ст. 13 данного Закона. Такими способами являются:

1) преобразование унитарного предприятия в открытое акционерное общество. В результате такого преобразования все 100% акций созданного АО принадлежат на праве собственности соответственно Российской Федерации, субъекту РФ или муниципальному образованию. В то же время имущественный комплекс бывшего унитарного предприятия после преобразования принадлежит на праве частной собственности созданному акционерному обществу.

В последующем акции такого предприятия могут быть проданы в качестве самостоятельных объектов приватизации в порядке, предусмотренном **Законом о приватизации государственного и муниципального имущества**;

2) внесение государственного или муниципального имущества в качестве вклада в уставные капиталы открытых акционерных обществ.

При этом способе речь идет о внесении в уставный капитал имущества, не закрепленного за предприятиями и учреждениями и составляющего государственную или муниципальную казну. Внесение имущества в уставный капитал возможно как при учреждении АО, так и при оплате дополнительных акций, размещаемых уже существующими акционерными обществами при увеличении их уставных капиталов.

Внесение в уставный капитал имущества, закрепленного за государственными и муниципальными предприятиями на праве хозяйственного ведения, осуществляется не по **Законоу о приватизации государственного и муниципального имущества**, а по правилам ст. 295 ГК;

3) продажа государственного или муниципального имущества на аукционе. Данный способ используется в случаях, если покупатели не должны выполнить какие-либо условия в отношении продаваемого имущества. Имущество выставляется на торги, и их победителем признается лицо, которое предложит в ходе торгов наиболее высокую

¹ СЗ РФ. 2002. № 20. Ст. 1878.

цену¹. Начальная цена аукциона публикуется в информационном сообщении о продаже имущества. Аукцион является открытым по составу участников. Для участия в аукционе все участники должны внести задаток, размер которого составляет 20% начальной цены, но не более 4,5 млн МРОТ. Предложения о цене подаются участниками в открытой или закрытой форме (в запечатанных конвертах). В последнем случае при равенстве двух и более предложений о цене победителем признается тот участник, чья заявка была подана раньше.

В течение 5 дней с даты подведения итогов аукциона с победителем заключается договор купли-продажи. Задаток не возвращается, если победивший участник отказывается заключить договор. Если в аукционе принял участие только один участник, аукцион признается несостоявшимся;

4) продажа акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе.

Особенностью специализированного аукциона является то, что продаваемые акции реализуются одновременно нескольким победителям по единой цене, рассчитываемой в специальном порядке по правилам проведения аукциона. При этом каждый из участников аукциона при подаче заявки должен внести денежные средства, которые он готов потратить на приобретение акций, в размере не меньше начальной цены реализации акций²;

5) продажа государственного или муниципального имущества на конкурсе.

При продаже имущества на конкурсе помимо соблюдения всех правил, которые действуют на аукционе, покупателю необходимо выполнить определенные условия в отношении продаваемого имущества. Речь идет о возложении на покупателя, предложившего наибольшую цену, определенных обязательств, перечень которых исчерпывающим образом определен в **Законе о приватизации государственного и муниципального имущества**:

сохранение определенного числа рабочих мест;

переподготовка и (или) повышение квалификации работников;

¹ См. Положение об организации продажи государственного или муниципального имущества на аукционе, утвержденное постановлением Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 585 // СЗ РФ. 2002. № 33. Ст. 3229.

² См. Положение об организации продажи находящихся в государственной или муниципальной собственности акций открытых акционерных обществ на специализированном аукционе, утвержденное постановлением Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 585.

ограничение изменения профиля деятельности унитарного предприятия или назначения отдельных объектов социально-культурного, коммунально-бытового или транспортного обслуживания населения либо, наоборот, прекращение их использования;

проведение реставрационных, ремонтных и иных работ в отношении объектов культурного наследия, объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения.

По итогам конкурса с победителем заключается договор купли-продажи, который включает порядок выполнения условий конкурса, порядок подтверждения победителем конкурса выполнения принятых на себя обязательств, порядок осуществления контроля за выполнением условий конкурса, ответственность сторон за неисполнение обязательств. Срок выполнения условий конкурса не может превышать один год. Если эти условия не выполняются, договор купли-продажи расторгается по соглашению сторон или в судебном порядке с одновременным взысканием с покупателя неустойки, а также убытков в размере, не покрытом неустойкой. Соответствующее имущество оастается в государственной или муниципальной собственности.

В настоящее время действует Положение о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества, утвержденное постановлением Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 584¹. **Законом о приватизации государственного и муниципального имущества** предусмотрены и иные способы приватизации: продажа путем публичного предложения; продажа без объявления цены; продажа акций через организатора торговли на рынке ценных бумаг и др.

Порядок и способы приватизации земельных участков, не расположенных под приватизируемыми имущественными комплексами приватизируемых предприятий, определяются земельным законодательством (см., в частности, ст. 38 **Земельного кодекса**, а также Правила организации и проведения торгов по продаже находящихся в государственной или муниципальной собственности земельных участков или права на заключение договоров аренды таких земельных участков, утвержденные постановлением Правительства РФ от 11 ноября 2002 г. № 808²).

¹ СЗ РФ. 2002. № 33. Ст. 3228.

² СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4587.

ГЛАВА 17. ПРИОБРЕТЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

Право собственности, как и другие гражданские права, возникает и прекращается в силу юридических фактов, которые были рассмотрены в гл. 2 Учебника. Такие факты различны и многочисленны, что отражает обширность и разнообразие имущественных отношений на современном рынке. ГК посвящает этим вопросам две главы: гл. 14 о приобретении права собственности и гл. 15 о прекращении права собственности.

Содержащиеся в этих главах нормы не охватывают в полной мере обширную проблематику приобретения и прекращения права собственности и дополняются правилами о приобретении права собственности в силу создания и реорганизации юридических лиц, а также наследования имущества. Эти два распространенные основания собственности в гл. 14, 15 ГК только названы, однако ввиду их особенностей регулируются нормами других разделов ГК (о юридических лицах, наследовании).

Институты приобретения и прекращения права собственности между собой тесно связаны. Во многих случаях возникновение права собственности одновременно означает и прекращение этого права у предшествующего собственника.

Многочисленные основания приобретения права собственности в литературе традиционно принято делить на две большие группы: *первоначальные* и *производные*. Юридическое различие между ними состоит в том, что в первом случае право собственности возникает впервые или же независимо от права и воли предшествующего собственника. Во втором — возникновение права собственности основывается на праве и обычно на волеизъявлении предшествующего собственника. Поэтому приобретаемое право собственности может иметь определенные ограничения (обременения), например в виде залога или сервитута.

Первоначальными способами возникновения права собственности являются: приобретение права собственности на вновь созданную вещь (п. 1 ст. 218 ГК), обращение в собственность общедоступных вещей (ст. 221 ГК), находка (ст. 227-229 ГК), клад (ст. 233 ГК), приобретательная давность (ст. 234 ГК). К первоначальным относятся и некоторые другие практически редкие способы, например приобретение бесхозяйных вещей и безнадзорных животных (ст. 225 и 230 ГК).

Производные способы возникновения права собственности более разнообразны. Наиболее распространенными и важными являются приобретение собственности в силу договора (купли-продажи, мены, дарения), а в случае смерти гражданина — переход собственности в порядке наследования имущества.

К числу производных способов возникновения права собственности относятся также национализация (п. 2 ст. 235 ГК), приватизация (ст. 217 ГК), обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (ст. 237 ГК), реквизиция (ст. 242 ГК), конфискация (ст. 243 ГК), выкуп недвижимого и движимого имущества государством (ст. 239, 240 ГК).

В рамках этой общей характеристики первоначальных и производных способов приобретения собственности отдельным способам присущи значительные особенности. Во-первых, они имеют различные правовые основания: закон, распорядительные акты государственных и муниципальных органов, гражданско-правовые сделки, причем с разным фактическим составом. Во-вторых, различия существуют в самом правовом механизме передачи права собственности и моменте его возникновения, о чем будет сказано далее.

§ 1. Первоначальные способы приобретения права собственности

1. Приобретение права собственности на новую вещь ее создателем, равно как и на плоды, продукцию и доходы от использования имущества, является нормальным и распространенным способом возникновения собственности и признается правом при условии, что соответствующие действия были совершены с соблюдением требований законодательства (ст. 218, 136 ГК), т.е. являются правомерными и не нарушают права третьих лиц.

При создании новой вещи путем переработки чужих материалов право собственности остается за собственником материалов. Однако если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает добросовестный переработчик, обязанный возместить стоимость использованных материалов (п. 1 ст. 220 ГК).

Создание объектов недвижимости требует выполнения установленных государством правил отвода необходимого для этого земельного участка, а также соблюдения предписаний градостроительных и строительных норм и правил. При нарушении этих требований строительство считается самовольным, и осуществившее его

лицо право собственности на самовольную постройку не приобретает, а сам объект подлежит сносу. Однако если право на земельный участок будет оформлено, а строительные нарушения устранены, суд может признать за лицом, осуществившим самовольную постройку, право собственности на возведенный объект (ст. 222 ГК).

2. **Находка** является достаточно распространенным житейским явлением и нуждается в правовом регулировании. Согласно п. 1 ст. 227 ГК нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом соответствующее лицо и возвратить ему эту вещь. Вещь, найденная в помещении или на транспорте, подлежит сдаче их владельцу. При неясности ситуации о находке должно быть заявлено органу милиции или местного самоуправления.

Нашедший вещь вправе хранить ее у себя с возмещением ему необходимых в этой связи расходов и может претендовать на вознаграждение за находку в размере до 20% стоимости найденной вещи. При этом он несет ответственность за утрату или повреждение находки, но лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи.

Если в течение 6 месяцев с момента заявления о находке вещи лицо, уполномоченное получить найденную вещь, не будет установлено, нашедший вещь приобретает право собственности на нее, а в случае его отказа найденная вещь поступает в муниципальную собственность. Аналогичное правовое регулирование установлено в отношении обнаруженных бродячих животных (ст. 230-232 ГК).

В отношении бесхозных вещей, которые не имеют собственника, действуют иные правила. Такие вещи должны приниматься на учет, и по истечении года муниципальный орган может просить суд о признании за ним права собственности (ст. 225 ГК). В этих случаях возможно также возникновение права собственности в силу приобретательной давности (см. об этом далее).

3. **Клад.** Зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право, являются кладом. В силу ст. 233 ГК они поступают в собственность лица, которому принадлежит имущество (участок, строение и т.д.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

Однако это правило имеет ряд исключений, учитывающих особенности отдельных жизненных ситуаций. Клад, относящийся к памятникам истории или культуры, передается в государственную

собственность, а собственник имущества, где клад был сокрыт, и обнаружившее его лицо получают вместе вознаграждение в размере 50% стоимости клада. Лицо, производившее поиск клада без согласия собственника имущества, где был сокрыт клад, а также лица, служебной обязанностью которых является обнаружение клада, права на такое вознаграждение не имеют.

4. Приобретательная давность. Это основание возникновения права собственности является сравнительно новым институтом отечественного гражданского права, введенным законодательством о собственности в начале 90-х гг. XX в. Приобретательная давность устраняет нередко встречающуюся неопределенность в правовой принадлежности имущества и защищает права добросовестного владельца такого имущества.

Согласно п. 1 ст. 234 ГК гражданин или юридическое лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение 15 лет либо иным имуществом в течение 5 лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность).

Применение приобретательной давности требует соблюдения ряда названных в ст. 234 ГК условий. Это прежде всего истечение указанного в законе 5-летнего или 15-летнего срока, причем к нему может быть присоединено время владения лица, правопреемником которого является ссылающийся на наличие приобретательной давности. Само владение, создающее право собственности, должно быть, как сказано в законе, добросовестным, открытым и непрерывным, причем осуществляться так же, как в отношении своего собственного имущества. Бремя доказывания несет лицо, ссылающееся на наличие приобретательной давности.

§ 2. Производные способы приобретения права собственности

1. Приобретение права собственности по договору. Среди производных способов возникновения собственности на первое место по распространенности и значению должны быть поставлены договор купли-продажи и некоторые другие сделки, которые по своему назначению направлены на передачу права собственности (мена, дарение). Возникновение права собственности может иметь место и в силу других договоров, которые имеют иные цели, но содержат условие об отчуждении имущества.

Например, в договоре строительного подряда при выполнении строительных работ из материалов подрядчика собственником возведенного объекта становится заказчик в силу условий этого договора и факта передачи построенного объекта по акту сдачи-приемки во владение заказчика. В договоре аренды могут быть предусмотрены условия о выкупе арендатором предмета аренды, сроки и порядок такого выкупа. В этом случае возникновение права собственности юридически основывается на договоре купли-продажи, он будет дополнять арендные отношения сторон, которые сами по себе на отчуждение имущества в собственность не направлены.

В условиях перехода к рыночным отношениям особую значимость в экономической жизни нашего государства приобрела приватизация, в ходе которой по решению государства-собственника имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, передается в собственность граждан и юридических лиц. Осуществляется она на основании договора купли-продажи, о чем имеется прямое указание в **Законе о приватизации государственного и муниципального имущества** (ст. 18 и след.). Особенности приватизации как основания возникновения права собственности рассматриваются в § 4 гл. 16 Учебника.

2. Наследование имущества. В случае смерти гражданина наследование имущества возможно в различных правовых формах: по завещанию, в силу закона, если завещание не составлено, и как наследование выморочного имущества государством, когда наследники отсутствуют. Это основание возникновения права собственности, имеющее значительные правовые особенности, регламентируется нормами наследственного права (часть третья ГК) и будет рассматриваться в томе II Учебника.

3. Другие основания производного приобретения собственности. Ими являются выкуп имущества собственником государством и другими лицами, реквизиция и конфискация имущества, которые создают фигуру нового собственника. Однако в этих случаях юридически более важен аспект не возникновения, а прекращения права собственности. Соответственно эти вопросы излагаются в § 4 настоящей главы, посвященном прекращению права собственности.

§ 3. Момент возникновения права собственности

Возникновение права собственности означает получение собственником прав владения, пользования и распоряжения соответствующим имуществом, а также переход к нему обязанностей

по содержанию этого имущества и риска его случайной гибели и повреждения. Поэтому определение момента, когда возникает право собственности, необходимо для уяснения многих практически важных ситуаций и их правовых последствий. Этот вопрос решается по-разному в отношении недвижимого имущества, подлежащего регистрации, и движимого имущества, которое такой регистрации не требует.

1. Приобретение движимого имущества. Такое имущество не требует регистрации, и право собственности на него чаще всего возникает в трех следующих случаях: имущество создается в результате его изготовления (переработки), приобретается по договору или переходит в порядке наследования.

Момент возникновения права собственности при изготовлении (переработке) имущества в нормах ГК прямо не определяется. Надо считать, что в таких случаях право собственности возникает по завершении изготовления (переработки) соответствующего движимого имущества. Это отражается как в принятии созданного имущества во владение, так и в учете его в соответствующей документации, которая ведется юридическим лицом.

Приобретение собственности на движимое имущество по договору представляет правовую картину более сложную, поскольку возможны разные фактические ситуации. Общее правило ГК по этому вопросу таково: право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 223 ГК). Таким образом, право собственности порождает не заключение договора об отчуждении вещи, а факт ее передачи другой стороне¹. Что следует понимать под такой передачей, ибо вещи могут передаваться покупателю по-разному?

Согласно п. 1 ст. 224 ГК передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Это означает, что во время доставки вещи приобретатель по общему правилу уже является ее собственником и, следовательно, может ею распоряжаться, однако несет риск повреждения и гибели доставляемого ему имущества.

¹ Исключением является продажа доли в общей собственности, когда ее приобретатель становится собственником с момента заключения договора (ст. 251 ГК).

Вручение вещи приобретателю может подтверждаться составлением специального акта сдачи-приемки, подписанного уполномоченными представителями обеих сторон, или распиской о получении вещи. При отгрузке вещи транспортом или отправлении ее через организации связи передача вещи подтверждается соответствующим документом, выдаваемым отправителю названными организациями.

Однако отчуждение вещи может производиться, как следует из п. 1 ст. 224 ГК, с обязательством ее доставки, когда вещь должна быть передана приобретателю в месте его нахождения или в другом указанном им месте. В этих случаях право собственности переходит к приобретателю только после фактической доставки вещи в названное место.

В современной практике в договорах купли-продажи для упрощенного определения прав и обязанностей сторон часто используются так называемые базисные условия, в том числе понятие франко (свободно). По общему правилу понятие франко обозначает только распределение между продавцом и покупателем расходов по транспортировке товаров, в большинстве случаев их принимает покупатель (они включаются в цену). Однако в зависимости от условий договора термин «франко» может иметь и более широкое значение и определять также момент перехода права собственности на продаваемое имущество.

Эти общие положения о моменте перехода права собственности по договору дополняются двумя практически важными правилами, содержащимися в пп. 2 и 3 ст. 224 ГК.

Во-первых, если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находилась во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента, т.е. переход права собственности порождает факт заключения договора. В таких ситуациях данное правило целесообразно и практически удобно.

Во-вторых, к передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее. Таким документом может быть складское свидетельство, выдаваемое товарным складом, принявшим товар на хранение (ст. 912 ГК). Данное правило также целесообразно и облегчает движение товарных ценностей на рынке.

Момент возникновения права собственности при наследовании движимого имущества имеет особенности. В наследственном праве существует институт приобретения наследства (гл. 64 ГК)

и установлены его способы, которые зависят от порядка наследования: по завещанию, в силу закона, приобретение имущества государством как выморочного. Эти вопросы решаются в соответствии с нормами наследственного права и будут рассматриваться в томе II Учебника.

2. Приобретение недвижимого имущества. В отношении момента возникновения права собственности на недвижимое имущество, подлежащее регистрации, в ГК дается прямое указание: право собственности возникает с момента государственной регистрации (ст. 219 и п. 2 ст. 223 ГК). Этому правилу корреспондирует столь же четкая норма п. 1 ст. 2 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**, согласно которой государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права и может быть оспорена только в суде. Эти нормы действуют независимо от основания приобретения недвижимого имущества.

Из приведенного правила, как разъяснено в п. 14 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**, следует, что до государственной регистрации перехода права собственности покупатель по договору продажи недвижимости, исполненному сторонами, не вправе распоряжаться данным имуществом, поскольку право собственности на это имущество до момента государственной регистрации сохраняется за продавцом. Однако и продавец также не вправе распоряжаться имуществом, поскольку оно — предмет договора продажи и покупатель является его законным владельцем.

Порядок и технику регистрации недвижимости подробно определяют нормы **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость** и Правила ведения Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним, утвержденные постановлением Правительства РФ от 18 февраля 1998 г. № 219¹. В названном Законе определен также порядок исправления — по заявлению заинтересованных лиц — технических ошибок, допущенных при государственной регистрации собственности (ст. 21 Закона). Регистрацию воздушных и морских судов, судов внутреннего плавания и космических объектов, которые отнесены к недвижимым вещам (п. 1 ст. 130 ГК), осуществляют специализированные регистрационные учреждения (реестры).

¹ СЗ РФ. 1998. № 8. Ст. 963.

Некоторые виды движимого имущества требуют государственной регистрации, направленной на обеспечение их надлежащей и безопасной эксплуатации. Примером являются средства автотранспорта, проходящие обязательную регистрацию в органах автоинспекции. С такой регистрацией переход права собственности не связан, и приобретатель автотранспорта по договору становится его собственником по общим правилам, т.е. в момент передачи имущества (п. 1 ст. 223 ГК).

§ 4. Прекращение права собственности

Охарактеризованные выше производные способы возникновения права собственности (§ 2 настоящей главы) одновременно влекут за собой прекращение права предшествовавшего собственника. Однако многообразие имущества и форм его использования в коммерческом обороте порождает дополнительные ситуации, влекущие прекращение права собственности. Они названы и регламентируются в нормативных актах гл. 15 ГК (ст. 235-243).

Все многочисленные случаи прекращения права собственности подразделяются в гл. 15 ГК на две группы: во-первых, прекращение права собственности по воле самого собственника и близкие к этому иные случаи (п. 1 ст. 235) и, во-вторых, принудительное изъятие имущества у собственника, которое допускается только при наличии прямого указания в законе (п. 2 ст. 235).

1. Прекращение права собственности по воле собственника.

К этой группе оснований прекращения права собственности относятся отчуждение собственником его имущества другим лицам, отказ собственника от права собственности, гибель или уничтожение имущества.

Отчуждение собственником своего имущества происходит в силу заключенного им договора и одновременно влечет возникновение права собственности у приобретателя: такие ситуации были рассмотрены выше (§ 2 настоящей главы).

Отказ собственника от права собственности возможен в различных формах, которые в ГК называются с определением их правовых последствий. Это в первую очередь *бесхозные вещи* (ст. 225 ГК); они должны приниматься на учет органом, осуществляющим регистрацию прав на недвижимость, и в дальнейшем могут быть признаны судом объектом права муниципальной собственности или возвращены первоначальному собственнику.

Кроме того, это *вещи, брошенные* или иным образом оставленные собственником с целью отказаться от права собственности на них (ст. 226 ГК). При незначительности их стоимости (до 5 МРОТ) они переходят в собственность владельца земельного участка, на котором обнаружены, а при большей стоимости их правовую судьбу определяет суд.

Наконец, в гл. 15 ГК о прекращении права собственности назван еще один случай отказа от собственности: прямое объявление собственником об этом или совершение им действий, определенно свидетельствующих о таком намерении (ст. 236 ГК). Эта норма во многом совпадает с приведенными выше нормами о бесхозных и брошенных вещах.

Гибель или уничтожение имущества возможны как в силу естественных причин (износ, использование), так и в результате воздействия внешних факторов (разного рода стихийные явления). В этих случаях прекращение права собственности не ставит правовых вопросов, требующих урегулирования, и ГК такие ситуации только называет (п. 1 ст. 235). Однако если речь идет о прекращении существования регистрируемого недвижимого имущества, об этом должна быть сделана запись в соответствующем государственном реестре.

2. Принудительное изъятие собственности. Говоря о принудительном прекращении права собственности, следует прежде всего иметь в виду ясные и четкие положения ч. 3 ст. 35 Конституции РФ, согласно которым никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда, а принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения.

В ст. 235 ГК названы следующие основания принудительного прекращения права собственности:

а) обращение взыскания на собственность должника по его обязательствам, которое производится при наличии решения суда (ст. 237) и осуществляется по правилам исполнительного производства;

б) отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 239), которое производится за плату, определяемую при возникновении спора судом;

в) выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей и домашних животных (ст. 240, 241) с возмещением их стоимости;

г) реквизиция (ст. 242) и конфискация (ст. 243) имущества.

3. Реквизиция используется государством при наступлении обстоятельств чрезвычайного характера (стихийных бедствий, эпидемий,

эпизоотий и т.д.) и представляет собой изъятие имущества у собственника по решению государственного органа в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества (ст. 242 ГК).

Регулирование ГК по этому практически важному вопросу является чрезмерно кратким и требует расширения. В свое время в РСФСР действовал специальный закон о конфискации и реквизиции имущества 1927 г., формально до настоящего времени не отмененный, и принятие по этому вопросу специального закона было бы желательным.

4. **Конфискация** определяется в п. 1 ст. 243 ГК как предусматриваемое законом безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение. Обычно конфискация — это последствие уголовного преступления. Согласно п. 2 ст. 243 ГК в случаях, предусмотренных законом, конфискация может быть произведена в административном порядке с правом обжалования такого решения в суде.

Вопрос о допустимости конфискации собственности в административном порядке за последние годы неоднократно становился предметом рассмотрения в Конституционном Суде РФ. В определении Суда от 10 января 2002 г. № 3-О даются ссылки на его предшествующие решения и в качестве конечного вывода вновь указывается, что «конфискация как мера ответственности за совершение административных (в том числе таможенных) правонарушений может применяться только в судебном порядке»¹. Таким образом, редакция п. 2 ст. 243 ГК в части допустимости административной конфискации требует изменений.

Принудительное прекращение права собственности по решению суда возможно и в ряде других случаев, например при ликвидации юридического лица в случае осуществления им деятельности с грубыми или систематическими нарушениями требований законодательства (п. 2 ст. 61 ГК).

¹ «Конституционный Суд РФ. Постановления. Определения. 2002». М., 2003. С. 268.

ГЛАВА 18. ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды общей собственности

Право общей собственности возникает в тех случаях, когда у одного объекта (вещи) есть несколько собственников (сособственников). На практике такие ситуации особенно распространены во взаимоотношениях граждан и ставят ряд непростых правовых вопросов. Гражданский кодекс РФ посвящает отношениям общей собственности специальную главу (гл. 16).

На имущество устанавливается право общей собственности при наличии одного из следующих оснований:

- 1) образование общей собственности на это имущество предусмотрено законом (например, общее имущество собственников в многоквартирном доме);
- 2) поступление в собственность двух или нескольких лиц неделимых вещей (например, принятие по наследству автомобиля несколькими лицами);
- 3) установление общей собственности на имущество предусмотрено договором (например, по договору простого товарищества).

Отношения общей собственности могут возникать между различными субъектами: гражданами, юридическими лицами, публичными образованиями. Субъекты права общей собственности (сособственники) имеют такие же правомочия владения, пользования и распоряжения, как и все другие субъекты права собственности. В силу этого право общей собственности не является новой формой собственности. Вместе с тем наличие множественности собственников и единого объекта требует дополнительной регламентации взаимоотношений между ними по поводу осуществления правомочий владения, пользования и распоряжения и дополнительной регламентации взаимоотношений между сособственниками и третьими лицами.

Отношения сособственников между собой и с третьими лицами различаются в зависимости от вида общей собственности: общая собственность с определением долей каждого участника (долевая собственность) и общая собственность без определения долей (совместная собственность). Соответственно этому различают право общей долевой и право общей совместной собственности.

Согласно п. 3 ст. 244 ГК собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество. Совместная

собственность ни при каких условиях не может возникнуть на основании договора.

§ 2. Право общей долевой собственности

При установлении общей долевой собственности каждому собственнику принадлежит заранее определенная доля в праве собственности. Важно отметить, что каждому сособственнику принадлежит доля именно в праве общей собственности, а не в имуществе. Если доля каждого субъекта общей собственности будет определена в натуральном виде (выделена в натуре), право общей долевой собственности прекратится и возникнет право собственности каждого субъекта на новый объект имущества.

Например, два брата, получившие по наследству жилой дом, будут иметь долю в праве общей долевой собственности, даже если каждый из них владеет и пользуется своей половиной дома. Если же будет произведен раздел дома в натуре и зарегистрированы два новых объекта недвижимости (две половины дома), то каждый из братьев станет индивидуальным собственником своей половины дома, а право долевой собственности прекратится.

В качестве общего правила ГК устанавливает, что доли участников общей собственности являются равными. Это правило может быть изменено законом или соглашением всех сособственников. Например, при возникновении общей собственности на основании договора простого товарищества размер доли каждого участника пропорционален его вкладу.

Кроме того, вопрос об изменении размера доли в праве собственности может быть поставлен участниками при осуществлении ими неотделимых улучшений общего имущества за свой счет с соблюдением установленного порядка использования этого имущества. В таком случае участник имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество. Примечательно, что судебная практика не рассматривает в качестве неотделимых улучшений капитальный ремонт. Собственник, осуществивший капитальный ремонт имущества, вправе требовать от других сособственников лишь возмещения понесенных затрат (за вычетом падающей на него доли)¹.

При анализе правомочий участников общей долевой собственности необходимо различать их правомочия в отношении: 1) имущества,

¹ Бюллетень ВС РСФСР. 1986. № 6. С. 1.

находящегося в общей долевой собственности; 2) доли участника в праве собственности, поскольку это различные объекты гражданских прав.

В отношении *имущества, находящегося в общей долевой собственности*, участники (как и любой другой собственник) имеют правомочия владения, пользования и распоряжения.

Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников, а при недостижении согласия — в порядке, установленном судом. При установлении порядка владения и пользования таким имуществом определяющим будет правило, предусмотренное в п. 2 ст. 247 ГК. В соответствии с ним каждый участник общей долевой собственности имеет право на владение и пользование частью общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации.

Необходимо иметь в виду, что установление судом порядка владения и пользования имуществом, находящимся в общей долевой собственности, не означает раздела этого имущества и прекращения права общей долевой собственности.

Владея и пользуясь имуществом, находящимся в общей долевой собственности, *сособственники* могут получать плоды, продукцию и доходы. В соответствии со ст. 248 ГК такие плоды, продукция и доходы поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Распоряжение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников, а в случае спора — по решению суда. Соглашение участников может быть достигнуто путем совместного распоряжения имуществом (например, подписание договора купли-продажи имущества всеми участниками), а также путем выдачи доверенности каждым участником одному из *сособственников*, который будет распоряжаться общим имуществом от имени всех участников.

Что касается несения бремени содержания общего имущества, то каждый *сособственник* обязан соразмерно своей доле участвовать в уплате налогов, сборов и иных обязательных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

Риск случайной гибели или повреждения имущества несут все участники общей долевой собственности. В силу этого при случайной гибели части общего имущества, находившегося во владении и пользовании одного из участников долевой собственности, доли участников останутся неизменными, а порядок владения и пользования сохранившимся имуществом изменится с учетом долей каждого сособственника.

Доля в праве общей собственности представляет собой самостоятельную имущественную ценность (объект гражданских прав), в силу чего каждый участник долевой собственности имеет определенные правомочия в отношении своей доли.

Доля является нематериальным объектом права, и среди правомочий на нее участника общей долевой собственности реально существует только правомочие распоряжения (возможность отчуждать долю). Кроме того, доля в праве общей собственности, входя в состав имущества участника общей долевой собственности, является гарантом интересов его кредиторов и потому может быть предметом взыскания по долгам участника общей долевой собственности.

Каждый участник общей долевой собственности вправе распорядиться своей долей по своему усмотрению: продать, подарить, завещать, отдать в залог и т.д. Вместе с тем при возмездном отчуждении доли (покупка и мена) он связан ограничениями, установленными ст. 250 ГК в интересах других участников общей долевой собственности.

При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки этой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. Так как преимущественное право покупки доли связано с участием в праве общей собственности, то уступка преимущественного права не допускается (п. 4 ст. 250 ГК).

В целях обеспечения реализации этого преимущественного права установлена обязанность продавца в письменной форме известить остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а на движимое имущество — в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

Неисполнение либо ненадлежащее исполнение продавцом доли вышеуказанной обязанности позволяет любому другому участнику долевой собственности в течение 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя. Данный срок является пресекательным, поэтому исковые требования, заявленные по истечении 3-месячного срока, должны отклоняться. Также не подлежат удовлетворению требования о признании заключенной сделки недействительной¹.

Ограничения, установленные ст. 250 ГК, едины для всех отношений общей долевой собственности. Однако самим ГК и иными федеральными законами могут быть предусмотрены дополнительные ограничения на отчуждение доли в праве общей собственности. Например, Федеральный закон от 24 июля 2002 г. «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»² (ст. 12) предусматривает, что в случае, если число участников долевой собственности на земельный участок из земель сельскохозяйственного назначения превышает пять, то участник долевой собственности вправе без выделения земельного участка в счет земельной доли распорядиться земельным участком только следующим образом:

завещать;

внести в уставный (складочный) капитал сельскохозяйственной организации, использующей земельный участок, находящийся в долевой собственности;

передать долю в доверительное управление, продать или подарить другому участнику долевой собственности, а также сельскохозяйственной организации или гражданину — члену крестьянского (фермерского) хозяйства, использующим земельный участок, находящийся в долевой собственности.

Иным образом распорядиться земельной долей участник долевой собственности может только после выделения земельного участка в счет земельной доли.

Доля в праве общей собственности переходит к приобретателю по договору с момента заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Переход доли в праве общей собственности по договору, подлежащему государственной регистрации, осуществляется с момента государственной регистрации договора.

Доля в праве общей собственности как самостоятельная имущественная ценность может быть объектом обращения взыскания

¹ Пункт 20 Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8.

² СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3018.

кредитора участника общей долевой собственности при одновременном наличии двух условий (ст. 255 ГК):

а) другого имущества участника общей долевой собственности недостаточно для покрытия долгов;

б) выделение доли в натуре невозможно или против выделения доли в натуре возражают другие участники общей долевой собственности.

При обращении взыскания на долю в праве общей собственности кредитор может требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. В случае отказа остальных участников от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на эту долю путем продажи ее с публичных торгов.

§ 3. Право общей совместной собственности

При возникновении права общей совместной собственности доли сособственников заранее не определены. Это возможно только в случае прекращения права общей совместной собственности и возникновения права общей долевой или раздельной собственности на соответствующее имущество. Поэтому нахождение имущества в общей совместной собственности предполагает особый порядок владения, пользования и распоряжения имуществом, вызванный доверительными отношениями сособственников.

В соответствии со ст. 253 ГК участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кто из участников совершает сделку по распоряжению имуществом. Другими словами, каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников.

Установление таких правил распоряжения имуществом, находящимся в общей совместной собственности, требует специальной регламентации признания сделок недействительными по мотивам отсутствия согласия остальных участников общей совместной собственности. В соответствии с п. 3 ст. 253 ГК совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная

с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у совершившего сделку необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом.

Действующее законодательство предусматривает только два случая возникновения права общей совместной собственности: совместная собственность супругов и совместная собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства. Для каждого из этих случаев установлены особенности правового режима общей совместной собственности.

1. Общая совместная собственность супругов. Правовой режим общей совместной собственности супругов регулируется нормами ГК и **Семейного кодекса**. Необходимым условием возникновения совместной собственности супругов является заключение брака. Споры об имуществе, приобретенном супругами до брака, рассматриваются по правилам об индивидуальной или общей долевой собственности.

После регистрации брака законным режимом приобретаемого супругами имущества становится режим общей совместной собственности (ст. 256 ГК, ст. 33 **Семейного кодекса**). Данное положение законодательства не является императивным. Супруги вправе заключить соглашение (брачный договор), изменив правовой режим имущества, нажитого в браке. В частности, брачным договором может быть установлен режим общей долевой или раздельной собственности супругов.

ГК и **Семейный кодекс** определяют состав имущества супругов, на которое распространяется режим совместной собственности, следующим образом.

В соответствии с п. 2 ст. 34 **Семейного кодекса** к имуществу, нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья, и др.). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет их общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале,

внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено либо на имя кого или кем из супругов внесены денежные средства. При этом **Семейный кодекс** указывает, что право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака вел домашнее хозяйство, ухаживал за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

Пункт 2 ст. 256 ГК устанавливает условия, при которых имущество, находящееся в собственности каждого из супругов, может быть в судебном порядке признано их совместной собственностью. Это допускается, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.).

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества. Другое дело, что большинство обязательств, в которых участником является один из супругов, будут признаваться обязательствами обоих супругов, в силу чего по таким обязательствам они отвечают совместным имуществом.

Владение, пользование и распоряжение имуществом супругов, находящимся в общей совместной собственности, имеют особенности. В соответствии с п. 3 ст. 35 **Семейного кодекса** для совершения одним из супругов сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующей нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, необходимо получить нотариально удостоверенное согласие другого супруга. Супруг, чье согласие не было получено, вправе требовать признания сделки недействительной в судебном порядке в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки. Этот срок следует считать сроком исковой давности.

2. Общая совместная собственность членов крестьянского (фермерского) хозяйства. Как и при супружеских отношениях, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное (ст. 257 ГК).

ГК не устанавливает, кто может быть членом фермерского хозяйства. Для решения этого вопроса при возникновении споров между гражданами по поводу имущества фермерского хозяйства надлежит руководствоваться **Законом о фермерском хозяйстве**. Статья 1 Закона определяет такое хозяйство как объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную и иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии. Таким образом, эти отношения построены на принципе семейно-трудового участия. Как исключение из этого принципа названный Закон допускает участие в фермерском хозяйстве и лиц, не состоящих в родстве с его главой, но максимальное количество таких граждан не может превышать 5 человек.

В совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов (п. 2 ст. 257 ГК).

Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства, являются совместной собственностью членов крестьянского (фермерского) хозяйства и используются по соглашению между ними.

Следует отметить, что члены крестьянского (фермерского) хозяйства могут иметь имущество в индивидуальной собственности, а также на праве общей долевой собственности. Например, в индивидуальной или общей долевой собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся жилые дома, в индивидуальной собственности — предметы личного пользования.

§ 4. Прекращение права общей собственности

Право общей собственности прекращается по общим основаниям, установленным гл. 15 ГК, а также в результате продажи доли одним участником общей собственности другому, наследования доли и т.д. Кроме того, право общей собственности прекращается в результате раздела или выдела из нее доли.

Раздел прекращает отношения общей собственности между всеми ее участниками. Выдел доли прекращает эти отношения только для одного из участников; отношения общей собственности между остальными участниками сохраняются. Раздел имущества, находящегося в общей долевой собственности, и выдел из него доли регулируются ст. 252 ГК.

Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между ее участниками по их общему согласию. Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. При недостижении участниками долевой собственности согласия о способе и условиях раздела общего имущества или выделе доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать раздела имущества или выдела в натуре своей доли из общего имущества.

В некоторых случаях выделить долю одного из участников либо невозможно в принципе (например, в связи с законодательным запретом или вероятностью причинения имуществу несоразмерного ущерба в результате раздела), либо невозможно в соответствии с долей участника (например, квартира из двух комнат принадлежит трем лицам).

В первом случае выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности, а во втором случае несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией.

Выплата участнику долевой собственности компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию. С получением компенсации собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

Раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности, и выдел из него долей возможны только после определения размера доли каждого участника, которые признаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников. После определения размера доли каждого из них раздел имущества и выдел из него доли осуществляются в том же порядке, что и имущества,

находящегося в общей долевой собственности, если иное не установлено ГК, другими законами или не вытекает из существа отношений сособственников.

По вопросу об определении долей супругов в общем имуществе при его разделе и порядке такого раздела п. 4 ст. 256 ГК отсылает к законодательству о браке и семье. **Семейный кодекс** устанавливает, что в случае раздела имущества, являющегося совместной собственностью супругов, их доли признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами. Суд может отступить от этого правила, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. **Семейный кодекс** специально оговаривает право суда отступить от начала равенства долей супругов и в случаях, когда один из них не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи. Однако отступление судом от принципа равенства должно быть мотивировано в судебном решении.

Особенности раздела имущества крестьянского (фермерского) хозяйства установлены ст. 258 ГК. Основная особенность — установление возможности только раздела имущества, но не выдела из него доли. Земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе из хозяйства одного из его членов разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество. Срок выплаты денежной компенсации определяется по взаимному согласию между членами фермерского хозяйства или в судебном порядке, если взаимное согласие не достигнуто, и не может превышать год с момента подачи заявления о выходе из фермерского хозяйства (п. 2 ст. 9 Закона о фермерском хозяйстве).

ГЛАВА 19. ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

§ 1. Круг ограниченных вещных прав

Перечень ограниченных вещных прав дается в ст. 216 ГК и включает права трех групп: традиционные вещные права частного права, которые ведут свое начало еще от римского права — *сервитуты*, *права пользования земельными участками*, и вещные права, сложившиеся в законодательстве СССР, — *право оперативного управления* и *право хозяйственного ведения*. Эти последние требуют некоторых пояснений.

В период господства в СССР государственной собственности государственным юридическим лицам (предприятиям и учреждениям), выступавшим в имущественном обороте, были переданы правомочия (титул) в отношении выделенного им государственного имущества. Эти правомочия были названы правом оперативного управления и стали в системе традиционных гражданских прав новым и необходимым институтом.

Институт права оперативного управления был разработан в трудах известного отечественного цивилиста академика А.В. Венедиктова¹. Затем он был применен также к отношениям собственности в рамках кооперативных и общественных организаций, которые создавали дочерние юридические лица, осуществлявшие хозяйственную деятельность. В дальнейшем в связи с расширением самостоятельности государственных предприятий законодательство предоставило им более широкие правомочия по распоряжению имуществом, которые получили наименование права хозяйственного ведения.

Поскольку в современных условиях рынка удельный вес государственной собственности остается значительным и используется форма унитарных государственных предприятий, в новом гражданском законодательстве РФ необходимо было сохранить эти два вещных права; они стали элементом уже новых рыночных отношений и подлежат государственной регистрации. При ином решении имущественные сделки государственных юридических лиц были бы лишены юридической основы и их правовой аспект оставался бы неясным.

При общности правовой природы названных в ст. 216 ГК вещных прав в их предмете и механизме действия имеются существенные

¹ См. Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.-Л., 1948. С. 328 и след.

различия. Если сервитуты и права землепользования устанавливаются в отношении определенного недвижимого имущества и характеризуются стабильностью своего содержания, то право оперативного управления и право хозяйственного ведения имеют своим предметом как недвижимое (кроме земельных участков), так и движимое имущество, причем его материальный субстрат в результате сделок, совершаемых носителями этих прав, может меняться. Согласно п. 2 ст. 299 ГК плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договору или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение либо оперативное управление предприятия или учреждения. Это делает правовой режим таких прав более сложным.

Даваемый в ст. 216 ГК перечень вещных прав (их названо 5) не является исчерпывающим, он дополняется нормами самого ГК и других законов, о которых будет сказано далее. Создавать своим соглашением новые вещные права участники гражданского оборота не могут, это следует из природы и императивного, в основном, регулирования институтов вещного права.

Исходя из отмеченных в гл. 14 Учебника общих правовых признаков вещных прав, к их числу, помимо названных в ст. 216 ГК, надлежит отнести и некоторые другие институты гражданского права:

а) *залог имущества*, регулируемый нормами гл. 23 ГК (ст. 334-358), и его разновидность — *ипотеку*, которая является предметом **Закона об ипотеке и КТМ**, где имеются нормы об ипотеке судна или строящегося судна (гл. XXII);

б) *пожизненное содержание с иждивением* (ст. 601, 602 ГК), когда оно включает право получателя ренты пользоваться жилым домом, квартирой или земельным участком;

в) *завещательный отказ* завещателя, предусматривающий обязанность наследника, к которому переходит дом или иное жилое помещение, предоставить это помещение или часть его для проживания другому лицу (п. 2 ст. 1137 ГК)¹.

Все названные права создают устойчивые и длительные правомочия в отношении недвижимого имущества; им присущи и другие свойства, характерные для вещных прав. Пожизненное содержание

¹ О пользовании помещением в силу договора пожизненного содержания и завещательного отказа имеются нормы также в **Жилищном кодексе** (ст. 33, 34).

и завещательный отказ с правом проживания, по сути, являются видом сервитутов, хотя в ГК и **Жилищном кодексе** они таковыми не именуются. Залог представляет собой особое и широко используемое вещное право, предметом которого может быть также движимое имущество.

Правда, в ГК институт залога помещен в разделе об обязательственном праве, и формально он должен трактоваться как относящийся к числу обязательств. Однако залог обладает вещно-правовыми чертами, и в дальнейшем следует ожидать изменения его правовой характеристики, тем более, что в большинстве государств он является ныне вещным правом. Такие изменения предлагаются в доктрине и способны сделать залог более эффективным обеспечительным средством, что важно для привлечения крупных инвестиций, особенно иностранных.

Устойчивость и длительность жилищных прав граждан и редакция наименования гл. 18 ГК, в котором говорится о вещных правах на жилые помещения наряду с правом собственности, дают основания некоторым авторам трактовать права нанимателей и членов их семей в отношении занимаемых ими жилых помещений как вещные. Этим правам присущи некоторые вещно-правовые признаки, однако в новом **Жилищном кодексе** они не получили развития и недостаточны для отнесения таких прав к числу вещных.

§ 2. Сервитуты

Как вещное право сервитуты возникли в условиях частной собственности на землю и отражают необходимость в постоянном пользовании чужим, обычно соседним, земельным участком для прохода, проезда, прогона скота, прокладки линий связи и их последующего обслуживания и т.д. Установление сервитута в аналогичных целях возможно в отношении лесных и водных участков, а также зданий, сооружений и другого недвижимого имущества, когда возникает необходимость устойчивого пользования ими. Наконец, гражданскому праву издавна известны сервитуты в пользу определенного лица (личные сервитуты), когда предоставляется пожизненное, а иногда и наследуемое право пользования недвижимостью, например для проживания или работы (художественная мастерская).

В условиях перехода к рынку и отношениям частной собственности сервитуты, которые отечественному гражданскому праву в годы плановой экономики были практически неизвестны, стали

получать заметное распространение и потребовали регламентации. Нормы о сервитутах содержатся в ГК, многих других актах гражданского права, а **Закон о государственной регистрации прав на недвижимость** дает в ст. 1 легальное определение сервитута.

Сервитут создает постоянное или достаточно длительное по сроку право пользования чужим земельным участком или иной недвижимостью¹, собственник которых сохраняет свои правомочия в отношении этой недвижимости и может ею свободно распоряжаться, в частности продать. При этом для нового собственника сервитут сохраняет свою силу, что отражает его вещный характер.

Сервитут устанавливается законом (публичный сервитут), по соглашению заинтересованных сторон или по решению компетентного государственного органа либо суда, вынесенному по требованию заинтересованных лиц для защиты как индивидуальных (частных), так и общественных (публичных) интересов. Возможны судебные споры также в отношении объема прав, предоставляемых сервитутом, и других его условий (периодичность и время пользования, необходимость предварительного уведомления и т.д.).

Собственник обремененного сервитутом земельного участка согласно п. 5 ст. 274 ГК вправе требовать от лица, в интересах которого установлен сервитут, соответствующей платы за пользование участком, если иное не установлено законом². Надо полагать, что на получение соответствующей компенсации вправе претендовать также собственники иного недвижимого имущества, обремененного сервитутом. Публичные сервитуты обычно являются безвозмездными.

ГК не содержит в отношении сервитутов развернутого общего регулирования и определяет их режим применительно к отдельным их разновидностям, причем достаточно кратко. Для устранения пробелов в правовом регулировании некоторые нормы ГК о праве собственности могут применяться к сервитутам в порядке аналогии закона, например нормы о прекращении права собственности.

Более подробно сервитуты регламентируются нормами **Земельного кодекса, Водного кодекса и Лесного кодекса**, которые проводят различие между двумя их разновидностями: публичными и частными сервитутами. **Земельный кодекс** подчиняет частные

¹ От этого целевого назначения сервитута происходит и его наименование (от лат. «servitus» — подчинение, служение).

² Аналогичная норма содержится в п. 6 ст. 23 **Земельного кодекса**.

сервитуты нормам гражданского законодательства, а в отношении публичных сервитутов содержит ряд норм в ст. 23, которая называет возможные цели установления таких сервитутов. При этом указывается, что осуществление сервитута должно быть наименее обременительным для земельного участка, в отношении которого он устанавливается. При невозможности использовать земельный участок вследствие установления сервитута землевладелец вправе требовать изъятия этого участка путем выкупа с возмещением ему убытков или предоставления равноценного участка.

Нормы **Лесного кодекса** и **Водного кодекса** о сервитутах близки правилам **Земельного кодекса**, различают частный и публичный сервитуты и содержат некоторые дополнительные правила, отражающие особенности регулируемых ими отношений. Граждане имеют право свободного пребывания в лесах (публичный лесной сервитут), а также пользоваться водными объектами общего пользования и иными водными объектами (публичный водный сервитут), если иное не предусмотрено законодательством¹.

Установление публичного сервитута предусматривает также **Закон о приватизации государственного и муниципального имущества**. Согласно ст. 31 Закона публичным сервитутом может быть обязанность собственника приватизируемого имущества обеспечивать беспрепятственный допуск, проход, проезд, возможность размещения геодезических и других знаков, прокладку и использование линий электропередачи, связи и водоснабжения. Основанием установления таких сервитутов будут условия сделки о приватизации соответствующего имущества, заключенной с новым его собственником.

Особенность сервитута состоит в обязательности его государственной регистрации, без чего это вещное право не возникает. Порядок регистрации сервитута определен в ст. 27 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**. Обязательность государственной регистрации личных сервитутов законами прямо не предусматривается; имеющиеся практические пособия склонны считать ее необходимой².

¹ В таком же порядке осуществляется любительское и спортивное рыболовство граждан (ст. 24 Федерального закона от 20 декабря 2004 г. «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов» // СЗ РФ. 2004. № 52 (ч. I). Ст. 5270).

² См. Постатейный комментарий к Федеральному закону «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» / Под ред. П.В. Крашенинникова. Изд. 2. М., 2001. С. 35.

§ 3. Пользование земельным участком

Земля как один из основных объектов гражданского права может быть предметом различных по содержанию прав, признаваемых и защищаемых законом, в том числе права пожизненного наследуемого владения и права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, названных в ст. 216 ГК. Эти вещные права практически регламентируются нормами **Земельного кодекса**, к которым ГК отсылает. При этом круг случаев предоставления таких прав после принятия **Земельного кодекса** сузился.

Согласно **Земельному кодексу** предоставление участков гражданам на праве пожизненного пользования вообще не допускается, но такое право сохранено в отношении участков, полученных гражданами в силу норм ранее действовавшего законодательства. Землевладелец вправе однократно бесплатно приобрести такой участок в собственность (ст. 21).

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком возможно только в отношении государственной (муниципальной) собственности на землю. Такое право предоставляется лишь названным в **Земельном кодексе** категориям юридических лиц на основании решения органа государственного или муниципального управления, обладающего соответствующей компетенцией в области землеустройства. Право постоянного (бессрочного) пользования других субъектов, возникшее в силу ранее действовавшего законодательства, за ними сохраняется. Допускается однократное бесплатное приобретение в собственность участков, в отношении которых имеется право постоянного (бессрочного) пользования (ст. 20).

В **Земельном кодексе** названы в общей форме права землепользователей. Они могут использовать для собственных нужд имеющиеся на участке общераспространенные полезные ископаемые и пресные подземные воды, возводить с соблюдением установленных правил постройки, проводить культурно-технические работы, а также имеют право собственности на посевы и посадки сельскохозяйственных культур и на доходы от реализации полученной продукции (ст. 40, 41).

При осуществлении прав пользования земельными участками землевладельцы должны учитывать их целевое назначение и обязаны соблюдать требования земельного законодательства, направленные на охрану земель и защиту экологии, которые предусмотрены ст. 13 **Земельного кодекса** и вытекают из региональных и местных

программ охраны земель. Более подробно эти вопросы рассматриваются в учебниках земельного права.

§ 4. Право оперативного управления

Это вещное право предоставлено ГК казенным государственным предприятиям и учреждениям (п. 1 ст. 296 ГК). Однако в дальнейшем сфера этого института была расширена. **Закон об общественных объединениях** наделяет правом оперативного управления структурные подразделения (отделения) общественных организаций, действующие на основе единого устава (ст. 32). Федеральным законом от 11 июля 2001 г. «О политических партиях»¹ такое же право было признано за региональными отделениями и иными структурными подразделениями партии в отношении имущества, закрепленного за ними собственником, каковым является партия (п. 2 ст. 28 Закона). **Закон о потребительской кооперации**, допуская создание в этой области союзов и учреждений, признает за ними право оперативного управления имеющимся у них имуществом (ст. 21, 33 Закона). Таким образом, право оперативного управления используется в сфере отношений как государственной, так и частной собственности.

В п. 1 ст. 296 ГК оперативное управление характеризуется следующим образом: это право казенного предприятия (учреждения) осуществлять в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом. Но в отличие от собственника, имеющего аналогичные правомочия, полномочия носителя права оперативного управления, как следует из п. 2 ст. 296 ГК, имеют рамки и могут определяться заданиями собственника, который вправе изымать имущество, переданное в оперативное управление, и распоряжаться им по своему усмотрению.

Задачи и статус носителей права оперативного управления — казенных предприятий и учреждений различны, и поэтому в рамках общей формулы ГК содержание принадлежащего им права оперативного управления имеет различия, установленные как нормами самого ГК, так и актами последующего законодательства.

Казенные предприятия создаются государством, как правило, в наиболее важных отраслях экономики для решения крупных

¹ СЗ РФ. 2001. № 29. Ст. 2950.

народнохозяйственных задач, и государство заинтересовано в сохранении их имущественной базы и своего влияния на ход их деятельности. Этим следует объяснять наличие в ГК норм, существенно ограничивающих возможности казенного предприятия распоряжаться предоставленным ему имуществом. Собственнику имущества дается право изъять излишнее и неиспользуемое имущество предприятия и распорядиться им по своему усмотрению. Собственник определяет также основные направления предпринимательской деятельности казенного предприятия и порядок распределения получаемых им доходов.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом только с согласия его собственника. Лишь произведенную продукцию предприятие реализует самостоятельно, если иное не установлено актами законодательства. Это правило п. 1 ст. 297 ГК должно толковаться расширительно и относиться также к выполняемым работам и оказываемым услугам.

Дополнительные указания в отношении объема права оперативного управления содержатся в **Законо о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**. Во-первых, этим Законом (по примеру законодательства об акционерных обществах) введены понятия сделки, в совершении которой имеется заинтересованность предприятия, и крупной сделки, совершение которой требует согласия собственника имущества. Крупной сделкой считается та, сумма которой составляет более 10% уставного фонда или более чем в 50 тыс. раз превышает МРОТ. Во-вторых, согласно Закону в уставе казенного предприятия могут быть предусмотрены виды и размер иных сделок, совершение которых недопустимо без согласия собственника имущества.

Уставы наиболее крупных и значимых федеральных казенных предприятий, которые вправе иметь дочерние предприятия, утверждаются Правительством РФ и могут содержать дополнительные указания в отношении объема права оперативного управления, предоставленного таким предприятиям. Примером служит утвержденный постановлением Правительства РФ Устав федерального казенного предприятия «Росспиртпром», которое является структурно сложным юридическим лицом.

Следует также учитывать, что на казенных предприятиях должны создаваться фонды целевого назначения. Обязательно создание резервного фонда для покрытия возможных убытков. Другие фонды

(социальный, жилищный, материального поощрения) и порядок их образования предусматриваются уставом предприятия. Средства, зачисленные в такие фонды, могут использоваться только в соответствии с их назначением.

Задачи и статус учреждений имеют ту особенность, что учреждения могут быть как государственными, так и негосударственными (частными), и призваны осуществлять различные функции: управленческие, социально-культурные и иные. При этом учредительные документы могут предоставлять учреждениям право осуществлять приносящую доходы деятельность. Поэтому режим принадлежащего учреждениям права оперативного управления должен быть более гибким и отражать названные особенности.

В основе текущей деятельности учреждений всех видов лежит смета — утвержденный или одобренный вышестоящей организацией финансовый документ, определяющий в своих статьях направления и сумму расходов, производимых учреждением за счет имеющихся в его распоряжении денежных средств. Предусмотренные сметой средства используются учреждением самостоятельно, причем смета может вышестоящей организацией пересматриваться. Общие правила расходования сметы определены в **Бюджетном кодексе**.

Что касается других распорядительных действий учреждений в отношении их имущества, то по этому вопросу в ГК содержатся следующие положения. Во-первых, учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Во-вторых, если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то полученные от нее доходы и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК).

В отношении права учреждений самостоятельно распоряжаться результатами разрешенной им предпринимательской деятельности имеется разъяснение, согласно которому доходы учреждения и приобретенное за их счет имущество, учитываемые на отдельном балансе, не могут быть изъяты у этих учреждений по решению государственных органов, в том числе и в тех случаях, когда они не используются или используются не по целевому назначению (п. 10 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**).

В законодательстве об отдельных видах учреждений и их уставах содержатся дополнительные правила об их полномочиях в отношении находящегося у них имущества. Например, в Законе РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-I «Об образовании» имеется гл. IV «Экономика системы образования», нормы которой более полно определяют полномочия государственных и негосударственных образовательных учреждений с учетом их задач и необходимости ведения определенной хозяйственной деятельности. Нормы, отражающие особенности отдельных видов учреждений, содержатся в Федеральном законе от 26 мая 1996 г. «О музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации»¹ и ряде других законодательных актов. Задачи некоторых особо крупных и значимых федеральных учреждений имеют особенности, и их имущественные полномочия более полно определяются утвержденными для них уставами. (См. Устав Федерального фонда обязательного медицинского страхования, утвержденный постановлением Правительства РФ от 29 июля 1998 г. № 857 — СЗ РФ. 1998. № 32. Ст. 3902.)

Ограничивая хозяйственную самостоятельность носителей права оперативного управления и влияя на их работу, собственники таких юридических лиц должны принимать на себя возможные последствия их текущей деятельности. Это проявляется в установлении субсидиарной ответственности собственника по обязательствам казенных предприятий и учреждений при недостаточности их имущества (п. 5 ст. 115 и п. 2 ст. 120 ГК), которая должна наступать по общим правилам гражданского законодательства (гл. 25 ГК).

§ 5. Право хозяйственного ведения

Это вещное право в силу ст. 294 ГК признается за другой группой юридических лиц — государственными и муниципальными унитарными предприятиями и состоит во владении, пользовании и распоряжении имуществом, полученным этими субъектами гражданского права от их собственника — Российской Федерации, ее субъекта или муниципалитета. В отличие от права оперативного управления институт хозяйственного ведения используется только в сфере государственной и муниципальной собственности.

В ряде изданных до принятия ГК законов говорится о наличии права хозяйственного ведения у юридических лиц некоторых других видов. Эти нормы надлежит считать утратившими свое значение

¹ СЗ РФ. 1996. № 22. Ст. 2591.

в силу п. 5 ст. 6 **Вводного закона к ч. 1 ГК**, согласно которому такие юридические лица подлежат преобразованию в хозяйственные общества или кооперативы либо должны быть ликвидированы.

В своем содержании право хозяйственного ведения шире рассмотренного права оперативного управления, поскольку задачи и правоспособность государственных и муниципальных предприятий в меняющихся условиях современного рынка должны давать достаточную свободу и самостоятельность в распоряжении выделенным им имуществом при осуществлении порученной предпринимательской деятельности.

Приведенная выше общая характеристика права хозяйственного ведения, содержащаяся в ст. 294 ГК, текстуально совпадает с правомочиями собственника, названными в п. 1 ст. 209 ГК. Однако из последующих статей Кодекса следует, что пределы правомочий носителя права хозяйственного ведения значительно уже и, кроме того, могут ограничиваться последующими законами и решениями собственника имущества, переданного в хозяйственное ведение.

Права собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в общей форме названы в п. 1 ст. 295 ГК. Собственник решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя), осуществляет контроль за использованием и сохранностью принадлежащего предприятию имущества. Собственник вправе получать часть прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении.

Согласно п. 2 ст. 295 ГК предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться им без согласия собственника.

Движимым имуществом носитель права хозяйственного ведения распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ. Такие случаи предусмотрены, прежде всего, **Законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях**, который устанавливает при решении этих вопросов ряд ограничений, единых для государственных и муниципальных предприятий.

Во-первых, в названном Законе установлено, что движимым и недвижимым имуществом предприятие распоряжается в пределах, не лишаящих его возможности осуществлять деятельность, цели, предмет и виды которой определены уставом предприятия; сделки, совершенные с нарушением этого требования, являются ничтожными.

Во-вторых, по Закону согласие собственника требуется на совершение сделок о предоставлении займа, поручительства, получении банковских гарантий, уступке требований, переводе долга, а также заключение договора простого товарищества. Кроме того, действуют правила о крупных сделках и сделках, в совершении которых имеется заинтересованность, когда необходимо также получить согласие собственника. Наконец, в уставе предприятий могут быть названы и другие виды сделок, совершение которых требует такого согласия.

В отношении прав собственника на имущество, являющееся объектом права хозяйственного ведения, в п. 40 **Постановления Пленума ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8** было разъяснено, что собственник (управомоченный им орган) не наделен правом изымать, передавать в аренду либо иным образом распоряжаться имуществом, находящимся в хозяйственном ведении государственного (муниципального) предприятия. Акты таких органов по распоряжению имуществом, принадлежащим на праве хозяйственного ведения, должны признаваться недействительными по требованию предприятий. Это разъяснение заметно укрепляет хозяйственную самостоятельность государственных и муниципальных предприятий.

ГЛАВА 20. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Право собственности и другие вещные права защищаются нормами различных отраслей права: уголовного, административного, семейного, гражданского, причем в зависимости от допущенных нарушений возможно их сочетание. В свою очередь, гражданскому законодательству известны два основных правовых пути защиты собственности: *обязательственный*, когда собственник требует денежного возмещения убытков, причиненных его имуществу правонарушением (деликтом) или неисполнением заключенного договора¹, и *вещный*, когда право собственности защищается как таковое с целью его реального восстановления (истребование утраченного имущества в натуре, устранение помех в его использовании, признание оспариваемого права собственности).

Первый путь защиты права собственности основан на нормах обязательственного права, обусловлен назначением и условиями соответствующих обязательств и рассматривается применительно к отдельным видам обязательств в томе II Учебника. В настоящей главе речь пойдет о вещно-правовых способах защиты права собственности.

В условиях рынка возмещение собственнику причиненных его имуществу убытков часто является достаточной защитой его интересов: поврежденную вещь можно отремонтировать или приобрести на рынке ее эквивалент. Однако в большинстве случаев собственнику необходимо реальное восстановление его нарушенных прав, получение его имущества в натуре. Гражданское законодательство дает ему такую возможность посредством предъявления к лицам, нарушающим его право собственности, виндикационного и негаторного исков, а также требования о признании права собственности, если оно оспаривается третьими лицами.

Эти вещные способы защиты права собственности ввиду их важности и наличия правовых особенностей выделены в ГК в гл. 20 (ст. 301-306). Издано также **Постановление Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**, в котором разъяснено применение названных и некоторых сопутствующих норм ГК о защите вещных прав.

¹ При неисполнении заключенного договора собственник, если по договору было передано владение вещью, вправе также требовать возврата вещи в натуре.

§ 1. Виндикационный иск собственника

Собственник, который оказался лишенным принадлежащего ему имущества без необходимого правового основания, может истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Такое требование собственника получило в гражданском праве наименование виндикации (ст. 302 ГК).

Виндикационные иски предъявляются в отношении индивидуально-определенного имущества, причем сохранившегося в натуре; в иных ситуациях надлежит требовать возмещения причиненных убытков. Требование о возврате имущества, переданного ранее другому лицу по договору, например, аренды или хранения, — не виндикация, а договорный иск, подчиненный нормам о соответствующем обязательстве (п. 23 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**). Удовлетворение такого иска будет зависеть от условий соответствующего договора и хода его исполнения.

При предъявлении виндикационного иска нередки ситуации, когда владелец чужого имущества оказывается добросовестным его приобретателем, т.е. приобрел имущество или получил его в дар от третьего лица. В таких случаях возникает юридически сложный вопрос о том, права которого из них — собственника или добросовестного приобретателя — должны получить защиту.

Возможны различные решения. Отечественное право стремится установить в этом вопросе разумный и справедливый баланс между интересами собственника и добросовестного приобретателя. Когда приобретатель является добросовестным, собственник вправе истребовать от него свое имущество, если оно было утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли (п. 1 ст. 302 ГК).

Эта внешне сложная формула основывается на ясном и разумном тезисе: собственник, надлежащим образом заботящийся о своем имуществе, должен получить правовую защиту; в иных случаях право решает вопрос в пользу добросовестного приобретателя. Забота о собственности включает также выбор контрагента. Если, например, картина была передана на временное хранение, а затем недобросовестным хранителем продана, собственник лишается возможности ее виндигировать у последующего добросовестного приобретателя. Требование о компенсации стоимости утраченной

картины может быть предъявлено собственником к недобросовестному хранителю.

При предъявлении виндикационных исков важное значение имеет распределение между сторонами бремени доказывания. По этому вопросу дано разъяснение в п. 24 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**: приобретатель имущества должен доказать, что он приобрел имущество возмездно и не знал и не мог знать о том, что имущество получено от лица, не имевшего права на его отчуждение.

Обоснованность этого разъяснения вызывает в литературе сомнения, поскольку в силу п. 3 ст. 10 ГК, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются. С этих позиций бремя доказывания недобросовестности ответчика должно возлагаться на заявителя виндикации¹.

В отношении виндикационных требований ГК вводит два специальных правила. Первое расширяет сферу применения виндикации: если имущество было приобретено добросовестным приобретателем безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать (например, получено в качестве дара), собственник вправе истребовать такое имущество во всех случаях. Такое решение справедливо, ибо приобретатель практически ничего не теряет, а право собственности получает защиту.

Второе правило, напротив, ограничивает сферу виндикации: деньги и ценные бумаги на предъявителя от добросовестного приобретателя истребованы быть не могут (пп. 2 и 3 ст. 302 ГК). Это правило установлено в интересах устойчивости имущественного оборота и учитывает сложность доказывания действительного собственника денег и бумаг на предъявителя и их фактическое движение в имущественном обороте.

При удовлетворении виндикационного иска между сторонами должны быть также проведены расчеты, связанные с использованием возвращаемого имущества. Согласно ст. 303 ГК незаконный владелец обязан возместить все доходы, которые он извлек или мог извлечь за время владения имуществом, а добросовестный владелец — со времени, когда он узнал или должен был узнать

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части первой: постатейный. Изд. 4. М., 2005. С. 778.

о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

С другой стороны, владелец возвращаемого имущества, как добросовестный, так и недобросовестный, вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на содержание имущества с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от этого имущества. Добросовестный владелец вправе, кроме того, оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества, а в ином случае — получить возмещение произведенных им затрат.

Однако в ст. 303 ГК нет указаний в отношении права собственника на возмещение ему расходов, которые он понес в связи с тем, что лишился владения принадлежащим ему имуществом¹. Такие расходы будут его убытком (реальным ущербом) вследствие правонарушения и по общим началам гражданского права подлежат возмещению (ст. 15 ГК). Наличие по этому вопросу специальной нормы о виндикации (ст. 303 ГК) затрудняет его решение и может давать основания считать, что реальный ущерб собственника в этом случае не возмещается, что было бы неправильным, ибо реальные потери собственника должны быть ему возмещены. В этой части редакция ст. 303 ГК нуждается в уточнении.

В судебной практике последних лет возник вопрос о юридической обоснованности попыток собственников вернуть свое имущество, которое в силу ст. 302 ГК не может быть истребовано от добросовестного приобретателя, иным правовым путем — посредством признания ранее состоявшихся по поводу этого имущества сделок недействительными и применения в качестве последствий реституции имущества на основании ст. 167 ГК. Этот вопрос стал предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ, который в своем постановлении от 21 апреля 2003 г. нашел, что права лица, считающего себя собственником имущества, не подлежат защите путем удовлетворения иска к добросовестному приобретателю с использованием правового механизма, установленного ст. 167 ГК, т.е. путем признания сделки недействительной. Такая защита возможна лишь путем удовлетворения виндикационного иска, если для этого имеются предусмотренные ст. 302 ГК основания, дающие право

¹ Такие расходы возможны в разных формах, например похищен велосипед или мотоцикл и его собственник временно вынужден пользоваться общественным транспортом.

истребовать имущество у его добросовестного приобретателя¹. Ранее аналогичный правовой вывод был сделан в п. 25 **Постановления Пленума ВАС РФ от 25 февраля 1998 г. № 8**, разъясняющем порядок защиты права собственности.

§ 2. Негаторный иск собственника

Другим практически важным способом защиты собственности является право собственника требовать устранения всяких нарушений его собственности, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК). Такое требование собственника именуется в гражданском праве негаторным иском.

Негаторный иск направлен на защиту правомочий собственника в отношении пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом. Нарушения в этой области разнообразны; наиболее часто они возникают при использовании смежных земельных участков и объектов общей собственности, прежде всего домовладений. Примерами являются возведение модных ныне высоких заборов, затемняющих соседний участок, невозможность нормального прохода и проезда вследствие затянувшихся ремонтных работ, создание неудобств при пользовании оборудованием, общим для совладельцев жилого дома.

В названных и аналогичных случаях собственник вправе требовать по суду устранения созданных препятствий, не позволяющих ему нормально пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

Предметом негаторного иска могут быть также требования о прекращении чрезмерных шумов, нарушающих нормальный ход жизни и неблагоприятно влияющих на возможности собственника сдавать внаем жилье. В западноевропейских государствах такие иски распространены, в том числе против крупных авиационных и строительных компаний, и удовлетворяются в форме обязанности возвести антишумовые стены или выплатить денежную компенсацию за причиненные собственнику неудобства.

При выявлении препятствий в использовании собственности иск должен быть удовлетворен независимо от наличия вины в поведении лица, нарушающего права собственника. Собственник может также требовать возмещения причиненных ему убытков при условии их доказанности. Исполнение вынесенного судом решения

¹ См. ПГ. 2003. № 8.

обеспечивается применением процессуальных штрафов, предусматриваемых законодательством об исполнительном производстве.

Видом негаторного иска является требование собственника об освобождении его имущества от ареста (исключении из описи). Арест на имущество может быть наложен в силу различных правовых оснований: обеспечения предъявленного иска (п. 1 ст. 140 ГПК, п. 1 ст. 91 АПК), предстоящей продажи имущества для погашения задолженности (ст. 51 **Закона об исполнительном производстве**), решения о реквизиции или конфискации имущества (ст. 242, 243 ГК). Действительные собственники, имущество которых по разным причинам оказалось в числе арестованного, вправе требовать его освобождения из-под ареста.

Иски об освобождении имущества от ареста нередки, и Пленум Верховного Суда РСФСР принял 23 апреля 1985 г. специальное постановление № 5 «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об освобождении имущества от ареста (исключении из описи)»¹. Судам предложено тщательно проверять, соблюдены ли при наложении ареста требования закона, и, если имущество, по поводу которого возник спор, уже реализовано или обращено в переработку, присуждать истцу вырученную сумму.

Важная особенность негаторной защиты, предоставленной собственнику, состоит в том, что на такие требования исковая давность не распространяется, о чем имеется прямое указание в ст. 208 ГК.

§ 3. Защита владельца имущества, не являющегося собственником

В ст. 301-304 ГК о предъявлении виндикационного и негаторного исков говорится, что обращаться с такими исками может собственник. Однако в последующей ст. 305 ГК круг управомоченных на такую защиту лиц расширен.

Во-первых, в силу ст. 305 ГК право на предъявление названных исков имеют также носители других вещных прав, владеющие имуществом на праве пожизненного владения, хозяйственного ведения и оперативного управления. Подобные требования могут быть предъявлены ими также собственнику.

Однако в ст. 305 ГК не названы все признаваемые гражданским правом вещные права, в частности не упоминаются сервитуты.

¹ Сборник постановлений Пленумов Верховных Судов СССР и РСФСР (РФ) по гражданским делам. М.: Спарк. 1994.

Их носителям также должна предоставляться вещно-правовая защита, в частности право на негаторный иск, что вытекает из природы этих прав и подтверждается ст. 216 ГК о круге вещных прав, дающей их перечень.

Во-вторых, норма ст. 305 ГК идет еще дальше и предоставляет право на предъявление виндикационного и негаторного исков лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом по основанию, предусмотренному законом или договором, т.е. любому титульному владельцу. При этом все они имеют право на защиту своего владения также против собственника.

Из этой нормы следует, что предъявлять виндикационный и негаторный иски могут арендаторы, хранители, перевозчики и субъекты других договорных отношений, на основании которых собственник предоставляет свое имущество во временное владение другому лицу. Разумеется, наличие титула владения должно быть заявителем названных исков надлежащим образом доказано.

Такое регулирование существенно укрепляет правовой статус титульного владельца, но оно также в интересах собственника, который, временно передав имущество во владение другого лица, обычно теряет со своим имуществом связь и возможность следить за его состоянием. Титульный владелец может защитить полученное имущество более оперативно и эффективно.

Что касается расчетов при возврате имущества из незаконного владения по требованию титульного владельца, то изложенные выше правила ст. 303 ГК по этому вопросу должны применяться с некоторыми ограничениями. Претендовать на возмещение доходов имеют основание лишь те владельцы, которые осуществляли коммерческое использование имущества (например, арендатор), а не только временное владение им (хранитель, перевозчик). Однако право на возмещение причиненных убытков должно признаваться за титульным владельцем во всех случаях.

§ 4. Другие способы защиты права собственности

Гражданскому праву известны также другие способы защиты права собственности как такового, учитывающие особенности отдельных жизненных ситуаций, в которых может оказаться имущество. Предусмотрены меры по сохранению имущества лиц, объявленных безвестно отсутствующими (ст. 43 ГК); они возложены на органы опеки и попечительства. Меры по охране наследуемого имущества до его передачи наследникам осуществляются нотариусами

(ст. 1171, 1172 ГК). Акты государственных органов, нарушающие права собственника, могут быть обжалованы в суд.

В числе таких способов защиты — и требование о признании права собственности. Оно чаще всего заявляется в отношении недвижимого имущества при необходимости его раздела вследствие сделок купли-продажи, наследования или расторжения брака. Право собственности на такие объекты подтверждается государственной регистрацией, которая служит единственным доказательством существования зарегистрированного права и может быть оспорена только в судебном порядке (п. 1 ст. 2 **Закона о государственной регистрации прав на недвижимость**).

Поэтому лицо, которое считает себя собственником недвижимости, для защиты и практического осуществления своего права собственности должно предъявить соответствующий иск в суд. Требование о признании права собственности может заявляться при разрешении многих судебных споров по поводу недвижимости. По этому вопросу возможно также заключение в суде мирового соглашения между сторонами. Вынесенное судом решение будет основанием для последующей государственной регистрации права собственности.

В судебной практике встречались иски юридических лиц о признании права хозяйственного ведения на имущество, и при доказанности они удовлетворялись (п. 12 Обзора практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав — информационное письмо ВАС РФ от 28 апреля 1997 г. № 13¹). По аналогии следует считать возможным предъявление иска о признании права оперативного управления, а также сервитута, которые относятся к числу вещных прав.

¹ Вестник ВАС РФ. 1997. № 7.

РАЗДЕЛ III. ОБЩИЕ НАЧАЛА ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

ГЛАВА 21. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие и виды обязательств

1. **Понятие и значение обязательств.** В ГК дается следующее определение обязательства: в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (п. 1 ст. 307)¹.

Обязательства — наиболее обширная подотрасль гражданского права. Они регламентируются столь же обширным законодательством: общими положениями ГК об обязательствах (часть первая Кодекса), нормами ГК об отдельных видах обязательств (часть вторая Кодекса), а также законами о важнейших договорных обязательствах (поставке, перевозке, лизинге и др.). Жилищные обязательства являются предметом нового **Жилищного кодекса**, вступившего в силу 1 марта 2005 г.

Гражданско-правовые обязательства разнообразны и возникают в различных сферах общественной жизни: предпринимательстве, бытовой, культурно-просветительной. Особое значение и распространение они получили в области рыночного предпринимательства, где договорные обязательства являются важнейшим средством установления хозяйственных связей, определения их условий и правовым основанием для возложения ответственности в случае их нарушений. Обязательства — это тот правовой инструмент, посредством которого обеспечиваются нормальное функционирование и развитие рыночных отношений.

Не менее важное значение имеют обязательства при обслуживании повседневных бытовых и личных потребностей граждан, которые удовлетворяются посредством заключения гражданами соответствующих договоров с организациями торговли, бытового обслуживания, транспорта, культуры. Граждане пользуются в таких

¹ Участники обязательства именуются также обязанной и управомоченной сторонами, а в деликтных обязательствах — причинителем вреда и потерпевшей стороной.

договорах повышенной защитой, предоставляемой им **Законом о защите прав потребителей**.

Обязательства имеют своим предметом, по общему правилу, имущественные отношения и требуют проведения денежных расчетов. Однако им могут сопутствовать неимущественные отношения, обычно дополнительного характера, например обязательство предоставлять другой стороне информацию, отчет, обязательство автора читать верстку рукописи.

Вопрос о возможности установления только неимущественных обязательств является в доктрине спорным, однако формально юридических препятствий к этому нет. Дозволительный подход к его решению выражен в п. 2 ст. 578 ГК, придающем правовое значение неимущественной ценности дара для дарителя. Конечно, такого рода обязательства будут практически нечастыми.

Предметом обязательств, как правило, является совершение определенного положительного действия; воздержание от действия встречается реже и обычно выступает дополнительным условием в обязательстве. Например, хранитель и перевозчик не вправе пользоваться полученным ими имуществом (грузом), съемщику жилого помещения запрещается использовать его для ведения промышленных работ.

Обязательства чаще всего носят двусторонний характер, создавая обязанности и права для обоих участников. Иначе говоря, каждая сторона является в обязательстве и должником, и кредитором. Обычная схема правовых отношений в обязательстве такова: должник исполняет, но кредитор обязан это исполнение принять и оплатить. Такой характер имеют все важнейшие договорные обязательства: купля-продажа, аренда, подряд, перевозка и др. Однако гражданскому праву известны и односторонние обязательства, в которых четко разграничены фигуры должника и кредитора. Это заем, дарение и некоторые другие обязательства бытового характера, в которых должнику противостоит кредитор, имеющий только право требования.

2. Виды обязательств. Обязательства необычайно разнообразны по своим целям, основаниям возникновения, содержанию и правовым последствиям. Общим делением обязательств по цели и задачам является их градация на регулятивные и охранительные. Первые обслуживают нормальный ход рынка и повседневной жизни: это договоры и односторонние обязательства. Вторые направлены на устранение возможных в имущественном обороте нарушений

и их неблагоприятных имущественных последствий: это обязательства из причинения вреда и неосновательного обогащения.

По основаниям возникновения необходимо различать три большие группы обязательств. Во-первых, обязательства из договоров, которые обеспечивают повседневное движение товаров и услуг на рынке. Во-вторых, внедоговорные обязательства, возникающие из односторонних сделок и актов государственных органов. В-третьих, обязательства вследствие причинения вреда (деликты) и неосновательного обогащения, призванные защищать нарушенные права предпринимателей и граждан.

Будучи однородными по своей правовой природе и подпадая под действие общих положений об обязательствах (раздел III ГК «Общая часть обязательственного права»), названные три группы обязательств имеют значительные правовые различия как в законодательном регулировании, так и в механизме своего функционирования.

Законодательное регулирование договоров и внедоговорных обязательств в основном диспозитивно, поскольку они обслуживают разнообразные и меняющиеся потребности рыночного оборота. Напротив, регулирование деликтов и неосновательного обогащения носит императивный характер, ибо призвано защищать имущественные права, когда диспозитивность может вести к ослаблению такой защиты.

Правовое регулирование деликтных обязательств имеет и другие практически важные особенности. Ввиду разнообразия возникающих в этой области жизненных ситуаций допускается более гибкое их решение по усмотрению суда с учетом имущественного положения гражданина — причинителя вреда (п. 3 ст. 1083 ГК). С другой стороны, ответственность причинителя вреда является более строгой, и в этих случаях допускается возмещение причиненного гражданам морального вреда.

Помимо трех названных групп в системе обязательств необходимо выделить и некоторые другие практически важные их разновидности, которые обладают значительными правовыми особенностями. Ими являются денежные и регрессные обязательства; они могут возникать в рамках как договорных, так и деликтных отношений.

Денежные обязательства используются во всех сферах имущественного оборота. Они должны быть выражены, по общему правилу,

в национальной валюте — рублях (ст. 317 ГК)¹ и могут возникать как таковые (договор займа, платеж за товар или услугу), так и в результате денежной оценки неденежного обязательства должника, которое не может быть исполнено в натуре (компенсация денежной стоимости непоставленного товара, дефектов работ и т.д.). К числу денежных обязательств относятся также требования о возмещении причиненных убытков.

Для денежных обязательств установлены особые правила о месте их исполнения (ст. 316 ГК), очередности исполнения при наличии нескольких оснований для платежа (ст. 319 ГК), а также особые правила последствий несвоевременного платежа (ст. 395, 406 ГК), когда подлежат уплате проценты за пользование чужими денежными средствами (более подробно о правовой природе процентов см. § 3 гл. 26 Учебника). Применительно к денежным обязательствам возникает вопрос об учете инфляции (см. § 4 гл. 23 Учебника).

Регрессные обязательства, которые именуются также обратным требованием, в ГК называются многократно (ст. 147, 325, 366, 379, 399 и др.). Они возникают во взаимоотношениях трех лиц, одно из которых произвело исполнение вместо, за счет или по вине другого лица, а затем требует от него соответствующей компенсации. На практике такие ситуации встречаются довольно часто. Примерами регресса являются требование солидарного должника, исполнившего обязательство, к другим содолжникам (ст. 325 ГК), требование исполнившего обязательство поручителя к неисправному должнику (ст. 366 ГК).

Регрессное обязательство всегда выражено в денежной форме, к нему неприменимы нормы о переходе прав кредитора (ст. 382 ГК) и установлены, что самое важное, особые правила о начальном моменте течения исковой давности (п. 3 ст. 200 ГК). Для отдельных видов регресса действуют и некоторые другие специальные правила.

Специфическую группу образуют так называемые акцессорные (дополнительные) обязательства, которые сопутствуют основному обязательству и правовая судьба которых зависит от действительности и условий этого основного обязательства. Акцессорными являются способы обеспечения исполнения обязательств (неустойка, залог, поручительство, задаток). В силу п. 3 ст. 329 ГК недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность

¹ Использование в расчетах иностранной валюты допускается во внешнеэкономических сделках, а также в специально предусмотренных законодательством случаях (п. 3 ст. 317 ГК).

обеспечивающего его акцессорного обязательства. Акцессорные обязательства могут быть оговорены в тексте основного обязательства (неустойка, задаток), а также излагаться в виде самостоятельного обязательства, причем с привлечением третьего лица (залогодателя, поручителя).

Можно выделить и некоторые другие группы обязательств, обладающих определенным правовым своеобразием: условные, долгосрочные и краткосрочные, доверительные. Особенностью доверительных обязательств (поручение, агентский договор) является возможность одностороннего их расторжения заинтересованной стороной, что в других обязательствах не допускается.

Наконец, возможно установление так называемых смешанных обязательств, объединяющих черты и правовые свойства обязательств разных групп. Смешанные обязательства обслуживают наиболее сложные хозяйственные связи предпринимателей, обычно возникают в результате соглашения сторон и рассматриваются в главе о договорах (см. гл. 22 Учебника).

3. Обязательственные и вещные права. Для возникновения многих обязательств необходимо наличие у сторон права собственности или иного вещного права на то имущество, с которым связано исполнение обязательства, или же правомочий на передачу вещного права (реализация имущества по доверенности). Юридическое назначение основных и наиболее распространенных обязательств (купля-продажа, заем) состоит именно в передаче другой стороне права собственности или иного вещного права на предмет этих обязательств.

В некоторых гражданско-правовых институтах элементы обязательственного и вещного права столь тесно переплетаются, что их правовая природа может определяться законодательством по-разному. Например, залог рассматривается действующим ГК как обязательственное право (нормы о нем в разделе об обязательствах), в то время как в прошлом, согласно ГК РСФСР 1922 г., залог трактовался как право вещное и нормы о нем входили в раздел ГК о вещном праве.

Поэтому в рамках обязательственных правоотношений нередко возникают и требуют своего решения вопросы как обязательственного, так и вещного права: о наличии у продавца права собственности, моменте его перехода к покупателю и т.д. Это необходимо учитывать при разрешении практических ситуаций, поскольку природа

и механизм правового регулирования двух рассматриваемых институтов имеют существенные различия и их не следует смешивать.

Различия обязательственных и вещных прав получили отражение, прежде всего, в структурном обособлении норм законодательства об этих двух подотраслях гражданского права в рамках ГК: собственности и вещным правам посвящен раздел II (ст. 209-306), а обязательственному праву — раздел III (ст. 307-453) Кодекса.

Носитель права собственности или другого вещного права наделяется правомочиями по владению, пользованию и распоряжению принадлежащим ему имуществом; носитель же обязательственного права вправе требовать только определенного поведения от обязанных лиц, его правомочия значительно уже. Следствием являются различия в порядке реализации соответствующих правомочий: свои права собственник и носитель иного вещного права обычно осуществляют самостоятельно, а обладатель обязательственного права — через других обязанных перед ним лиц.

Наконец, различия имеются в сроках действия и способах защиты прав собственника и кредитора по обязательству, которые в первом случае шире. Таким образом, право собственности и другие вещные права создают для их носителей более благоприятные правовые возможности по сравнению с обязательственными правомочиями. Однако пределы правомочий субъектов вещных прав определены императивными нормами законодательства и не могут изменяться носителями этих прав. Содержание же обязательственных прав в силу свободы договора в рамках диспозитивных норм законодательства может дополняться и конкретизироваться.

Таким образом, обязательства — гибкий для практического применения правовой инструмент, позволяющий учитывать как состояние рынка, так и особенности отдельных хозяйственных операций. Эти особенности рассматриваемых институтов получили свое отражение в распространенной в юридической литературе формуле, согласно которой собственность — это статика, а обязательство — динамика гражданского права.

§ 2. Лица, участвующие в обязательстве

По общему правилу обязательство создает правовую связь в виде взаимных обязанностей и прав между двумя сторонами: обязанной (должником) и имеющей право требования (кредитором). Однако на каждой стороне могут выступать несколько субъектов гражданского

права, что делает обязательства более сложными. Такие ситуации именуются *множественностью лиц в обязательстве*.

Кроме того, многие обязательства, особенно в сфере предпринимательской деятельности, возникают и исполняются при содействии других лиц, которые способствуют достижению правовой и хозяйственной цели, поставленной перед обязательством. Такие причастные к обязательству субъекты гражданского права именуются *третьими лицами* (п. 3 ст. 308 ГК). Каждая из этих двух ситуаций имеет свои особенности.

1. Множественность лиц в обязательстве чаще всего выражена участием в обязательстве нескольких должников. Например, поставлять товар обязуются две фирмы-поставщики; ремонт жилого дома осуществляет бригада рабочих, каждый из которых выполняет определенный вид работ.

В этих случаях возникает практически важный вопрос о том, кто из содолжников и в какой мере обязан производить исполнение по обязательству и несет ответственность при его нарушении. Гражданское право решает этот вопрос с учетом характера обязательства и различает долевые и солидарные обязательства.

По общему правилу каждому из содолжников необходимо исполнить обязательство в соответствующей части, которая определяется с учетом количества содолжников и условий самого обязательства (ст. 321 ГК). Поскольку не обусловлено иное, доли содолжников будут равными. Такое решение справедливо, ибо каждый должен исполнять и отвечать по собственным обязательствам, но не по обязательствам других лиц. Однако во многих случаях такое решение недостижимо.

При неделимости предмета обязательства, а также в предусмотренных законом и договором случаях возникает солидарное обязательство, когда кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников, так и от любого из них, притом как полностью, так и частично (ст. 323 ГК). Солидарное обязательство устанавливается законом в интересах повышенной защиты имущественных прав, в частности по обязательствам нескольких предпринимателей.

При множественности лиц на стороне кредитора вопрос решается единообразно и более просто. Каждый из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме, а до предъявления такого требования должник может исполнять обязательство любому из них (п. 1 ст. 326 ГК).

Особый случай множественности лиц в обязательстве создает договор простого товарищества (договор о совместной деятельности), когда имеет место объединение вкладов и деятельности двух и более лиц для достижения предпринимательской или иной цели (ст. 1041 ГК). Для таких случаев ГК установлены специальные правила выступления товарищей в имущественном обороте и наступления их ответственности при неисполнении принятых обязательств (ст. 1044, 1047).

В ходе исполнения обязательства его стороны могут меняться: это вызывается как естественным ходом вещей (смерть гражданина, реорганизация юридического лица), так и передачей прав и обязанностей по обязательству другому лицу. Для некоторых обязательств предписывается обязательное их исполнение первоначальным должником, однако в большинстве случаев появление в обязательстве новой стороны закон допускает иногда с соблюдением определенных требований. Возникающие при этом правовые вопросы рассматриваются в гл. 25 Учебника.

2. Третьи лица в обязательстве. Возникновению и исполнению обязательств часто сопутствуют действия лиц, которые, не будучи стороной в обязательстве, тем не менее, в разной форме причастны к нему как на стадии возникновения, так и на стадии исполнения. На стадии возникновения это представители и посредники сторон в будущем обязательстве, способствующие его юридическому возникновению; на стадии исполнения — лица, помогающие должнику исполнять обязательство (субпоставщики, субподрядчики и т.д.). Возможно появление третьих лиц и на стороне кредитора: это лица, в интересах которых обязательство создается и которые могут требовать его исполнения или уполномочены принимать исполнение (грузополучатели при поставках и перевозках).

Третьими лицами в изложенном смысле надо считать также участников акцессорных обязательств (залогодателя, поручителя), поскольку их права и обязанности, хотя и определяются самостоятельными договорными условиями, зависят от содержания и хода исполнения главного обязательства.

Общее правило по этому вопросу содержится в п. 3 ст. 308 ГК, согласно которому обязательство не связывает лиц, не участвующих в нем в качестве стороны (третьих лиц). Это правило юридически оправданно и безусловно действует в отношении представителей и посредников, способствующих возникновению обязательства.

Однако в некоторых случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, гласит п. 3 ст. 308 ГК, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства. Эта норма дополняется правилами ст. 430 ГК: по соглашению сторон возможен договор в пользу третьего лица, который, не участвуя в заключении договора, приобретает право требования к должнику.

Приведенные нормы ГК надо считать недостаточно полными в двух отношениях. Во-первых, действующее законодательство содержит нормы, создающие для третьих лиц не только права, но и обязанности. Таковыми являются нормы транспортного права, обязывающие грузополучателя принять доставленный ему груз и оплатить падающие на него платежи (ст. 36 **УЖТ**, ст. 79 **КВВТ**).

Во-вторых, конструкция договора в пользу третьего лица используется не только по соглашению сторон, но и в силу прямых указаний законодательства. Примером является обязательное страхование в пользу третьего лица, в частности пассажиров, налоговых работников, судей и лиц некоторых других категорий.

Кроме того, законодательство и договорная практика допускают договорное условие об исполнении обязательства не стороне-кредитору, а назначенному им третьему лицу. В договоре поставки такое исполнение осуществляется поставщиком на основании полученной от покупателя отгрузочной разрядки (ст. 509 ГК). В отличие от договора в пользу третьего лица, у товарополучателя отсутствует право требовать от должника исполнения обязательства.

§ 3. Основания возникновения и изменения обязательств

1. Основания возникновения обязательств. Обязательства, как и другие гражданские права и обязанности, возникают в силу юридических фактов — действий и событий, которые были рассмотрены в § 1 гл. 3 Учебника. В рамках настоящей главы, излагающей общие вопросы обязательственного права, необходимо дать дополнительные сведения по этому вопросу, отражающие особенности обязательств.

Наиболее распространенным основанием возникновения обязательств в условиях рынка являются действия его участников, направленные на создание взаимных прав и обязанностей, т.е. договоры¹.

¹ Подробно о договорах см. гл. 22 Учебника.

При этом следует иметь в виду, что в гражданском праве нет замкнутого круга оснований возникновения гражданских правоотношений. Согласно п. 1 ст. 8 ГК гражданские права и обязанности могут возникать из действий физических и юридических лиц, которые прямо не предусмотрены в нормах гражданского законодательства, но в силу его общих начал и смысла влекут правовые последствия. Это приводит к возникновению в договорной практике новых, иногда необычных, обязательств, отражающих особенности новейших технологий и особые требования участников рыночных отношений. Примерами являются разного рода организационные договоры, инвестиционные договоры и договорные отношения, применяемые при эксплуатации магистральных нефтепроводов (см. § 2 гл. 22 Учебника).

Иначе обстоит дело с другой группой юридических фактов — событиями. Сами по себе события не могут порождать правовые последствия и создают их при наличии соответствующих норм законодательства. Примерами являются рождение и смерть человека, истечение срока исковой давности, стихийные и иные явления непреодолимой силы. Все они или создают, или, напротив, прекращают обязательства.

Однако в некоторых случаях субъекты гражданского права могут своими действиями придавать известным событиям определенное правовое значение для своих отношений. Например, можно придать событию значение условия, предусматривая в заключаемом договоре, что при плохом урожае объем поставок зерна будет уменьшен, или оговорить, что отгрузки будут производиться по истечении 10 дней после официального открытия навигации, которое зависит от погодных условий.

2. Изменение обязательств. Обязательства всех видов проходят в своем становлении и реализации ряд стадий, на которых происходит изменение объема прав и обязанностей сторон и может меняться состав участников обязательства. Это изменения треугольного рода.

Во-первых, обусловленные нормальным развитием обязательства в соответствии с его содержанием и условиями. Каждое обязательство проходит ряд стадий: возникновение, исполнение, принятие исполнения кредитором, проведение необходимых расчетов и, наконец, прекращение обязательства.

Во-вторых, вызываемые воздействием разного рода внешних обстоятельств, не зависящих от поведения сторон, но влияющих на действительность и исполнение обязательств. Это издание запретительных

актов государственных органов, возникновение обстоятельств непреодолимой силы. Такие обстоятельства обычно дают основания приостановить исполнение обязательства и пересмотреть некоторые его условия.

В-третьих, порожденные нарушением условий обязательства одним, а иногда и всеми его участниками. Такие нарушения создают для неисправной стороны новые (дополнительные) обязательства в виде уплаты неустойки или возмещения причиненных убытков¹ и могут также вести к прекращению обязательства.

Прекращение обязательства, даже в случае его надлежащего исполнения, как правило, не означает полного освобождения участников обязательства от их прав и обязанностей. В этих случаях возникает обязательство возвратить переданное ранее имущество, произвести возможные взаиморасчеты, составить документ, подтверждающий состоявшееся исполнение. Прекращение обязательств имеет место по различным основаниям. В этой области возникает большая группа правовых вопросов, которые решаются нормами ГК о прекращении обязательств (ст. 407-419) и рассматриваются в гл. 27 Учебника.

Разумеется, все обязательства могут изменяться по соглашению их участников, если этого требуют новая обстановка и их собственные интересы. Такие изменения возможны в отношении всех условий обязательства и должны совершаться в форме, предписанной для первоначального обязательства.

¹ В литературе некоторые авторы оценивают обязанность возмещать причиненные убытки как возникновение для должника нового обязательства.

ГЛАВА 22. ДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

§ 1. Понятие и роль договора

1. **Договор и сфера его применения.** Договор — центральный и важнейший институт гражданского права, который используется во всех сферах предпринимательства и обслуживает разнообразные имущественные и личные потребности граждан. Действующее гражданское законодательство, отражая процесс заключения и исполнения договора, употребляет термин «договор» в трех значениях: как *основание возникновения договорных обязательств* (договор — сделка), как *возникшие из договора обязательства его участников* (договор — обязательство) и как *письменное выражение соглашения сторон* (договор — документ). В настоящей главе договор рассматривается преимущественно в первом его значении.

Договор как сделка — это соглашение двух или более сторон, направленное на установление гражданских прав и обязанностей или их изменение и прекращение (ст. 420 ГК). Отсюда следует, что участниками договора могут быть только субъекты гражданского права, наделенные дееспособностью и выражающие свою волю, а сам договор предполагает свободу и самостоятельность его сторон. Там, где такой свободы нет, договор возможен, однако, его эффективность резко снижается.

Широкое применение и возможности договора обусловлены тем, что как правовая форма он соответствует характеру регулируемых гражданским правом имущественных отношений рынка, когда необходимы самостоятельность и инициатива участников экономического оборота и, следовательно, определенная свобода (диспозитивность) правового регулирования. Эти основополагающие начала договорного права в условиях рыночной экономики закреплены в ст. 421 ГК «Свобода договора» (подробно далее).

Юридические преимущества договорной формы взаимоотношений проявляются в ее универсальности, простоте и гибкости. Договор может быть заключен в любой форме, причем и между отсутствующими контрагентами (путем переписки) или через представителя. Первоначальные условия договора могут быть в дальнейшем изменены и дополнены сторонами, их права могут быть установлены в интересах третьих лиц, которые в заключении договора не участвовали, или уступлены затем третьим лицам. Все это делает договор незаменимым инструментом рынка.

Функции гражданско-правового договора характеризуются в литературе с известными различиями, однако большинство авторов отмечают следующие основные задачи (функции) договора.

Во-первых, договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных обязанностей и прав. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств.

Во-вторых, договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция договора представляется особо важной, ибо она обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей. Практическое осуществление этой функции договора предполагает наличие необходимой свободы (диспозитивности) в законодательной регламентации условий договора и предоставление его участникам права самостоятельно определять условия договора в рамках общих предписаний закона.

В-третьих, заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК), *одностороннее* изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК). Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию и др. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом (ст. 450 ГК).

Договор применяется не только в сфере имущественных отношений, основанных на использовании товарно-денежных категорий (такие договоры именуются товарными), но также для регламентации организационных отношений, когда договор направлен преимущественно на формирование последующих имущественных связей участников договора или их нижестоящих структур и определение основных условий таких связей (так называемые организационные или рамочные договоры).

2. **Законодательное регулирование договора.** Учитывая важное значение договора, новый ГК, в отличие от ранее действовавшего **ГК 1964**, посвящает ему специальный подраздел (гл. 27, 28 и 29), содержащий общие положения о договоре и насчитывающий более 30 статей (ст. 420–453). К договору применяются также общие нормы ГК о сделках и обязательствах, если они не изменены специальными нормами о договоре (пп. 2 и 3 ст. 420 ГК). Большинство норм этих разделов ГК имеют диспозитивный характер, что отражает требования рыночной экономики.

Общие положения части первой ГК о договоре дополняются обширным законодательством о различных видах договоров: нормами части второй ГК и специальным законодательством об отдельных договорах (розничной купле-продаже, поставке для государственных нужд, подряде, транспортных договорах, кредитовании и др.). Для договоров граждан особое значение имеет **Закон о защите прав потребителей**, который дает физическим лицам повышенную правовую защиту. Авторские и лицензионные договоры являются предметом законодательства РФ об интеллектуальной собственности.

Договор должен соответствовать правовым нормам, действующим в момент его заключения. Последующие изменения законодательства влияют на условия состоявшегося договора только в том случае, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (ст. 422 ГК). Такие случаи придания правовым нормам обратной силы в действующем законодательстве крайне редки.

В рыночной экономике широкое распространение и применение получают примерные (типовые) условия договоров, которые разрабатываются и публикуются ассоциациями предпринимателей и крупными фирмами-монополистами применительно к отдельным группам договоров (купли-продажи, аренды, строительного подряда, перевозкам). Примерные условия договора могут иметь разную форму и излагаться в виде текста договора (его проформы) или перечня его общих условий, к которым отсылает заключаемый сторонами договор, а также в виде редакции его отдельных условий.

В п. 1 ст. 427 ГК сказано, что условия примерного договора применяются к заключенному договору только при наличии в нем прямой отсылки к таким условиям. Однако согласно п. 2 этой же статьи при отсутствии такого рода отсылки примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота,

если они отвечают требованиям ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК, дающим понятие обычая.

3. Свобода договора. Присущие договору правовые качества и преимущества могут быть в полной мере использованы только в условиях свободы договора. ГК называет свободу договора в числе основных начал гражданского законодательства (п. 1 ст. 1) и определяет содержание и общие рамки этого важного правового начала (ст. 421).

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК и иными законами или добровольно принятым обязательством. Таким образом, понуждение к договору может вводиться только законами и не должно устанавливаться актами Правительства РФ, а тем более — министерств и агентств.

Свобода договора означает, что стороны самостоятельно определяют своих партнеров с учетом имеющейся информации об их профессиональности, надежности и предлагаемых ими условиях. Нет правовых препятствий для заключения договоров с иностранными фирмами и гражданами, действующими на территории Российской Федерации с соблюдением установленного порядка. Однако условия таких договоров могут иметь особенности в отношении расчетов и ответственности иностранного партнера. Эти особенности изучаются в курсах международного частного права.

ГК заметно расширил перечень регулируемых договоров по сравнению с ранее действовавшим законодательством. При этом субъекты гражданского права могут заключать как предусмотренные, так и не предусмотренные законодательством договоры. Возможны соглашения, содержащие элементы договоров разного рода, так называемые смешанные договоры, и они получили в современных условиях заметное распространение.

Наконец, и это наиболее важное проявление свободы договора, стороны вправе определять условия заключаемого договора по собственному усмотрению с учетом, естественно, реального состояния рынка и своих хозяйственных и финансовых потребностей и возможностей. Стороны определяют также порядок заключения договора: самостоятельно, через представителя, на конкурсной основе и т.д.

Однако свобода договора не означает полную самостоятельность сторон при его заключении и определении его условий. Действующее законодательство содержит немало число императивных норм, обязательных для граждан и юридических лиц при совершении ими

договоров и выработке их условий. Установление таких норм отражает общегосударственные интересы, особенность отдельных групп договоров и необходимость защиты прав других участников имущественного оборота.

Общегосударственные (публичные) интересы требуют соблюдения общественной безопасности (ограничение торговли оружием, наркотиками и т.д.), норм санитарной и пожарной безопасности, а также предписаний, направленных на охрану природы и окружающей среды. Такого рода ограничительное регулирование устанавливается нормами административного, а не гражданского права.

В некоторых сферах имущественного оборота обязательно строгое соблюдение технических норм и правил как условие заключения и исполнения договоров (транспорт, энергоснабжение всех видов, связь), а также единообразие условий заключаемых договоров, обеспечивающее нормальное осуществление массовых технологических операций. В этих случаях вводятся императивные нормы как административного, так и гражданского права.

Обязательное заключение договора введено для предпринимателей, осуществляющих коммерческую деятельность в рамках публичных договоров, когда продажа товаров или оказание услуг должны производиться каждому обратившемуся лицу. Круг таких предпринимателей достаточно широк (ст. 426 ГК). Это традиционная норма рыночного законодательства, особенно на первом этапе его становления.

Наконец, определенные рамки для свободы договора установлены законодательством об ограничении монополистической деятельности и защите конкуренции. Действующие в этой области законы требуют согласования некоторых сделок с антимонопольными органами и разрешают им принимать акты, обязывающие предпринимателей-монополистов заключать договор¹. По существу, в этих случаях речь идет не об ограничении свободы договора, а об установлении разумных и справедливых правил добросовестной конкуренции на рынке, которые в интересах его развития и самих выступающих на рынке субъектов гражданского права.

Обязательность заключения договоров может устанавливаться для государственных и муниципальных казенных предприятий их собственниками. В силу ст. 20 **Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях** его собственник вправе

¹ См. ст. 12, 18 **Закона о конкуренции**.

доводить до предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. Это необходимая реализация широких прав собственника, которые должны за ним сохраняться в силу природы собственности и необходимости ее защиты.

§ 2. Виды договоров

Договоры по своему назначению и содержанию необычайно разнообразны, причем в условиях рынка их круг расширяется за счет применения новых договорных отношений. Для понимания правовых особенностей различных по своему назначению договоров и правильного применения к ним норм законодательства необходимо проводить разграничение между отдельными разновидностями договоров.

1. Традиционные договоры гражданского права. В части второй ГК, посвященной отдельным видам обязательств, закреплена традиционная для гражданского права система договоров, различающихся прежде всего по своему хозяйственному и правовому значению. На первый план в ГК вынесены наиболее важные и часто применяемые договоры о передаче права собственности (купля-продажа и ее виды), затем — о временном пользовании чужим имуществом (аренда), выполнении работ и оказании разного рода услуг (подряд, перевозка, хранение, страхование), о денежных операциях, представительстве и т.д.¹

Закрепленная в ГК система договоров есть их классификация по *типам*, каждый из которых ввиду наличия особого предмета или существенных правовых особенностей требует самостоятельной и притом достаточно полной правовой регламентации. Такая классификация является основной и наиболее важной, ибо раскрывает юридические особенности договора каждого типа и исключает возможность применения к нему норм о договорах иного типа².

Наряду с систематикой договорных отношений по их типам договоры классифицируются по видам в зависимости от их юридических особенностей. Основные видовые признаки договоров также

¹ Нормы о некоторых других договорах содержатся в общих разделах ГК. Так, в гл. 23 «Обеспечение исполнения обязательств» регламентированы договор залога (§ 3) и договор поручительства (§ 5).

² Кроме случаев, когда закон содержит прямые указания о возможности применения к договору норм о договоре другого типа, близкого ему по содержанию (см. ст. 689, 783, 1011 ГК).

названы в нормах ГК и могут быть присущи как договорам всех типов, так и лишь некоторым из них. Видовые особенности лежат в основе подразделения договоров на возмездные и безвозмездные, реальные и консенсуальные, а также позволяют выделить договоры с гражданами-потребителями, в пользу третьего лица и предварительный договор. Есть и более частные видовые особенности договоров, связанные, например, с их формой (письменные и устные), сроками исполнения (длительные и разовые).

Видовая характеристика договора может существенно влиять на его содержание и правовую регламентацию. Безвозмездные договоры, в отличие от возмездных, характеризуются известной простотой регламентации и менее строгой ответственностью стороны, оказывающей безвозмездное предоставление. Напротив, для договоров с потребителями введена более строгая ответственность обязанной стороны. Иногда безвозмездность договора даже дает основания трактовать его в качестве договора особого типа, как это имеет место в отношении безвозмездного пользования имуществом (гл. 36 ГК).

Наиболее общей видовой классификацией договоров является их подразделение на возмездные и безвозмездные (ст. 423 ГК). В возмездном договоре каждая сторона получает определенное имущество; в безвозмездном договоре одна из сторон такого встречного предоставления не получает. Большинство договоров являются возмездными, и согласно п. 3 ст. 423 ГК договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

В зависимости от момента, с которого договор начинает действовать, необходимо различать консенсуальные, реальные и формальные договоры (ст. 433 ГК). *Консенсуальными* (от лат. «consensus» — согласие) признаются договоры, заключенные в момент получения лицом, направившим предложение о его заключении (оферту), согласия на это предложение (акцепта) или же в момент заключения договора между присутствующими контрагентами. *Реальными* (от лат. «res» — вещь) являются договоры, для совершения которых в силу закона необходима, помимо соглашения сторон, передача имущества; они считаются заключенными только с момента такой передачи.

Большинство договоров относится к числу консенсуальных, что отвечает природе договорных отношений и облегчает их установление. Реальными являются договоры займа (ст. 807 ГК), хранения (п. 1 ст. 886 ГК), перевозки груза (п. 1 ст. 785 ГК). Однако договоры

хранения, заключаемые профессиональным хранителем (п. 2 ст. 886 ГК), и договоры перевозки грузов морем (ст. 115 **КТМ**) могут быть также консенсуальными.

Формальными договорами являются соглашения, подлежащие государственной регистрации (п. 3 ст. 433 ГК). Такие договоры немногочисленны, к ним относятся главным образом договоры об установлении вещных прав на недвижимость (ст. 131 ГК). К числу формальных должны быть отнесены и договоры, требующие в силу закона обязательного нотариального оформления, например договоры ренты (ст. 584 ГК). Формальные договоры приобретают юридическое значение после их регистрации (нотариального оформления).

Значительной особенностью обладают *договоры в пользу третьего лица*, согласно которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а не участвовавшему в заключении договора третьему лицу, приобретающему таким образом право требовать от должника исполнения (ст. 430 ГК). Некоторые договоры являются таковыми в силу прямого указания закона (договор перевозки груза), другие становятся договорами в пользу третьего лица в силу включения в них соответствующего условия (страхование и др.).

Новеллой ГК является подробная регламентация *предварительного договора* (ст. 429), который в условиях рынка получает широкое применение. Это договор, в силу которого стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Такой предварительный договор под страхом его недействительности заключается в письменной форме.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия будущего основного договора. В предварительном договоре указывается срок для заключения основного договора, а если он не определен, основной договор необходимо заключить в пределах года с момента заключения предварительного договора.

Закон предусматривает последствия уклонения стороны, заключившей предварительный договор, от заключения основного договора. В этом случае другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить основной договор и о возмещении ей убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения основного договора (п. 5 ст. 429, п. 4 ст. 445 ГК).

2. Новые договорные отношения. Общей тенденцией современного договорного права, отражающей усложнение и разнообразие рыночных связей, являются расширение круга используемых договоров и включение в систему законодательно регламентируемых отношений новых типов договоров, а также наделение некоторых категорий договоров новыми видовыми особенностями. ГК вводит в договорное право Российской Федерации ряд новых договоров, призванных обслуживать в первую очередь потребности рыночных отношений (договоры аренды, агентирования, доверительного управления имуществом, коммерческой концессии, финансирования под уступку денежного требования).

К числу новых договорных типов следует отнести и учредительный договор, широко используемый при создании всех хозяйственных товариществ и обществ. Общие правила об учредительном договоре даны в гл. 4 ГК «Юридические лица» и дополняются предписаниями соответствующих законов об отдельных хозяйственных товариществах и обществах. Кроме того, ГК предусматривает для некоторых часто применяемых договоров важные видовые особенности (свойства), выделяя в системе договорных отношений два договора: публичный (ст. 426 ГК) и присоединения (ст. 428 ГК).

Для *публичного договора* характерны два признака: во-первых, он может быть заключен только коммерческой организацией, и, во-вторых, предпринимательская деятельность этой организации по своему характеру должна быть публичной, т.е. осуществляться в отношении каждого, кто к ней обращается. В качестве примеров такой публичной деятельности в ст. 426 ГК названы розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание.

Из публичного характера договора вытекают следующие его правовые особенности, закрепленные в ст. 426 ГК: а) при заключении договора нельзя оказывать предпочтение одному лицу перед другим, б) цена товара и услуг и иные условия договора должны быть одинаковыми для всех потребителей, в) отказ в заключении договора при наличии соответствующих товаров и услуг не допускается, г) при необоснованном уклонении от заключения публичного договора можно заявлять требования о понуждении заключить договор и о возмещении понесенных вследствие такого уклонения убытков. Эти правила призваны защитить интересы потребителей-граждан.

Специфика *договора присоединения* состоит в особом способе его заключения. Одна из сторон (обычно это предприниматель,

реализующий товары и услуги) предлагает другой составленный в виде формуляра или в иной стандартной форме перечень договорных условий, которые эта другая сторона может принять или отклонить, если хотя бы одно из предложенных условий для нее неприемлемо.

Такой порядок позволяет упростить и ускорить заключение договора при массовых однотипных операциях, однако дает предпринимателям возможность включать в стандартные условия договора благоприятные для них условия. В целях устранения такой опасности в п. 2 ст. 428 ГК предусмотрено право присоединившейся к договору стороны требовать расторжения или изменения договора, если он содержит явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Применительно к отдельным регулируемым ГК договорам нет указаний о том, что они являются договорами присоединения; нет таких прямых указаний и в законодательстве об отдельных договорах. Исходя из правил ст. 428 ГК договорами присоединения должны признаваться договоры коммерческих организаций с гражданами, а также с юридическими лицами, когда применяются стандартные многократно используемые условия (энергоснабжение, газоснабжение, банковские вклады и др.).

Новый ГК впервые в отечественном законодательстве содержит норму о допустимости так называемых смешанных договоров. К отношениям сторон в таких договорах применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре (п. 3 ст. 421 ГК). Смешанные договоры в условиях рынка получают широкое распространение. К ним должны быть отнесены договоры об инвестировании (элементы договоров подряда и кредитования), договоры о перекачке нефтепродуктов по магистральным трубопроводам (элементы транспортировки, поставки, хранения).

К категории смешанных договоров следует отнести также получающие распространение в отечественной практике и имеющие большую народнохозяйственную значимость соглашения о разделе продукции, предусматривающие освоение новых особо крупных месторождений природных ресурсов, часто с привлечением иностранных инвестиций. Эти договоры урегулированы специальным **Законом о соглашениях о разделе продукции**.

3. Организационные договоры. Это соглашения субъектов РФ, муниципалитетов, а также крупных предпринимателей (акционерных обществ, концернов и т.д.) об установлении делового сотрудничества, длительных хозяйственных связей и об основных условиях будущего производственного и коммерческого взаимодействия. Такие договоры именуются *организационными, генеральными или рамочными* соглашениями.

При массовых коммерческих операциях часто подписываются генеральные соглашения, фиксирующие общие условия последующих имущественных сделок на поставку товаров. Названные договоры имеют гражданско-правовой характер и являются определенной стадией (этапом) осуществления имущественных хозяйственных связей; при нарушении обязательств по таким договорам возможно требование о возмещении понесенных убытков, а также неустойки, если она была оговорена сторонами.

Более сложной является оценка организационных договоров, заключаемых субъектами РФ и муниципалитетами, которые, будучи органами власти, являются также субъектами гражданско-правовых отношений (ст. 124 ГК). Обоснованным надо считать мнение, согласно которому невозможен и не нужен договор по вопросам, входящим в сферу властной компетенции органов управления. Когда такие договоры (соглашения) подписываются, речь идет о совместном ведомственном нормативном или индивидуальном акте управления. Однако договор органов управления возможен по вопросам, выходящим за рамки их властной компетенции, и тогда он будет выполнять функцию координирующего (организационного) характера. В этих случаях при нарушении таких договоров возможно применение общей гражданско-правовой санкции (убытки).

§ 3. Условия договора и их толкование

1. Условия договора. Содержание договора составляют его условия (статьи или пункты), о которых вступающие в договор стороны достигли согласия в ходе переговоров. Некоторые условия включаются в договор в силу того, что они предписаны законодательством, однако большинство условий вырабатываются и согласовываются самими сторонами с учетом их требований к предмету договора и порядку его исполнения.

Императивные нормы законодательства о заключаемом договоре могут в нем не повторяться, поскольку независимо от этого они обязательны для сторон. Однако на практике такое повторение часто

имеет место, и это облегчает для сторон, особенно непрофессионалов, понимание и исполнение заключенного договора.

Ввиду разнообразия применяемых на практике договоров (см. § 2 настоящей главы) и наличия у их участников разных возможностей и особых требований к предмету и исполнению заключенного договора условия договоров необычайно разнообразны. Однако по своему правовому значению все договорные условия принято подразделять на три основные группы: существенные, обычные и случайные.

Основой договора являются его условия, которые именуются ГК *существенными* (п. 1 ст. 432)¹. Это те условия, которые должны быть согласованы сторонами для того, чтобы договор приобрел юридическую силу, т.е. считался заключенным. Иными словами, это тот минимум условий, который должен содержаться в любом договоре. Для отдельных видов договоров круг существенных условий различен, и он может дополняться самими вступающими в договор сторонами.

Общие правила по этому вопросу даны в п. 1 ст. 432 ГК, согласно которому существенными являются условия о предмете договора, условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Таким образом, существенные условия могут быть двоякого рода: объективными (предписанные законом или необходимые для договора данного вида) и субъективными (предложенные стороной договора). Эти последние условия могут касаться частных вопросов, однако поскольку сторона считает их важными, они приобретают характер существенных и их согласование необходимо для того, чтобы договор вступил в силу.

В ст. 432 ГК названо главное существенное условие договора — его предмет, необходимость определения которого вытекает из сути договора и без чего содержание договора становится неясным. Условие о цене, которое по ранее действовавшему законодательству считалось существенным для возмездных договоров, согласно новому ГК по общему правилу таковым не является. В силу п. 3 ст. 424 ГК в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора,

¹ В некоторых законах и нормативных правовых актах Российской Федерации существенные условия договора именуются обязательными, и этот термин следует считать равнозначным.

его исполнение должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Лишь при заключении отдельных договоров ГК и иные законы требуют обязательного определения цены и, следовательно, признают это условие существенным (продажа недвижимости — п. 1 ст. 555 ГК, продажа товаров в кредит с рассрочкой платежа — п. 1 ст. 489 ГК, договоры аренды — п. 1 ст. 583 ГК и др.).

Применительно к некоторым договорам в ГК назван достаточно широкий круг существенных условий. Так, согласно п. 1 ст. 339 ГК в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В договоре должно также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Следующую группу составляют условия договора, которые в юридической литературе принято именовать *обычными*. Они отражают распространенные типичные условия договоров и предусматриваются диспозитивными нормами, от которых стороны при заключении договора могут отступать, если такие типичные условия для них неприемлемы и они желают исполнения договора на отличающихся условиях.

К числу обычных условий относятся срок и место исполнения, момент перехода права собственности, обязательства сторон по хранению и ремонту предмета договора. Цена договора согласно ГК также должна быть отнесена к обычным договорным условиям, если в самом договоре она не была сторонами определена (ст. 424 ГК).

Еще одну группу образуют условия, которые принято именовать *случайными*. Эти условия выражают особенности взаимоотношений сторон, их специфические требования к предмету и порядку исполнения договора. Ввиду разнообразия таких условий они не могут быть заранее предусмотрены в нормах законодательства, а также обычаями и должны определяться при заключении договора. Примером условий этой группы являются договоренности сторон о способах обеспечения исполнения (неустойке, задатке, поручительстве и т.д.), страховании рисков, рассрочке платежа, порядке приемки товара по качеству и особой процедуре разрешения споров (третейский суд).

Выделение обычных и случайных договорных условий оспаривается некоторыми авторами, полагающими, что в действительности они обладают признаками существенных, поскольку в отношении

таких условий также необходимо в конечном счете достижение согласия сторон, без чего договор заключен не будет¹.

Однако при более внимательном подходе к этому вопросу очевидны практически важные различия между названными группами условий и полезность их разграничения. Существенные условия — это необходимый минимум для заключения договора. Случайных условий в договоре может и не быть. Особенность обычных условий состоит в том, что они не требуют согласования между участниками договора и приобретают правовое значение в силу факта его заключения, а по соглашению сторон могут быть вообще исключены из договора или заменены условиями случайными. Объединение всех договорных условий в рамках существенных игнорирует эти особенности отдельных условий договора и может порождать практические неясности.

Наряду с рассмотренными выше тремя группами условий в договоры должны включаться и некоторые другие условия, которые можно назвать юридико-техническими. К ним относятся обозначение участников договора и их юридический адрес (местожительство граждан и место нахождения юридического лица), язык договора, дата и место его совершения, а также обозначение и подписи лиц, уполномоченных на подписание договора. Все условия договора будут в дальнейшем влиять на взаимные права и обязанности его участников и должны формулироваться с необходимой полнотой и четкостью.

2. Толкование условий договора. В рыночной экономике, когда договор становится основным правовым документом, определяющим права и обязанности сторон, особенно в сфере предпринимательской деятельности, существенную роль играет толкование условий договора. Этому практически важному вопросу посвящена ст. 431 ГК, отсутствовавшая в ранее действовавшем **ГК 1964**.

Толкование условий договора должно основываться на общепринятых методах толкования правовых предписаний, которые выработаны доктриной и правоприменительной практикой и были рассмотрены в § 5 гл. 2 Учебника. В ст. 431 ГК даются дополнительные указания, учитывающие природу договора и особенности его условий, которые вырабатываются по соглашению сторон.

Толкование договора необходимо не только для того, чтобы уяснить содержание его условий. Оно требуется для правильного решения

¹ См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указ. соч. С. 243.

всех правовых вопросов, связанных с заключением и исполнением договора, в частности таких, как действительность договора и срок его действия, определение вида договора, значение последующих его изменений и их влияние на первоначальные обязательства сторон. При составлении договора на двух языках (например, русском и татарском) и наличии условия об аутентичности обоих текстов толкование должно вести к установлению идентичности подписанных текстов или наличия между ними расхождений.

Исходным началом толкования договора и понимания его условий является, согласно ст. 431 ГК, буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений, т.е. их семантическое (смысловое) содержание в общепринятом в русскоговорящем обществе словопотреблении. Такое буквальное значение должно устанавливаться в сомнительных случаях при помощи авторитетных словарей русского языка, а также словарей юридической терминологии, поскольку многие слова и выражения договора являются юридическими, специальными терминами.

При неясности буквального значения условия договора его необходимо сопоставить с другими условиями и смыслом договора в целом (абз. 1 ст. 431 ГК). Если такое толкование оказывается недостаточным, следует выяснить действительную общую волю сторон с учетом цели договора (абз. 2 ст. 431 ГК). При этом должен приниматься во внимание широкий круг факторов: предшествующие его заключению переговоры и переписка, практика, установившаяся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Как и при уяснении норм законодательства (см. § 5 гл. 2 Учебника), толкование условий договора может быть по своим результатам ограничительным и расширительным, причем возможно обращение к выработанным многолетней судебной практикой юридическим формулам толкования. Например, правило «последующее соглашение сторон по тому же вопросу изменяет ранее состоявшуюся договоренность» часто содержится в мотивах выносимых судами решений.

Приведем пример судебного решения, основанного на толковании условия договора, которое по-разному понималось его сторонами. Договор предусматривал поставку широкого ассортимента радиодеталей с отгрузкой их поквартально, равными по стоимости партиями. Поставщик соблюдал условие о равной стоимости отгрузок, однако ассортимент отдельных партий был различным, хотя по итогам года и был выполнен. Покупатель считал, что каждая квартальная

партия должна была содержать соответствующее количество изделий по каждой согласованной позиции ассортимента, поскольку он заинтересован в ежеквартальном получении полного набора изделий, поставка которых предусматривалась договором. Поставщик возражал против такого понимания договора, указывая, что такой порядок не был предусмотрен договором и усложняет и удорожает для него упаковку и отгрузку товара.

Суд согласился с толкованием договора, даваемым поставщиком, указав, что при поквартальных отгрузках и наличии в договоре широкого ассортимента поставляемого товара его пропорциональная ассортименту поквартальная поставка, усложняющая и удорожающая отгрузку, должна быть специально оговорена в договоре, чего сделано не было. Кроме того, суд отметил, что по некоторым позициям согласованного ассортимента (особо крупные изделия) его равномерная разбивка на четыре квартала была невозможна (предусматривались нечетное количество поставляемых изделий или поставка менее четырех крупных изделий).

§ 4. Заключение договора

Заключение договора, кроме мелких бытовых сделок, проходит обычно несколько стадий, каждая из которых влечет для будущих контрагентов определенные правовые последствия. Различен и порядок заключения договоров: наряду с общими правилами действуют специальные правила о заключении договоров на торгах и обязательном заключении договора, когда могут возникать преддоговорные споры, разрешаемые судом. Наконец, особенности заключения договора могут вытекать из соглашения, достигнутого будущими его участниками в рамках состоявшегося ранее предварительного договора.

1. Преддоговорные контакты сторон. Заключению договора, особенно при значительности его суммы, обычно предшествуют предварительные контакты между предполагаемыми его участниками с целью выяснения условий будущего договора, их приемлемости для партнеров, а также согласования текста самого договора. В ходе таких контактов стороны могут направлять друг другу письменные материалы (запросы, информацию, проекты отдельных договорных условий и т.д.) и даже совместно их подписывать.

На стадии предварительных переговоров стороны нередко составляют документы, которые практически удобны и получили наименование писем или соглашений о намерениях; они содержат

различную информацию в отношении условий намечаемого договора. Законодательство РФ не определяет правовое значение таких документов и содержащихся в них сведений. По общему правилу письма и соглашения о намерениях следует считать стадией переговоров о заключении будущего договора, которые правовых последствий для сторон не влекут. Однако с учетом содержания названных документов и статуса подписавших их лиц возможна и иная оценка их правового значения.

Содержащиеся в документах о намерениях заявления сторон по поводу отдельных условий будущего договора, обычно льготного характера (аванс, задаток, рассрочка платежа), должны трактоваться как их обязательство принять такие условия, если намечаемый договор будет подписываться, и контрагент вправе требовать их включения в договор и последующего исполнения.

Документы о намерениях должны рассматриваться в качестве предварительного договора, если они отвечают требованиям, предусмотренным ГК для таких договоров (см. § 2 настоящей главы), и были подписаны лицами, уполномоченными на совершение договора. Наконец, письмо о намерениях должно признаваться предложением заключить договор — офертой, если оно соответствует установленным для нее требованиям, и в случае ее надлежащего акцепта вести к признанию договора состоявшимся (о понятиях оферты и акцепта см. ниже).

Договорная практика выработала процедуру предварительного согласования условий договора, которая получила наименование парафирования. Оно совершается посредством нанесения на согласованный текст договора инициалов лиц, участвовавших в подготовке договора. Нередко такие лица имеют полномочия и на последующее подписание договора. Парафирование договора, как правило, ведет к его последующему подписанию и вступлению в силу, однако юридически не обязывает сторону подписать ранее парафированный ею договорный текст.

В ходе переговоров о заключении договора стороны обычно несут определенные затраты, и его незаключение ввиду отказа предполагаемого контрагента может влечь имущественные потери. Законодательство и судебная практика ряда стран допускают возложение на недобросовестную сторону потерь, понесенных другой стороной вследствие необоснованного отказа от заключения договора. Этот институт получил наименование вины при заключении договора (*culpa in contrahendo*), или ведения недобросовестных переговоров.

Российским законодательством этот институт не предусмотрен, однако норма п. 1 ст. 10 ГК о запрете злоупотребления правом во всех его проявлениях позволяет суду возложить на сторону, недобросовестно действовавшую в ходе переговоров, возмещение имущественных потерь, вызванных отказом заключить договор. Разумеется, такие потери (убытки) должны быть надлежаще доказаны.

2. Общий порядок заключения договоров. Договор может быть заключен по местонахождению одной из его сторон или в ином месте (на выставке, ярмарке) путем одновременного подписания сторонами заранее подготовленного договорного текста. Такова же обычная процедура заключения мелких бытовых договоров, многие из которых могут совершаться также в устной форме. Однако нередко договор заключается посредством обмена между сторонами предложением его заключить (офертой) и согласием на такое предложение (акцептом). Такой обмен возможен как в устной, так и в письменной форме.

Оферта. Предложение заключить договор именуется офертой и должно удовлетворять определенным требованиям, названным в ст. 435 ГК. Оферта должна быть адресована одному или нескольким конкретным лицам, содержать существенные условия договора и выражать намерение заключить договор с адресатом, если им будет принято предложение. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.

Важное практическое значение имеет срок действия оферты. Он может быть назван в самой оферте или определен законом, что бывает редко. В ином случае оферта действительна в течение срока, нормально необходимого для получения ответа (п. 1 ст. 441 ГК). Такой срок должен определяться с учетом всех обстоятельств, прежде всего, предмета оферты и срока прохождения почты между контрагентами. Когда оферта сделана устно, для заключения договора должно последовать немедленное ее принятие, если делающее оферту лицо не назвало срок для ее принятия.

По общему правилу оферта является безотзывной (т.е. не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта), однако иное может быть оговорено в самой оферте или вытекать из существа предложения либо обстановки, в которой оно было сделано. Первая ситуация будет иметь место в случае предложения купить скоропортящиеся товары, вторая — при резком колебании экономической конъюнктуры, что делает отзыв оферты объяснимым и справедливым.

Гражданскому праву известно понятие *публичной оферты*. Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, оферту не создают, а считаются приглашением делать оферты. Однако содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля его автора заключить договор на указанных условиях с любым, кто отзовется, признается публичной офертой. Публичной офертой надо считать опубликованное в печати приглашение на распродажу товаров с указанием их наименований и цен. Публичная оферта именуется в законодательстве о приватизации публичным предложением (ст. 23 **Закона о приватизации государственного и муниципального имущества**).

Акцепт. Ответ лица, которому адресована оферта, о согласии на ее принятие именуется акцептом. Однако для этого он, во-первых, должен быть полным и безоговорочным согласием и, во-вторых, получен в срок, установленный для акцепта (ст. 438 ГК). Молчание акцептом не признается.

Акцепт с согласием заключить договор на иных условиях таковым не является и считается новой офертой. Акцепт может быть отозван при условии, что его отзыв получен ранее или одновременно с первоначально направленным акцептом. Если акцепт поступил после установленного для него срока, необходимо различать две ситуации с разными правовыми последствиями (ст. 442 ГК).

Когда своевременно отправленный ответ получен с опозданием (например, по вине почты или оферента, неправильно указавшего свой адрес), акцепт не считается опоздавшим, если оферент немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

В случаях, когда акцепт по вине его отправителя был сделан с опозданием, он считается состоявшимся, если оферент немедленно сообщит о принятии им опоздавшего акцепта. Эти два правила практически оправданны и создают условия для заключения договора при несвоевременном получении акцепта.

Момент заключения договора. Он важен для определения применимого к договору законодательства, ибо согласно п. 1 ст. 422 ГК договор должен соответствовать императивным нормам законодательства, действующим в момент его заключения. В таком же порядке применяются к договору и диспозитивные нормы, если стороны не согласовали в договоре иные условия.

По общему правилу договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта или в момент

подписания единого согласованного между сторонами текста договора. Однако реальные договоры, напомним, считаются заключенными с момента передачи соответствующего имущества. К ней приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на это имущество, например товарного складского свидетельства.

При нотариальной форме договора он считается заключенным в момент составления нотариально заверенного текста договора. Если договор подлежит государственной регистрации, он вступает в силу с момента такой регистрации¹.

Местом заключения договора, если оно в договоре не указано, считается место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, направившего оферту, — гласит ст. 444 ГК. Эта норма должна быть дополнена двумя случаями: договор совершается в виде единого документа, и направления оферты нет; договор заключается на ярмарке или торговой выставке. В таких ситуациях местом заключения договора должно признаваться место его подписания.

Место заключения договора необходимо учитывать при определении применимого к нему права, обычаев делового оборота, а также при толковании его условий. Это особенно важно при заключении договора на ярмарках, имеющих свои правила проведения.

Форма договора. Изложенные выше правила о заключении договора порождают договор только при условии, что были соблюдены требования в отношении его формы. Договор является видом сделки, и к нему применимы правила о форме сделки, рассмотренные в § 3 гл. 11 Учебника. При допустимости устной формы договора стороны могут избрать письменную и даже нотариальную форму для оформления своих отношений, например при займе на большую сумму. Для некоторых крупных сделок (продажи недвижимости, предприятия, аренды зданий и предприятий, доверительного управления недвижимостью) ГК предписывает заключение договора путем составления одного письменного документа, подписанного сторонами.

3. Заключение договора на торгах². Такой порядок заключения договора в условиях перехода к рынку получил широкое распространение и подробно регламентирован в ГК (ст. 447-449) и дополняющих его законодательных актах, которые учитывают особенности

¹ Для некоторых договоров установлена регистрация учетного, информационного или иного характера, не влияющая на момент заключения договора.

² В литературе торговли принято именовать также тендером. Этот термин используется и в некоторых актах Правительства РФ.

проведения торгов в отношении различных видов имущества. Посредством торгов возможно заключение большинства гражданско-правовых договоров¹.

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Различие состоит в том, что выигравшим аукцион признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а конкурс — лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия. Смысл торгов состоит в привлечении к ним заинтересованных и конкурирующих участников для получения лучших результатов, и поэтому аукцион и конкурс, в которых только один участник, признаются несостоявшимися.

ГК устанавливает для проведения аукционов и конкурсов ряд общих правил. Они могут быть открытыми и закрытыми: в открытом — вправе участвовать любое лицо, в закрытом — только специально приглашенные. Закрытые конкурсы проводятся обычно в тех случаях, когда конкурсанты должны обладать специальными знаниями и авторитетом (художественные конкурсы, осуществление сложных технических и строительных проектов).

Организаторами торгов могут выступать собственник имущества либо специализированные организации всех форм собственности, которые разрабатывают условия торгов, проводят их и заключают договор с победителем.

По общему правилу извещение о торгах должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения с тем, чтобы участники торгов могли надлежащим образом к ним подготовиться. Такое извещение должно содержать информацию об основных условиях конкурса и публиковаться в соответствующих средствах массовой информации.

Извещение о торгах создает обязательство их организатора выполнить все его условия. Однако ГК предоставляет ему право отказаться от проведения аукциона не позднее чем за 3, а конкурса — за 30 дней до их проведения.

Участники торгов вносят задаток, подтверждающий серьезность их намерений участвовать в торгах. Размер, сроки и порядок внесения задатка определяются в извещении о торгах. В случае отмены торгов, а также лицам, не выигравшим торги, задаток возвращается.

Особенности проведения отдельных видов торгов определяются в дополняющих ГК актах законодательства. Федеральный закон

¹ Кроме договоров мены, дарения, о совместной деятельности, когда форма торгов непригодна.

от 21 июля 2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»¹ более полно определяет порядок проведения конкурсов в названной области и допускает выдачу заказов также путем размещения на официальном сайте запросов о предлагаемых котировках (цене контракта).

Нормы о торгах имеются в **Законе о приватизации государственного и муниципального имущества** (ст. 18-20), **Законе о недрах** (ст. 13¹, 14), законах о поставках продукции для государственных нужд и в государственный материальный резерв, ряде постановлений Правительства РФ. Особенности торгов могут предусматриваться также в их условиях, утверждаемых организатором. В частности, художественные и некоторые другие конкурсы принято проводить в два и даже три этапа (тура).

Лицо, выигравшее торги, и их организатор подписывают в день проведения торгов протокол о результатах, имеющий силу договора. Если предметом торгов было право заключить договор, он должен быть подписан в течение последующих 20 дней. При уклонении от этого одной из сторон другая может обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещении убытков.

Форма торгов используется также при обращении взыскания на имущество должника на основании вынесенного против него судебного решения. Согласно **Закону об исполнительном производстве** продажа недвижимого имущества должника осуществляется путем проведения торгов специализированными организациями, имеющими право совершать операции с недвижимостью (п. 3 ст. 54). В том же порядке продается имущество ликвидируемого юридического лица при недостаточности его денежных средств для удовлетворения требований кредиторов (п. 3 ст. 63 ГК). Такие торги именуются публичными.

4. Заключение договора в обязательном порядке. В отступление от принципа свободы договора ГК и дополняющие его законы предусматривают ряд норм, в силу которых заключение договора обязательно. Такая обязанность установлена для обслуживающей стороны (поставщика, подрядчика, перевозчика и т.д.), если другой контрагент заинтересован в заключении договора. Существуют три группы случаев, когда вступление в договор обязательно.

¹ СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3105.

Во-первых, такая обязательность установлена ст. 426 ГК для публичного договора, о чем уже было сказано при его характеристике (см. § 2 настоящей главы). Данная норма введена прежде всего в интересах граждан-потребителей, но ее действие распространяется и на юридических лиц всех видов, которым необходимо соответствующее обслуживание.

Во-вторых, обязательное заключение договора введено законодательством о поставках товаров и выполнении работ для государственных нужд. Это предусматривается федеральными законами: от 13 декабря 1994 г. «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»¹, от 29 декабря 1994 г. «О государственном материальном резерве»², от 27 декабря 1995 г. «О государственном оборонном заказе»³.

В-третьих, обязательное заключение договора допускается антимонопольным законодательством. Согласно ст. 12 **Закона о конкуренции** антимонопольные органы вправе выдавать хозяйствующим субъектам «обязательные для исполнения предписания о заключении договоров». Это правило имеет особенность: такое предписание может быть оспорено заинтересованной стороной в суде.

При обязанности заключить договор сторона, получившая оферту, должна в течение 30 дней направить другой стороне извещение об акцепте, об отказе от акцепта или сообщить о предлагаемых иных условиях, составив для этого протокол разногласий к проекту договора. В двух последних случаях сторона, направившая оферту, может предъявить иск в суд о понуждении заключить договор или о разрешении разногласий по его условиям, а также о возмещении убытков, причиненных необоснованным уклонением от договора.

Кроме того, обязательность заключения договора может вытекать из соглашения сторон. Таковым является наличие предварительного договора, назначение которого состоит как раз в том, чтобы обеспечить для заинтересованной стороны заключение в будущем желаемого договора.

Помимо обязанности заключить договор законодательство наделяет некоторых субъектов гражданского оборота правом на преимущественное заключение договора. Таким правом обладают акционер закрытого акционерного общества и участник общества с ограниченной ответственностью при продаже акций (долей) этих обществ

¹ СЗ РФ. 1994. № 34. Ст. 3540.

² СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 3.

³ СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 6.

(ст. 97 и 93 ГК), арендатор при продлении договора аренды на новый срок (ст. 621 ГК). В отличие от рассмотренной выше обязанности, носящей общий характер, в данном случае речь идет об обязательности заключить договор перед определенными лицами и на равных условиях, преимущественно перед другими претендентами.

§ 5. Изменение и расторжение договора

1. Обстоятельства, влияющие на исполнение договора. После заключения договора могут возникнуть различные обстоятельства, требующие пересмотра условий состоявшегося договора (их изменения) или даже прекращения его действия (расторжения). Эти обстоятельства двоякого рода: во-первых, поведение самих участников договора (несоблюдение его условий или намерение пересмотреть договор), и, во-вторых, наступление не зависящих от контрагентов событий, влияющих на ход исполнения договора (действие непреодолимой силы, государственные запреты, резкое изменение хозяйственной конъюнктуры).

Изменение договора — это пересмотр ряда его условий при сохранении самого договора в силе. Расторжение договора — это полное прекращение ранее состоявшегося договора и всех вытекающих из него для сторон обязательств и прав¹. По своему содержанию и правовым последствиям изменение и расторжение договора имеют практически важные различия. Однако им присущи также общие черты, в частности для изменения и расторжения договора по требованию одной стороны необходимо обратиться в суд, и ГК объединяет регулирование этих двух институтов в рамках одной гл. 29 «Изменение и расторжение договора» (ст. 450-453). Дополнительные правила по этому вопросу содержатся в нормах ГК об отдельных договорах (аренды, подряда, поручения, ренты и др.), а также в законах о договорах (перевозки, поставки товаров для государственных нужд, лизинга).

От изменения и расторжения договора, регламентированных в гл. 29 ГК, следует отличать другие близкие к ним институты договорного права, также влияющие на судьбу договора: а) односторонний отказ от исполнения договора и б) прекращение договора в связи с наступлением обстоятельств, предусмотренных в гл. 26 ГК «Прекращение обязательств».

¹ Расторжение договора иногда именуется в законодательстве отказом от договора.

Односторонний отказ от исполнения договора, если он допускается законом или условиями договора, является обычно мерой оперативного воздействия на другую сторону, например отказ от принятия просроченного исполнения (п. 2 ст. 405 ГК). Он не требует обращения в суд и осуществляется по одностороннему заявлению заинтересованной стороны при нарушении контрагентом договора, а в некоторых, например доверительных, договорах — по свободно-му заявлению любого из участников (ст. 977 ГК). Правовые последствия таких действий участника договора различны: наряду с изменением (прекращением) договора может также возникать обязанность возмещения убытков или проведения между контрагентами соответствующих расчетов. Правила по этому вопросу содержатся в нормах ГК об отдельных договорах.

Случаи прекращения обязательств, названные в гл. 26 ГК, также не требуют обращения в суд, но их правовые последствия более разнообразны и зависят от оснований прекращения договора. Иногда это только прекращение договора (при отступном — ст. 409, совпадении в одном лице должника и кредитора — ст. 413, прощении долга — ст. 415), в других ситуациях возможно возникновение между сторонами новых правоотношений (при новации — ст. 414).

Предусмотренные законом случаи одностороннего отказа от исполнения договора довольно многочисленны и ввиду их особенностей должны рассматриваться применительно к отдельным видам договоров. Порядок прекращения договора в силу наличия общих оснований прекращения обязательств также имеет особенности и излагается в гл. 27 Учебника.

Изменение и расторжение договора следует также отличать от частичной и полной недействительности заключенного договора. Различия между этими двумя внешне близкими институтами весьма существенны и состоят как в разных основаниях изменения (расторжения) и недействительности договора, так и в разных их последствиях. Недействительность договора подчинена правилам о недействительности сделок, которые были рассмотрены в гл. 11 Учебника.

2. Случаи и порядок изменения и расторжения договора. Согласно общим началам гражданского права заключенные договоры должны быть надежными и строго выполняться. Поэтому ГК предусматривает в ст. 450, 451 исчерпывающий перечень случаев, в которых изменение и расторжение договора допускаются. Это возможно в силу соглашения сторон, при существенном нарушении договора

контрагентом, а также в иных случаях, предусмотренных ГК и другими законами.

В п. 2 ст. 451 ГК дано определение существенного нарушения договора: им признается нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Иногда ГК прямо называет существенными некоторые нарушения условий договора, например при поставках — это неоднократное несоблюдение сроков поставки и оплаты товаров, наличие недостатков по качеству, требующих значительного времени для их устранения (п. 2 ст. 523). Эта норма в порядке аналогии закона может быть использована при нарушении иных договоров. В других случаях при возникновении споров оценку допущенного нарушения как существенного должен давать суд.

В ГК названы также некоторые другие нарушения договорных обязательств, которые признаются достаточным основанием для права требовать расторжения договора. Такое право предоставляется арендатору и арендодателю (ст. 619, 620), заказчику в договоре подряда (п. 6 ст. 709), заказчику в договоре бытового подряда (п. 2 ст. 732), а также получателю ренты (п. 3 ст. 587).

При достижении между сторонами соглашения о модификации договора соглашение о его изменении и расторжении должно быть совершено в той же форме, что и ранее заключенный договор. При наличии спора, что практически бывает чаще, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд. Однако требование об изменении или расторжении договора может быть передано в суд только после получения от другой стороны отказа изменить (расторгнуть) договор или при неполучении от нее ответа в 30-дневный срок (п. 2 ст. 452 ГК).

3. Последствия изменения и расторжения договора. Такие последствия различны и зависят от основания пересмотра договора. Общее правило таково: при изменении договора обязательства сторон сохраняются в обновленном виде, а при его расторжении обязательства прекращаются. Кроме того, в ст. 453 ГК предусмотрены правила проведения между сторонами расчетов, необходимость которых при изменении и расторжении договоров обычно возникает.

Во-первых, стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими до момента изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон. Во-вторых, при существенном нарушении договора другая сторона

вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Запрет требовать, по общему правилу, ранее исполненного по договору до момента его изменения или расторжения обусловлен, очевидно, сложностью возникающих при этом взаимоотношений: исполненное по договору уже использовано и не существует. Однако нормами об отдельных договорах установлена обязанность возврата ранее полученного имущества в случае прекращения договора, например аренды (ст. 622 ГК). При прекращении договора подряда до сдачи-приемки работ заказчик вправе требовать передачи ему незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных им затрат (ст. 729 ГК). Аналогичное правило было бы обоснованно и при прекращении договора поставки.

4. Существенное изменение обстоятельств. Особым основанием изменения и расторжения договора является ситуация, которую ст. 451 ГК именует существенным изменением обстоятельств. Чаще всего существенные изменения лежат в экономической сфере, и эта норма означает положительное отношение нового гражданского законодательства РФ к известной цивилистической концепции об экономической невозможности исполнения как особом основании для изменения договора¹.

Такое решение является важной новеллой, ибо ранее действовавшее законодательство СССР, практика его применения и доктрина исходили из того, что при плановом хозяйстве экономических колебаний, влияющих на судьбу договора, быть не должно. В условиях перехода к рынку потребовалось более гибкое решение, учитывающее серьезные колебания рыночной конъюнктуры, что неизбежно требует соответствующей корректировки ранее заключенных договоров.

Существенное изменение обстоятельств, влияющее на судьбу договора, может быть связано не только с экономической сферой, но и, например, с изданием государственными органами актов запретительного характера, а также с существенным изменением законодательства, воздействующего на права и обязанности участников ранее заключенного договора.

Однако изменение или расторжение договора вследствие существенного изменения обстоятельств возможны лишь при наличии

¹ О становлении этой концепции см. Агарков М.М. К вопросу о договорной ответственности // Вопросы советского гражданского права. М.-Л., 1945. С. 134 и след.

перечисленных в п. 2 ст. 451 ГК условий, включающих четыре требования: а) при заключении договора стороны не предполагали существенного изменения обстоятельств; б) их причины заинтересованная сторона не могла преодолеть; в) оставление договора в прежнем виде влекло бы для заинтересованной стороны значительный ущерб; г) заинтересованная сторона не должна нести риск изменения обстоятельств.

Бремя доказывания наличия названных условий лежит на заинтересованной стороне, требующей изменения или расторжения договора, что сделать непросто. Поэтому данный институт на практике, даже в условиях изменчивой рыночной конъюнктуры Российской Федерации, едва ли получит широкое применение. Судебные решения высших судебных инстанций по данному вопросу отсутствуют.

Кроме того, в случаях существенного изменения обстоятельств закон ограничивает возможность корректировки договора и отдает предпочтение его расторжению. Это следует из текста п. 4 ст. 451 ГК, согласно которому изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях: когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия такого решения, исходя из необходимости справедливо распределить между сторонами расходы, понесенные ими в связи с исполнением этого договора (п. 3 ст. 451 ГК). Возмещение иных понесенных потерь в этом случае не предусматривается.

ГЛАВА 23. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Механизм исполнения обязательств

1. Понятие и значение исполнения обязательств. Исполнение обязательства есть совершение должником того действия, которое предусмотрено условиями обязательства и которое другой участник — кредитор вправе требовать от должника. Это поставка товаров, выполнение разного рода работ и услуг, перевозка грузов и пассажиров и т.д. Исполнение обязательств свидетельствует о нормальном функционировании рыночных отношений и удовлетворении разнообразных потребностей государства, его граждан и организаций.

Обязанности должника выполнить определенные действия во многих обязательствах сопутствует его обязанность воздерживаться от некоторых действий. В крупные сделки может включаться условие о неразглашении их условий (конфиденциальности); перевозчик и хранитель не вправе использовать переданное им имущество; деятельность представителя может быть ограничена определенными территориальными рамками и т.д.

Исполнение большинства обязательств (кроме бытовых и денежных) по общему правилу включает совокупность разнообразных фактических и юридических действий, причем в их осуществлении участвует не только должник, но и кредитор. Для поставки товара необходимо получить от покупателя технические требования к товару, отгрузочные и платежные реквизиты, транспорт нередко обеспечивает покупатель, а сдача-приемка товара производится обеими сторонами. Еще более широким является взаимодействие сторон при исполнении договора строительного подряда, когда, по терминологии ст. 750 ГК, стороны сотрудничают. К исполнению обязательств часто привлекаются третьи лица (субпоставщики, субподрядчики).

Надлежащее исполнение обязательств — важнейшее условие нормального функционирования рыночного механизма, отдельные звенья которого между собой тесно связаны и взаимозависимы. Непоставка товара (комплектующих частей, топлива и т.д.), их неоплата, утрата груза при перевозке и т.д. вызывают сбои в цепочке производственно-хозяйственных связей между предпринимателями и влекут для них значительные убытки. Ненадлежащее исполнение обязательств перед гражданами серьезно нарушает условия их нормальной жизни. Для предотвращения таких нежелательных хозяйственных и правовых ситуаций гражданское законодательство устанавливает ряд общих требований к исполнению обязательств.

2. Общие требования к исполнению обязательств. В качестве исходного общего начала в данной области гражданское законодательство устанавливает, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота и иными обычно предъявляемыми требованиями.

Это правило ст. 309 ГК сформулировано в общей форме, однако дает необходимые правовые рамки и ориентиры для норм законодательства об отдельных видах обязательств, а также позволяет разрешать спорные вопросы, возникающие между участниками обязательства при его исполнении. Исполнение обязательств всегда должно быть надлежащим с точки зрения общепринятых правил имущественного оборота.

Следующим общим требованием к исполнению обязательств, вытекающим из принципа надлежащего исполнения, является правило о необходимости исполнения обязательства в натуре, или реального исполнения. Кредитор по обязательству должен получить именно то, что ему необходимо и было предусмотрено установленным обязательством с его участием.

Принцип реального исполнения имел особую значимость в условиях ранее существовавшей в нашей стране плановой системы управления экономикой, когда отсутствовал свободный рынок товаров и услуг и для их получения было необходимо наличие соответствующего решения планирующих органов в виде фонда или лимита. Ввиду важности принципа реального исполнения он был предметом обширной литературы¹.

В условиях рынка принцип реального исполнения продолжает сохранять свое значение. Если поставщиком заказан транспорт под перевозку товаров, он должен быть подан перевозчиком, и поставщик не может быть поставлен в положение, когда он получает денежную компенсацию от неисправного перевозчика, но вынужден искать другой способ транспортировки для исполнения своих обязательств перед покупателем. Гражданин-потребитель также желает получить необходимый и понравившийся ему товар, а не его заменитель.

Однако в условиях рыночных отношений сфера действия принципа реального исполнения может быть ослаблена, и по общему правилу она ныне ограничена случаями ненадлежащего исполнения. Это выражено в п. 1 ст. 396 ГК, согласно которому уплата неустойки

¹ См., например: Краснов Н.А. Принцип реального исполнения договорных обязательств. М., 1959; Толстой В.С. Исполнение обязательств. М., 1973.

и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от его исполнения в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

Такое иное решение предусмотрено законом для ряда важных договорных обязательств. Например, при ненадлежащем исполнении договора перевозки груза и договора хранения перевозчик и хранитель уплачивают соответствующее денежное возмещение, поскольку исполнить свое обязательство в натуре они практически не могут.

Иначе решается вопрос при полном неисполнении обязательства (п. 2 ст. 396 ГК). В этих случаях возмещение убытков и уплата неустойки по общему правилу освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. Таким образом, при полном неисполнении обязательства принцип реального исполнения обычно не действует. Кредитор, которому возмещаются понесенные им убытки, имеет возможность найти нового контрагента, что при наличии свободного рынка товаров и услуг является более целесообразным и простым правовым решением.

Наконец, важным общим требованием к исполнению обязательств является правило, в силу которого недопустим односторонний отказ от исполнения обязательств. Это правило сформулировано в ст. 310 ГК следующим образом: «Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства».

Приведенная норма проводит практически важное различие между обязательствами, связанными с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и другими обязательствами, в том числе бытового и личного характера. В первом случае односторонний отказ от исполнения обязательства может быть предусмотрен как законом, так и договором, если иное не вытекает из его существа. Во втором случае односторонний отказ допустим только в силу предписаний закона и, следовательно, к исполнению предъявляются более строгие требования.

Новый ГК не воспринял ранее действовавшую норму, которая требовала от участников договора исполнять свои обязанности наиболее

экономичным образом и оказывать другой стороне все возможное содействие в исполнении ею своих обязанностей (ч. 2 ст. 168 ГК 1964). Однако для практики имущественных отношений эта проблема сохраняет свою значимость и получила отражение в ряде норм действующего ГК.

В силу ст. 750 ГК, названной «Сотрудничество сторон в договоре строительного подряда», обе стороны обязаны принимать все зависящие от них разумные меры по устранению препятствий к надлежащему исполнению работ. Ряд практически важных обязанностей возлагается нормами ГК на носителя права — кредитора — в договорах поставки (п. 2 ст. 484) и аренды (п. 2 ст. 616). В силу п. 1 ст. 404 ГК, если кредитор не принял разумных мер к уменьшению размера причиняемого ему должником убытка, суд вправе уменьшить размер ответственности должника. В этих нормах проявляются характерные для гражданского права связь и взаимозависимость прав и обязанностей участников обязательственных правоотношений в ходе их исполнения.

§ 2. Субъекты исполнения обязательств

1. Общие правила. Исполнение является обязанностью той стороны, которая вступила в обязательство как должник и в этом качестве в нем названа. Более того, если исполнение обязательства связано с личностью определенного должника, что бывает довольно часто (заказ выдан зарекомендовавшей себя специализированной фирме, костюм заказан известному портному, на концерт приглашен популярный артист и т.д.), только должнику надлежит исполнять обязательство и кредитор вправе отказаться принимать исполнение от иных лиц.

Однако это общее правило знает много исключений, обусловленных процессами специализации, технической сложностью исполнения многих обязательств и развитием института посреднических услуг, который является неизбежным спутником рынка и ускоряет ход исполнения.

Согласно п. 1 ст. 313 ГК исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом. Исполнение перелагается на третьих лиц посредством привлечения субпоставщиков и субподрядчиков, за действия которых при исполнении обязательства отвечает должник.

Аналогичным образом должен решаться вопрос о другом участнике обязательства — кредиторе. Он также сторона в обязательстве, и обязательство должно быть исполнено именно ему. Согласно ст. 312 ГК, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства, должник вправе потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования.

Уполномоченным лицом кредитора, принимающим исполнение, обычно является его контрагент по договору. Такое лицо может быть названо уже в первоначальном обязательстве, но может быть определено и на последующих стадиях исполнения путем соответствующего извещения должника. Разумеется, кредитор несет ответственность за действия такого уполномоченного им лица.

2. Исполнение при множественности лиц в обязательстве.

В некоторых обязательствах на стороне должника и кредитора могут выступать несколько субъектов гражданского права. Такие ситуации имеют место как в договорных обязательствах (наличие нескольких поставщиков), так и при возникновении внедоговорных обязательств (совместное причинение вреда вследствие дорожных происшествий).

В такого рода случаях порядок исполнения обязательства усложняется, ибо необходимо определить, кто из содолжников и в какой степени обязан к исполнению. ГК посвящает этому вопросу ряд статей (ст. 321-325), проводя различие между долевыми и солидарными обязательствами.

В долевом обязательстве должники обязаны исполнять в равных долях, поскольку из норм законодательства или условий обязательства не вытекает иное. При солидарности должников каждый из них вправе исполнять обязательство полностью с последующим проведением расчетов между содолжниками.

При наличии в обязательстве нескольких кредиторов каждый из них может предъявить к должнику требование в полном объеме, а до предъявления такого требования должник вправе исполнять обязательство любому из кредиторов по своему усмотрению. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними.

Особая правовая ситуация складывается при осуществлении перевозок грузов и пассажиров в прямом сообщении, когда транспортировку последовательно осуществляют несколько транспортных

организаций. Особенность таких обязательств состоит в том, что они исполняются несколькими содолжниками, однако требование об исполнении при просрочке или несохранности груза в силу норм транспортных уставов и кодексов может предъявляться только одному из должников: по общему правилу, перевозчику места назначения.

Обязательство может предусматривать условие об исполнении его должником в пользу третьего лица, которое к возникновению обязательства не причастно, однако наделяется правом требовать его исполнения от должника. Примером являются договор перевозки груза, когда доставленный груз выдается третьему лицу — грузополучателю, а также страхование в пользу третьего лица (выгодоприобретателя). Если третье лицо свое право не использовало, кредитор может воспользоваться этим правом и требовать исполнения (ст. 430 ГК).

§ 3. Предмет и способы исполнения обязательств

1. Предмет исполнения. Как уже указывалось в § 1 настоящей главы, предметом обязательства могут быть и различные виды имущества, и разнообразные по своему содержанию действия должника. Возможно их сочетание, например продажа строения с обязательством завершить его перестройку или отделку уже после перехода строения в собственность покупателя.

Предмет обязательства должен быть в нем ясно обозначен или быть определяемым на основании содержащихся в обязательстве критериев. Он является существенным условием, без которого обязательство не возникает, ибо при неясности предмета обязательства оно не может быть исполнено.

Существуют обязательства, допускающие несколько предметов исполнения. Это может быть выражено как общей формулой (возврат займа в конвертируемой валюте), так и обозначением в обязательстве конкретных характеристик предметов исполнения (платеж наличными, чеком или посредством выдачи векселя). Такие обязательства именуются альтернативными.

Наличие двух и более предметов исполнения следует отличать от ассортимента поставляемого товара, когда различия по размеру, цвету, фасону и т.д. проводятся в рамках однородного поставляемого товара. В этих случаях предусмотрены особые правила исполнения и их последствия (ст. 467, 468 ГК).

В альтернативном обязательстве право выбора предмета исполнения принадлежит должнику (ст. 320 ГК). Однако в некоторых практически важных альтернативных обязательствах право выбора

предоставлено кредитору. При ненадлежащем исполнении договоров купли-продажи и подряда кредитору предоставляется ряд правомочий (снижение цены, устранение недостатков, возмещение собственных расходов по их устранению) и он вправе выбирать между ними.

По общему правилу должник не может заменять или изменять предмет обязательства, даже если это ведет к повышению качества исполнения. Такая замена возможна только по соглашению сторон.

При поставке больших партий массовых товаров (зерна, леса, топлива) и крупного оборудования в договорах могут предусматриваться допуски по количеству и весу поставляемых товаров, обычно в пределах до 5% от общего названного в договоре количества (веса). Применительно к количеству товара это может облегчать его последующую отгрузку и транспортировку.

Изложенные правила о предмете исполнения обязательства и его замене должны применяться также к тем случаям, когда предметом обязательства является не передача имущества, а выполнение работы или оказание услуги. Однако в обязательствах этой группы предмет исполнения обычно один и четко определяется сторонами.

2. Способы исполнения обязательств. Ввиду разнообразия обязательств по содержанию и целям способы их исполнения различны и оговариваются в условиях обязательств и заключаемых договорах. Эти различия обусловлены в первую очередь производственно-хозяйственной стороной исполнения. Ведение строительных работ отличается от поставки товара или осуществления перевозок грузов. Однако различия в способах исполнения нередко имеют общий юридический аспект и требуют соответствующего правового регулирования.

Прежде всего возникает вопрос о допустимости исполнения по частям, что иногда выгодно должнику, но обычно не устраивает кредитора. В ГК этот вопрос решается следующим образом: кредитор вправе не принимать исполнение по частям, если иное не предусмотрено законодательством, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства (ст. 311). Таким образом, исполнение по частям, как правило, не разрешено, но допускается, а в отдельных случаях и неизбежно, например при поставках особо крупных технологических линий.

Для предпринимательских отношений важное значение имеет способ доставки поставляемых товаров, который влияет на сроки его получения, цену товара, а также необходимость страхования

груза в пути. Обычно вид транспорта оговаривается в обязательстве, а в иных случаях определяется должником с учетом предмета исполнения и сложившихся у него транспортных связей. Самое распространенное средство доставки имущества — железнодорожный транспорт.

Когда предметом обязательства являются деньги или ценные бумаги, они могут быть внесены должником в депозит нотариуса или суда, если обязательство нельзя исполнить ввиду отсутствия кредитора, его недееспособности, уклонения от принятия исполнения, а также наличия спора по поводу личности самого кредитора, например при реорганизации юридических лиц. О внесенных должником средствах нотариус или суд извещает кредитора (ст. 327 ГК).

§ 4. Исполнение денежных обязательств. Инфляция

1. Особенности денежных обязательств. Для обязательств, предметом которых являются денежные платежи, необходимо введение специальных правил исполнения, учитывающих платежные функции денег, использование иностранных валют и технику денежных расчетов. Помимо ГК эти вопросы решаются валютным законодательством, правилами и инструкциями Центрального банка РФ.

Согласно ст. 317 ГК денежные обязательства должны быть выражены и соответственно исполняться в национальной валюте — рублях. Возможно определение платежа в рублях в сумме, эквивалентной сумме в иностранной валюте или условных денежных единицах, с исчислением ее по официальному курсу валют на день платежа. Эта норма ГК может применяться для снижения рисков от инфляции, однако в условиях существенных колебаний валютных курсов применение такого расчетного механизма надежных гарантий не создает.

Условной денежной единицей, используемой российским законодательством и международными договорами, в которых участвует Российская Федерация, являются специальные права заимствования (СПЗ) — расчетная единица Международного валютного фонда, определенная на базе среднего курса основных наиболее твердых национальных валют. Курс СПЗ в отношении национальной валюты периодически публикуется Центральным банком РФ.

Расчеты на территории Российской Федерации в иностранной валюте согласно п. 2 ст. 140 ГК определяются законом или в установленном им порядке, инструкциями Центрального банка РФ. Круг

разрешенных платежей в иностранной валюте определен ст. 9 **Закона о валютном регулировании**.

Применительно к исполнению денежных обязательств прежде всего должен быть решен вопрос о возможности проведения между сторонами наличных и безналичных расчетов. Граждане обычно рассчитываются наличными. Для отношений предпринимателей законодательство и банковская практика отдают предпочтение безналичным расчетам, поскольку они ускоряют денежный оборот, технически проще и могут контролироваться Центральным банком РФ. Для юридических лиц устанавливается предел допускаемых расчетов наличными, который в настоящее время составляет 60 тыс. руб.

Что касается сроков и порядка безналичных расчетов, то они определяются участниками обязательств; возможны выдача аванса, предоплата, периодические платежи. Сами расчеты производятся согласно правилам, установленным Центральным банком РФ.

Ввиду массовости и периодичности расчетов в сфере предпринимательства установлены также правила об очередности погашения требований по денежным обязательствам. Сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашает прежде всего издержки кредитора по получению исполнения, затем — проценты, а в оставшейся части — основную сумму долга (ст. 319 ГК).

2. Правовое значение инфляции. Современным рыночным отношениям, как показывает опыт многих десятилетий, сопутствует инфляция, т.е. постепенное удорожание стоимости жизни и соответственно удешевление реальной стоимости национальной валюты, являющейся законным платежным средством (ст. 140 ГК). Эти негативные процессы проявляются, несмотря на принимаемые Правительством РФ и Центральным банком РФ меры, и в России¹. Поэтому при исполнении обязательств возникает вопрос о необходимости учета реальной инфляции.

В ГК термин «инфляция» не используется, но содержится ряд норм, направленных на преодоление ее нежелательных последствий. Это прежде всего статьи, связывающие платежи с МРОТ и предусматривающие их пропорциональное увеличение при его росте (ст. 318, 590, 597 ГК). Ссылки на МРОТ содержатся и в ряде других законов, регулирующих отношения гражданского права.

¹ По официальным данным, общий уровень инфляции в Российской Федерации составил в 2004 г. 11,7% // РГ. 2005. 28 января, а на 1 июля 2005 г. — около 8%.

Однако Федеральным законом от 19 июня 2000 г. «О минимальном размере оплаты труда»¹ увеличение МРОТ было сохранено только для регулирования оплаты труда и размеров пособий по временной нетрудоспособности (ст. 3), а для исчисления платежей по гражданско-правовым обязательствам, установленным в зависимости от МРОТ, введено понятие базовой суммы, равной с 1 января 2001 г. 100 руб.

Такое решение нельзя считать удачным, ибо оно ведет к существенному снижению тех сумм, которые подлежат выплате в силу гражданско-правовых обязательств, определенных в МРОТ, и исключает их последующее увеличение, что противоречит ясному тексту названных выше статей ГК. Базовая сумма должна, как и МРОТ, периодически увеличиваться.

Более широкую формулировку, направленную на преодоление последствий инфляции, содержит п. 1 ст. 1091 ГК, согласно которому суммы выплачиваемого гражданам возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, при повышении стоимости жизни подлежат индексации. Проведение такой индексации предусмотрено рядом законов Российской Федерации о социальном страховании.

Что представляет собой инфляция как юридическая категория? При рассмотрении требований об учете инфляции Высший Арбитражный Суд РФ по ряду дел определял инфляцию как убытки². Такую правовую квалификацию надо считать ошибочной, ибо инфляция — это объективный экономический процесс, наступающий и при безупречном поведении участников обязательства. В решениях Верховного Суда РФ инфляция обоснованно характеризуется не как мера гражданско-правовой ответственности, а как потери в условиях нестабильности цен³.

Действие в Российской Федерации, как и в других странах, принципа денежного номинализма, четко выраженного в ст. 140 ГК (деньги обязательны к приему по их нарицательной стоимости), формально позволяет судебным органам отказывать в удовлетворении требований, принимающих в расчет инфляцию. Однако применительно к возмещению убытков ВАС РФ в своем письме от 10 сентября 1993 г. № С-13/ОП-276 признал обоснованность учета инфляции⁴. Верховный Суд РФ также выносил решения о присуждении платежей

¹ СЗ РФ. 2000. № 26. Ст. 2729.

² См.: Вестник ВАС РФ. 1997. № 10. С. 44; 1998. № 8. С. 49.

³ Бюллетень ВС РФ. 1999. № 10. С. 23.

⁴ Вестник ВАС РФ. 1993. № 11. С. 106.

по гражданско-правовым обязательствам с учетом инфляции¹. Такой подход отвечает требованиям разумности и справедливости.

В действующем гражданском законодательстве имеются нормы, которые позволяют учитывать реальные инфляционные процессы не только при взыскании убытков, но и при проведении между сторонами денежных расчетов.

Согласно ст. 709 ГК в договоре подряда может быть согласована приблизительная цена (смета), а при твердой цене в случае существенного возрастания стоимости материалов и оборудования и оказываемых подрядчику третьими лицами услуг он вправе требовать увеличения установленной цены. Эта общая норма применима в силу ст. 783 ГК к договорам возмездного оказания услуг.

Аналогичный подход выражен в ст. 183 АПК, согласно которой арбитражный суд первой инстанции, рассмотревший дело, производит по заявлению взыскателя индексацию, т.е. учет существующей инфляции, присужденных судом денежных сумм на день исполнения решения суда в случаях и размерах, которые предусмотрены федеральным законом или договором. Таким образом, действующее право учитывает существующие в стране инфляционные реалии.

Для учета инфляции необходимо правильное определение ее уровня применительно к конкретным гражданско-правовым отношениям. Обычно спорящие стороны исходят в своих расчетах из общего уровня инфляции по стране в целом или по соответствующему региону. Однако официальные годовые отчеты Росстата дают более дифференцированные сведения об уровне инфляции: применительно к отдельным секторам экономики и отраслям производства, причем с разбивкой по месяцам. Эти данные позволяют более точно учитывать влияние инфляции на обязательства.

§ 5. Срок исполнения обязательств

1. Значение и виды сроков. По общему правилу срок исполнения является необходимым условием обязательств всех видов, и он прямо предусматривается или может быть определен исходя из содержания обязательства. Лишь в некоторых обязательствах срок не фиксируется² или же определяется моментом востребования³.

¹ Бюллетень ВС РФ. 1993. № 11. С. 8.

² Например, при составлении сальдо взаимных расчетов и признании полученной претензии должник обычно не определяет срок погашения своего обязательства.

³ Так обстоит дело в договорах хранения и банковского счета.

Наступление срока по обязательству влечет важные правовые последствия. Исполненное в срок обязательство прекращается, и, напротив, несоблюдение срока означает наступление ответственности должника. В зависимости от срока исполнения исчисляются гарантийные сроки и сроки давности.

Обычно в обязательстве имеется один конечный срок его исполнения, однако возможно, а во многих случаях и целесообразно включение в договор промежуточных (частных) сроков и даже графиков исполнения (при поставках сложного оборудования и строительстве). При ведении строительных работ полезно определять срок их начала, это обязывает подрядчика и облегчает заказчику контроль за сроками выполнения работ, что он вправе делать.

2. Определение срока исполнения. Для отдельных обязательств сроки исполнения могут устанавливаться законодательством, например при перевозках грузов железнодорожным транспортом. Возможно установление срока в судебном решении. Однако в большинстве случаев сроки определяются самими участниками обязательства, поскольку должны учитываться их хозяйственные возможности и потребности.

Сами способы фиксации срока исполнения различны: они могут определяться календарной датой, или истечением периода времени (месяц, день, час), или указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Таким событием может быть, например, созревание урожая или открытие водной навигации, означающие наступление срока исполнения обязательств по поставке зерновых и фруктов и перевозке грузов.

Возможно определение в обязательстве срока до востребования. В этом случае согласно п. 2 ст. 314 ГК должник обязан исполнить обязательство в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором требования, если иное не вытекает из законодательства, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства. Это последнее имеет место при предъявлении требований владельцем счета в банке или лицом, сдавшим имущество на хранение, когда исполнение должно последовать немедленно.

Определение срока исполнения возможно в зависимости от времени совершения другой стороной возложенных на нее обязанностей. Например, поставка продукции будет производиться по истечении определенного времени с даты получения от покупателя комплектующих изделий или сообщения об открытии им аккредитива для оплаты товаров.

Определение срока исполнения в виде периода времени, что в договорной практике наиболее распространено, дает должнику право исполнить в последний день этого срока; это может создавать для кредитора значительные неудобства, особенно при получении крупных партий товара. Равномерное в течение срока исполнение, если такое требуется, должно быть специально оговорено сторонами в договоре.

Гражданскому праву известно понятие договора на срок или с жестким сроком¹, когда он имеет для сторон особо существенное значение. Согласно п. 2 ст. 457 ГК договор купли-продажи признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении этого срока покупатель утрачивает интерес к договору. Соответственно несоблюдение такого срока исполнения дает право отказаться от договора (ст. 405 ГК). Примером является соглашение о поставке живых елок в недельный срок до наступления Нового года.

Наконец, если срок исполнения обязательства вообще не определен и не может быть выведен исходя из обычаев делового оборота или существа обязательства, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства (п. 2 ст. 314 ГК). При этом должнику после заявления требования кредитора об исполнении дается, как и в обязательстве до востребования, 7-дневный срок, позволяющий надлежащим образом подготовить и осуществить исполнение.

3. Возможность досрочного исполнения. Обычно такое исполнение для кредитора желательно, и ГК признает за должником право исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства либо не вытекает из его существа. Примером, когда досрочное исполнение недопустимо, являются договоры на срок.

Однако для обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, установлено иное решение. Досрочное исполнение запрещено, однако допускается, если это предусмотрено законодательством или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства (ст. 315 ГК).

4. Встречное исполнение. Поскольку большинство обязательств, как уже указывалось, относятся к числу двусторонних и

¹ В немецком юридическом языке используется термин *Fixgeschäft*, получивший широкое распространение.

каждая из сторон выступает в них в качестве и должника и кредитора, для таких обязательств важное практическое значение имеют правила о встречном исполнении, установленные в п. 2 ст. 328 ГК.

Согласно этой норме в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе его приостановить либо отказаться от исполнения и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

Приведенные правила отражают баланс интересов в двустороннем договоре и призваны способствовать своевременному исполнению обязательств, а также дают дополнительное средство защиты при нарушении срока исполнения.

§ 6. Место исполнения обязательств

1. **Местом исполнения обязательства** является то место, где должник обязан передать кредитору имущество или совершить действия, составляющие предмет обязательства. Определение места исполнения важно во многих отношениях, и оно оказывает влияние на денежный платеж по возмездному обязательству (его цену).

Во-первых, в зависимости от места исполнения обязательства между его участниками распределяются расходы по перевозке и доставке передаваемого имущества, что в коммерческой практике обозначается термином *франко* (свободно). До места исполнения обязательства эти расходы несет должник, а в дальнейшем — кредитор. Такое распределение расходов по доставке соответственно отражается в цене имущества.

Во-вторых, если предметом обязательства является передача имущества в собственность, то в месте исполнения обязательства к кредитору (покупателю) переходит право собственности на имущество и, соответственно, риск его случайной гибели и повреждения.

В-третьих, место исполнения обязательства существенно для определения ответственности должника по обязательству. Передаваемое должником имущество, а также выполненные им работы по количеству, качеству и другим условиям должны отвечать требованиям

обязательства именно в месте его исполнения, и за последующие неблагоприятные изменения он в виде общего правила отвечать не будет.

ГК связывает с местом исполнения обязательства и некоторые другие практически важные правовые последствия. Так, в силу п. 3 ст. 393 ГК, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование не было удовлетворено добровольно, — в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков с учетом цен, существующих в день вынесения решения.

2. Определение места исполнения. В ГК имеются подробные правила об определении места исполнения обязательств, учитывающие особенности отдельных их видов. Согласно ст. 316 ГК, если место исполнения не определено законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено:

по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество — в месте нахождения имущества;

по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, — в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество — в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

по денежному обязательству — в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения в момент возникновения обязательства; если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника — в новом месте жительства или нахождения кредитора с отнесением на его счет расходов, связанных с переменой места исполнения;

по всем другим обязательствам — в месте жительства должника, а если им является юридическое лицо — в месте его нахождения, каковым обычно является место его государственной регистрации.

Как следует из текста ст. 316 ГК, приведенные нормы о месте исполнения обязательства являются диспозитивными и могут быть изменены по соглашению сторон в заключаемом ими договоре. Во многих случаях такие изменения целесообразны, особенно по обязательствам передать товар с его перевозкой, когда распространено условие об исполнении обязательства в месте нахождения покупателя.

Сомнительно, однако, что общее правило ст. 316 ГК о ее диспозитивности применимо к обязательству передать недвижимое имущество и место исполнения такого обязательства может быть привязано сторонами договора не к месту нахождения недвижимости, а иному (неясно, какому) месту. Такое отступление от естественного и разумного решения, даваемого в ст. 316 ГК, будет создавать юридические неясности и сложности.

§ 7. Удостоверение исполнения обязательств

Исполнение обязательства должником должно быть удостоверено с тем, чтобы в этом вопросе во взаимоотношениях сторон была ясность, а при возникновении споров у них имелись доказательства о произведенном исполнении и его качестве.

В ГК содержится правило, согласно которому кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку о полученном исполнении — полностью или в соответствующей части или вернуть ранее составленный долговой документ (п. 2 ст. 408 ГК). Эта норма имеет общее значение и применима ко всем случаям исполнения обязательств, если для них не предусмотрены специальные правила. В обязательствах предпринимателей обычно составляется акт принятия исполнения, подписываемый должником и кредитором.

ГЛАВА 24. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Способы обеспечения исполнения обязательств

1. **Понятие обеспечительных мер.** Гражданское законодательство обязывает должника надлежащим образом исполнять принятые обязательства и запрещает односторонний отказ от обязательства и одностороннее изменение его условий, кроме случаев, предусмотренных законом (ст. 309, 310 ГК). Нарушение обязательства влечет для должника необходимость возместить причиненные им убытки (ст. 15 ГК).

Однако на практике эти законодательные меры нередко оказываются недостаточными для защиты прав другой стороны — кредитора. Убытки должны быть подсчитаны и доказаны, а их взыскание требует соблюдения длительных судебных процедур и может оказаться безуспешным ввиду неплатежеспособности должника. Поэтому законодательством предусматриваются дополнительные правовые меры, призванные укреплять имущественный оборот и защищать интересы его участников.

Такие меры именуются способами обеспечения исполнения обязательств. Они действуют в двух направлениях: стимулируют должника к надлежащему исполнению и одновременно облегчают кредитору возмещение его имущественных потерь в случае неисполнения должником его обязательств. Общие правила о способах обеспечения исполнения обязательств изложены в гл. 29 ГК (ст. 329-381); они дополняются нормами о мерах обеспечения, которые содержатся в части второй ГК и других законах.

В ГК названо *шесть способов обеспечения исполнения обязательств*: неустойка, залог, удержание имущества, поручительство, банковская гарантия, задаток (п. 1 ст. 329). Этот перечень не является исчерпывающим: другие обеспечительные меры могут предусматриваться как законодательством, так и согласовываться сторонами в договоре.

Механизм обеспечительных мер не гарантирует кредитору безусловного исполнения обязательства, однако существенно облегчает возмещение его имущественных потерь в случае неисправности должника. Это достигается фиксацией суммы платежа, который должник уплачивает при нарушении обязательства (неустойка, задаток), выделением в натуре имущества, за счет которого будут возмещаться потери кредитора (залог, ипотека), и включением в обязательство третьих, достаточно надежных, лиц — поручителя или

гаранта, которые будут нести ответственность при неисправности должника по основному обязательству.

2. Особенности способов обеспечения исполнения обязательств.

Способам обеспечения исполнения обязательств присущи важные правовые особенности, вытекающие из природы этих мер.

Во-первых, способы обеспечения, в отличие от убытков, являющихся общей мерой имущественной ответственности, должны быть специально оговорены или в норме законодательства, или в условиях того обязательства, которое принимает на себя должник. Способы обеспечения — это дополнительная мера, повышающая надежность обязательства.

Во-вторых, способы обеспечения наделены правовым качеством, которое на юридическом языке именуется акцессорностью, т.е. следованием за обеспечиваемым обязательством. Недействительность основного обязательства по общему правилу влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, а при уступке права требования другому лицу к этому лицу переходят и сопутствующие обязательству обеспечительные меры¹.

С акцессорным характером обеспечительных мер связано и другое практически важное следствие. С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по неустойке, залогу, поручительству (ст. 207 ГК).

Наконец, в-третьих, способы обеспечения, если они не предусмотрены законодательством, должны под страхом их недействительности оговариваться в письменной, а иногда и в нотариальной форме (ипотека). Важность способов обеспечения требует их четкой фиксации, исключающей неясности при возникновении возможных споров. Исключением является широко применяемый в бытовых отношениях задаток, когда его выдача может подтверждаться письменными и иными доказательствами (кроме свидетельских показаний).

§ 2. Неустойка

1. Правовая природа неустойки. Неустойка является наиболее распространенным способом обеспечения обязательств, удобна для применения и предусматривается во всех договорах предпринимателей. В ст. 330 ГК неустойка характеризуется как определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан

¹ Исключением является банковская гарантия, которая представляет собой самостоятельное обязательство гаранта (см. об этом § 7 настоящей главы).

уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Неустойка может быть установлена в твердой сумме (например, 100 руб. за невысылку извещения о произведенной отгрузке поставляемого товара), в процентах к сумме неисполненного обязательства (например, 1% с суммы просроченного платежа), а также иметь форму повышенной оплаты поставленного товара или оказываемой услуги (например, взыскание с грузополучателей повышенной платы за хранение несвоевременно вывезенных грузов). При этом неустойка может начисляться или однократно, или за каждый день нарушения договора. В последнем случае ее принято ограничивать определенным максимумом, обычно 8-10% общей суммы нарушенного обязательства.

Наряду с термином «неустойка» в ГК и других актах гражданского законодательства употребляются два других термина: штраф и пеня. Штраф и пеня — это разновидности неустойки, к которым полностью применимы все нормы о ней. Термин «штраф» обычно употребляется в тех случаях, когда речь идет о неустойке в виде процента или в твердой сумме, взыскиваемых однократно. Напротив, термин «пеня» принят в отношении неустойки, которая исчисляется в виде процента к сумме неисполненного обязательства и взыскивается за каждый день его нарушения или в течение определенного периода времени.

Часто применение неустойки объясняется тем, что она способна обеспечивать исполнение широкого круга обязательств и практически очень удобна. Размер неустойки может дифференцироваться с учетом значения обеспечиваемого обязательства и величины возможных убытков от его неисполнения. Несложным является и порядок истребования неустойки. В отличие от убытков, когда необходимо доказать размер понесенного ущерба и принятие мер для его уменьшения, для взыскания неустойки достаточно подтвердить факт наличия обязательства и его нарушение должником.

Правовое назначение неустойки как меры обеспечения и гражданско-правовой ответственности оценивается в литературе по-разному. Одни авторы склонны считать ее ответственностью в форме штрафа (наказания), стимулирующего исполнение, другие рассматривают неустойку как заранее оцененный убыток, взыскание которого облегчается. В действительности неустойка, и в этом ее правовые преимущества, сочетает в себя оба названные качества: если нарушение не влечет для кредитора убытки, неустойка выступает как штрафная мера, а при наличии убытков неустойка выполняет

компенсационную функцию. В тех случаях, когда неустойка взыскивается сверх причиненных убытков (см. об этом далее), она носит характер штрафной (стимулирующей) меры.

Неустойку, когда она имеет форму непрерывно текущей пени, следует отличать от внешне схожего с ней процента. Процент в большинстве экономических и юридических публикаций признается не ответственностью, а платой за пользование чужими денежными средствами. Однако ГК говорит о процентах при неплатеже в главе об ответственности (ст. 395), и высшие судебные инстанции признают в этих случаях процент формой ответственности, применяя к нему правила о неустойке, и только проценты в договорах займа и кредита считаются платой за пользование денежными средствами¹.

2. Виды неустойки. Неустойки как обеспечительная меры разнообразны, и их можно классифицировать по различным признакам. По основанию возникновения следует различать законную и договорную неустойки.

Законная неустойка предусматривается нормами закона, ее размер может быть по соглашению сторон увеличен, но не уменьшен (п. 2 ст. 332 ГК). ГК не содержит норм о размерах законной неустойки; такая неустойка предусмотрена многими законами (транспортными кодексами и уставами, **Законом о защите прав потребителей** и др.), которые чаще именуют ее пеней (штрафом) и определяют ее размер или в твердой сумме, или в процентах от нарушенного обязательства. Возможно также установление неустойки в определенном соотношении с МРОТ (в транспортных уставах и кодексах).

Применительно к особо значимым обязательствам размер законной неустойки, взыскиваемой при их несоблюдении, может быть достаточно высоким. Так, за просрочку поставки материальных ценностей в государственный резерв поставщик уплачивает неустойку в размере 50% их стоимости (ст. 16 Федерального закона от 29 декабря 1994 г. «О государственном материальном резерве»²).

Судебная коллегия по гражданским делам в одном из своих решений 1999 г. со ссылкой на п. 2 ст. 3 ГК разъяснила, что по смыслу норм ГК законная неустойка может устанавливаться только федеральным законом и норма о неустойке, предусмотренная актом

¹ См. пп. 4 и 7 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 11.

² СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 3.

министерства, должна считаться недействительной¹. Этот вывод основан на строгом толковании ст. 329 и 332 ГК, однако создает значительные правоприменительные трудности, поскольку в ряде постановлений Правительства РФ последних лет предусматривается неустойка при нарушении обязательств. По-видимому, нет оснований лишать Президента РФ и Правительство РФ права вводить законную неустойку, и нормам ГК о законной неустойке следовало бы давать более широкое толкование, как это делалось применительно к ранее действовавшему аналогичному по редакции тексту ГК.

Договорная неустойка, в отличие от законной, свободно определяется сторонами в заключаемом ими договоре, причем они указывают ее размер и порядок исчисления. Обычно неустойка устанавливается в процентах от соответствующего обязательства. При наиболее типичном нарушении — просрочке исполнения — максимальный размер неустойки принято определять в пределах 10% суммы просроченного обязательства.

Другая классификация неустоек основывается на соотношении неустойки с убытками, требование о взыскании которых при нарушении обязательства может быть заявлено кредитором одновременно с требованием о неустойке. По этому основанию ст. 394 ГК различает четыре вида неустоек: зачетная, исключительная, штрафная и альтернативная.

Зачетная неустойка означает, что убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой. Это общее правило, поскольку иное не установлено законом и договором, и такое решение является разумным и справедливым, ибо причиненные убытки должны возмещаться, по возможности, полностью.

Исключительная неустойка соответствует своему наименованию, и в этом случае взыскание убытков исключается. Такая неустойка упрощает расчеты между участниками обязательства и может устанавливаться законами, например транспортными уставами и кодексами, а также договором.

При *штрафной неустойке*, напротив, взыскание убытков допускается, причем они могут взыскиваться в полной сумме сверх неустойки. Такая неустойка предусматривается при особо серьезных нарушениях обязательств.

Наконец, *альтернативная неустойка* дает кредитору право выбора: он может требовать либо неустойку, либо возмещения убытков,

¹ Бюллетень ВС РФ. 2000. № 10. С. 10.

однако в этом втором случае убытки должны быть доказаны. В законодательстве и договорах такая неустойка используется крайне редко.

В литературе высказывается мнение о том, что штрафная неустойка является в современных условиях аномальным явлением и от нее следует отказаться¹. Однако многие федеральные законы последних лет, и прежде всего **Закон о защите прав потребителей** (ст. 13), предусматривают штрафную неустойку, и ее применение при серьезных нарушениях представляется разумным, ибо стимулирует надлежащее исполнение обязательств.

3. Взыскание неустойки. Неустойка является одним из видов гражданско-правовой ответственности и подчинена общим правилам о применении такой ответственности.

Это прежде всего означает, что неустойку можно требовать только при нарушении должником возложенного на него обязательства, за которое должник отвечает. Однако требовать неустойку можно независимо от того, повлекло ли такое нарушение имущественные потери кредитора, причем вина должника предполагается. Должник, в свою очередь, вправе доказывать, что он не отвечает за допущенное нарушение и, следовательно, не обязан платить неустойку.

Должник может также ссылаться на наличие вины кредитора (ст. 404 ГК), требующего уплаты неустойки, и по этому основанию просить суд об уменьшении его ответственности (подробно см. § 5 гл. 26 Учебника). Кроме того, размер взыскиваемой неустойки в соответствии со ст. 333 ГК может быть уменьшен судом, если неустойка, как сказано в законе, явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства.

В информационном письме Президиума ВАС РФ от 14 июля 1997 г. № 17 содержатся выводы по применению ст. 333 ГК². Применить ее арбитражный суд вправе независимо от того, заявлялось ли ходатайство об этом ответчиком. Основанием для снижения размера неустойки может быть только явная ее несоразмерность последствиям нарушения обязательства. Увеличение по соглашению сторон размера законной неустойки само по себе не может быть основанием для уменьшения суммы неустойки в соответствии со ст. 333 ГК.

В отношении взыскания неустойки действует общий 3-летний срок исковой давности, предусмотренный ст. 196 ГК. Однако если неустойка взыскивается в рамках договора, для которого законом установлен сокращенный срок давности, надлежит руководствоваться

¹ Яковлев В. Ф. Россия: экономика, гражданское право. М., 2000. С. 103.

² Вестник ВАС РФ. 1997. № 9. С. 75-80.

такими сокращенными сроками. Например, по требованиям, вытекающим из договора перевозки груза, срок исковой давности составляет один год (п. 3 ст. 797 ГК), который действует и в отношении неустойки.

На практике возникает вопрос о применении исковой давности в тех случаях, когда неустойка определена в договоре как непрерывно текущая ежедневная пеня без указания ее максимальной суммы. В этих ситуациях надо исходить из того, что начисление непрерывно текущей пени прекращается с истечением срока давности по основному обязательству, что в силу акцессорности неустойки влечет прекращение самого обязательства об уплате неустойки. Возможно также обращение к правилу ст. 333 ГК о снижении непрерывно текущей пени в силу ее чрезмерности.

§ 3. Залог имущества

1. Обеспечительные свойства залога. Залог, наряду с неустойкой, относится к числу практически удобных и часто используемых способов обеспечения. Залог пригоден для обеспечения исполнения обязательств многих видов, в том числе внедоговорных, а предмет залога может быть различное имущество — и движимое, и недвижимое, а также имущественные права требования (ст. 336 ГК).

Ввиду важности и распространенности залога в 1992 г. был принят специальный **Закон о залоге**; после вступления в силу ГК он отменен не был и его положения необходимо учитывать при наличии пробелов в нормах ГК о залоге. ВАС РФ издал информационное письмо от 15 января 1998 г. № 26 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о залоге»¹.

В зависимости от предмета и механизма залога он имеет ряд разновидностей. Важнейшим является залог недвижимого имущества, который именуется ипотекой и регламентируется специальным **Законом об ипотеке**. Ипотеке присущи значительные правовые особенности, и она рассматривается после изложения общих правил о залоге (§ 4 настоящей главы).

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) получает право при неисполнении должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами

¹ Вестник ВАС РФ. 1998. № 3.

лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя). Залогодателем, как правило, является должник по обеспечиваемому обязательству, однако им может быть также третье лицо, действующее в интересах должника.

Преимущества залога как обеспечительной меры состоят в выделении должником-залогодателем имущества, по стоимости соответствующего значению обеспечиваемого обязательства. Наличие такого имущества должно давать кредитору-залогодержателю реальные возможности для удовлетворения его требований в случае нарушения обязательства должником, притом преимущественно перед требованиями других кредиторов. Условие о неустойке такой надежности не создает, ибо должник может оказаться неплатежеспособным или вообще прекратить свое существование. Закон допускает установление залога также в отношении вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретает в будущем (п. 6 ст. 340 ГК).

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе имущественные права (требования), за исключением изъятого из оборота, неразрывно связанного с личностью кредитора (алименты, возмещение вреда, причиненного здоровью), и иных прав, уступка которых другому лицу законом запрещена. В законодательстве назван ряд таких объектов (лесные и земельные участки, объекты культуры, не относящиеся к бытовым изделиям золото и серебро и др.). Следует также учитывать положения ст. 446 ГПК, содержащей перечень имущества граждан-должников, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам судебных органов.

Права залогодержателя на вещь, являющуюся предметом залога, распространяются и на ее принадлежность, если иное не предусмотрено договором залога. Иначе решается вопрос в отношении плодов, продукции и доходов, полученных в результате использования заложенного имущества: они становятся предметом залога, если это предусмотрено договором залога.

Залогодатель должен быть собственником передаваемого в залог имущества или иметь на него право хозяйственного ведения (п. 2 ст. 335 ГК). Юридические лица, владеющие имуществом на праве оперативного управления (казенные предприятия), в качестве залогодателей могут выступать только после получения согласия собственника, а государственные учреждения всех видов, использующие имущество строго в соответствии с утвержденной сметой, залогодателями

вообще выступать не должны¹. Исключением является имущество, приобретенное в результате разрешенной им хозяйственной деятельности.

Неясности на практике вызывает возможность использования денежных средств в качестве предмета залога. Законодательство не содержит для этого каких-либо ограничений, и доктрина считает возможным такое использование денежных средств. Однако Президиум ВАС РФ в одном из своих постановлений пришел к выводу, что денежные средства не могут быть предметом залога ввиду невозможности их реализации².

Являющееся предметом залога имущество может быть передано (кроме заложенных прав) залогодержателю или третьему лицу (такой залог именуется залогом), но чаще остается во владении у залогодателя (твердый залог), поскольку передача имущества залогодержателю практически затруднительна и способна создавать для него ряд неудобств, а залогодатель желает продолжать пользоваться предметом залога. При залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, она должна быть передана залогодержателю или в депозит нотариуса, если договором залога не предусмотрено иное (п. 4 ст. 338 ГК).

Залог обычно возникает в результате заключенного договора, однако он может быть установлен и в силу предписаний закона. Ряд таких случаев предусмотрен в ГК: проданный в кредит товар до его оплаты покупателем находится в залоге у продавца в обеспечение его требований по оплате товара (п. 5 ст. 488), а при передаче под выплату ренты недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательств плательщика ренты получает право залога на это имущество (п. 1 ст. 587).

2. Договор о залоге и его условия. К форме и содержанию договора о залоге закон предъявляет строгие требования. Он должен быть совершен в письменной форме под страхом недействительности и включать условия о предмете залога и его оценке, существе, размере и сроке исполнения обеспечиваемого обязательства, а также о том, у какой из сторон будет находиться заложенное имущество. Таким образом, круг существенных условий договора залога шире, чем в других договорах; стороны вправе дополнить его иными условиями. Договор

¹ В силу **Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях** (ст. 18) такие юридические лица должны получать на залог согласие собственника.

² Вестник ВАС РФ. 1996. № 10. С. 68.

о залоге может быть составлен как самостоятельный документ или же быть включенным в основной договор в виде его соответствующего раздела (условий). В последнем случае, если залогодателем является третье лицо, договор должен быть подписан также этим лицом.

Договор о залоге недвижимого имущества должен быть зарегистрирован в органах государственной регистрации, а залог приравненных к недвижимости воздушных, морских судов, судов внутреннего водного плавания и космических объектов — в соответствующих специальных регистрах. В п. 2 ст. 40 **Закона о залоге** говорится об обязательной регистрации залога гражданских воздушных, морских, речных судов и других транспортных средств. Такая регистрация правилами, утвержденными соответствующими федеральными министерствами, ныне не предусматривается.

Для залога важно определить порядок содержания и обеспечение сохранности заложенного имущества. Лицо, у которого находится заложенное имущество, обязано принимать необходимые меры для обеспечения сохранности этого имущества, страховать его за счет залогодателя в полной стоимости от рисков утраты и повреждения, немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы его утраты или повреждения. Залогодатель и залогодержатель вправе проверять состояние заложенного имущества, находящегося у другой стороны.

Что касается пользования и распоряжения предметом залога, то залогодатель, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, вправе пользоваться предметом залога, в том числе извлекать из него плоды и доходы. Однако распоряжаться предметом залога (отчуждать его, передавать в аренду или пользование) залогодатель по общему правилу может только с согласия залогодержателя. При этом в случае перехода права собственности или хозяйственного ведения на предмет залога к другому лицу право залога сохраняет силу.

Когда предмет залога передан залогодержателю, он может пользоваться им лишь в случае, предусмотренном договором, и обязан регулярно представлять об этом отчет залогодателю. Распоряжаться предметом залога, например передавать его в аренду или в пользование, залогодержатель не вправе.

При утрате или повреждении заложенного имущества риск его случайной гибели или случайного повреждения несет залогодатель. Залогодержатель, которому был передан предмет залога, отвечает за его утрату и повреждение в соответствии с общими правилами

гражданского законодательства (см. гл. 26 Учебника). В случае гибели или повреждения предмета залога он может быть залогодателем восстановлен или заменен другим равноценным имуществом.

Допускается последующий залог, если он не запрещен предшествующими залоговыми договорами. К такому залогу применимы общие правила о залоге, которые были изложены выше, но требования последующих залогодержателей удовлетворяются после требований их предшественников.

Залог прекращается с прекращением обеспеченного залогом обязательства вследствие его исполнения, а также недействительности самого договора залога. В ст. 352 ГК названы и некоторые другие основания прекращения залога по требованию залогодателя, например при грубом нарушении залогодержателем его обязанностей по обеспечению сохранности предмета залога. О прекращении зарегистрированного залога должна быть сделана отметка в регистрирующем органе.

3. Реализация прав, вытекающих из залога. Это центральная проблема института залога, которая ставит три практически важных вопроса: 1) каков объем требований залогодержателя, обеспечиваемых залогом; 2) в каком порядке залогодержатель осуществляет свои требования; 3) какова очередность удовлетворения притязаний залогодержателя, если к залогодателю предъявляют требования также другие лица по иным основаниям. Рассмотрим нормы законодательства по этим трем вопросам:

1) залог, и в этом также одно из его преимуществ, обеспечивает кроме основного обязательства и дополнительные требования залогодержателя. Если иное не предусмотрено договором, залог обеспечивает основное требование на момент его удовлетворения, включая проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также расходы залогодержателя на содержание заложенной вещи и, наконец, расходы по взысканию (ст. 337 ГК). Разумеется, требования залогодержателя о возмещении убытков и расходов должны быть им доказаны, а залогодатель вправе выдвигать против них возражения;

2) удовлетворение требований за счет заложенного имущества, для чего необходима продажа предмета залога, должно обеспечивать защиту прав не только залогодержателя, но и залогодателя, а также третьих лиц, которые могут иметь правопритязания на предмет залога. Поэтому закон устанавливает ряд правил, создающих в этом вопросе баланс интересов.

В обращении взыскания на заложенное имущество может быть отказано, если нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества. В этом случае образовавшийся долг взыскивается залогодержателем за счет другого имущества залогодателя, без использования института залога.

Кроме того, по общему правилу требования залогодержателя удовлетворяются из стоимости заложенного имущества по решению суда. В отношении недвижимого имущества внесудебный порядок их удовлетворения допускается только на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя и залогодателя. Применительно к движимому имуществу взыскание также осуществляется по суду, но внесудебный порядок может быть предусмотрен в договоре о залоге, т.е. в простой письменной форме.

Однако в некоторых случаях судебный порядок взыскания является обязательным, а именно: если на заключение договора о залоге требовалось согласие (разрешение) другого лица¹; если предмет залога имеет значительную историческую, художественную или иную культурную ценность; если залогодатель отсутствует и место его нахождения неизвестно.

Наконец, сама реализация (продажа) предмета залога производится посредством публичных торгов, что должно вести к максимально высокой оценке реализуемого заложенного имущества. Передача предмета залога в собственность залогодателя, что иногда оговаривается в условиях залогового договора, законом исключена² и допускается только в случаях, когда повторные торги в отношении заложенного имущества оказались несостоявшимися;

3) вопрос об очередности удовлетворения требований, предъявленных к залогодателю, возникает в различных ситуациях: при ликвидации юридических лиц, их несостоятельности (банкротстве) с осуществлением конкурсных процедур, а также при проведении текущих расчетов по коммерческим операциям, когда заявляются требования нескольких кредиторов.

В ГК содержатся правила на этот счет, сформулированные применительно к несостоятельности индивидуального предпринимателя (ст. 25), ликвидации и несостоятельности юридических лиц (ст. 64,

¹ Такое согласие необходимо при залоге имущества, принадлежащего на праве хозяйственного ведения (п. 2 ст. 295 ГК) или оперативного управления (ст. 297 ГК).

² См. п. 46 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8.

п. 3 ст. 65). Эти правила аналогичны и относят требования залогодержателя к третьей очереди — после требований о возмещении вреда, причиненного здоровью, уплате алиментов и требований из трудовых договоров.

В Законе о банкротстве применительно к конкурсным процедурам предусматривается удовлетворение требований кредиторов, обеспеченных залогом, также в составе требований третьей очереди преимущественно перед иными кредиторами этой очереди (ст. 134, 138 Закона).

При проведении по коммерческим операциям текущих расчетов, не связанных с несостоятельностью или ликвидацией юридического лица, кредиторы также могут заявить должнику одновременно несколько требований, проистекающих из различных оснований. Требования, обеспеченные залогом, должны удовлетворяться в этих случаях за счет заложенного имущества в первую очередь, поскольку это вытекает из содержания залога, как он определен в п. 1 ст. 334 ГК.

При недостаточности вырученной от продажи предмета залога суммы для удовлетворения требований залогодержателя остаток задолженности истребуется им у залогодателя в общем порядке, т.е. в зависимости от времени возникновения требований, и в этой части залогодержатель каких-либо преимуществ не имеет.

4. Особые виды залога. Таковыми являются залог товаров в обороте, залог прав, залог вещей в ломбарде, а также залог морских судов. К ним применяются изложенные выше общие нормы о залоге, но установлены некоторые специальные правила, учитывающие особенности этих видов залога.

При *залоге товаров в обороте* его предметом являются оставляемые у залогодателя товары определенной в договоре залога общей стоимости, которые залогодатель вправе изменять по составу и натуральной форме, совершая коммерческие операции, но при условии, что общая стоимость товаров не становится меньше указанной в договоре залога (п. 1 ст. 357 ГК).

Залогодатель обязан вести книгу, в которую вносятся записи об условиях залога товаров и обо всех операциях, влекущих изменения состава и натуральной формы заложенных товаров, а залогодержатель вправе проверять действительное наличие заложенных в его пользу товаров. При нарушении залогодателем условий залога залогодержатель вправе путем наложения на заложенные товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушений. Порядок практического осуществления этой меры не определен, и его

использование может оказаться затруднительным. Поэтому полезно включать в договор залога условие об уплате залогодателем неустойки в случаях нарушения им требований к залогоу товаров в обороте.

Особенности *залога прав* урегулированы в разделе IV **Закона о залоге**, который предусматривает ряд специальных правил для такого рода операций, относящихся к порядку заключения этого договора и его последующего исполнения.

В договоре о залоге прав наряду с его существенными условиями, названными в ст. 339 ГК, должно быть указано лицо, которое по заложенному праву является должником в отношении залогодателя, причем этот последний обязан уведомить своего должника о состоявшемся залоге права.

После залога прав залогодатель не должен совершать уступку заложенного права и действий, влекущих прекращение этого права или уменьшение его стоимости, а также обязан принимать меры для защиты заложенного права от возможных посягательств третьих лиц. Если должник залогодателя по заложенному праву исполняет свое обязательство, все полученное залогодателем становится предметом залога, о чем он должен уведомить залогодержателя.

Закон о залоге предусматривает также особый правовой механизм защиты интересов залогодержателя права. При нарушении залогодателем его обязанностей залогодержатель может требовать в суде перевода на себя заложенного права (ст. 57 Закона). Этот механизм допустимо использовать и в случае неисполнения основного обязательства, обеспеченного залогом права.

Залог в ломбарде имеет ту особенность, что его предметом является движимое имущество личного потребления, залогодателем всегда выступает гражданин, а залогодержателем — специализированные организации — ломбарды, имеющие на это лицензию (п. 1 ст. 358 ГК). Ломбардные операции обычно связаны с предоставлением гражданам краткосрочного денежного кредита¹.

Закладываемые вещи всегда передаются ломбарду, который обязан их страховать и не вправе ими пользоваться и распоряжаться. Ломбард несет ответственность за сохранность принятых в залог вещей, если не докажет, что они были утрачены (повреждены) вследствие непреодолимой силы.

При невозвращении в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом, ломбард вправе на основании исполнительный

¹ Ломбарды принимают также ценные вещи граждан на хранение, когда заключается договор хранения.

надписи нотариуса по истечении месячного срока продать это имущество в порядке, установленном общими нормами о залоге (ст. 350 ГК), т.е. с публичных торгов. После этого требования ломбарда к залогодателю погашаются, даже если вырученная сумма оказалась менее суммы предоставленного кредита.

Залог морских судов получил краткую регламентацию в **КТМ**, нормы которого учитывают наличие международных договоров в этой области (ст. 367-387). Основными особенностями такого залога являются определение круга требований, которые обеспечиваются залогом и включают требования к судовладельцу по разным основаниям (ст. 367 **КТМ**), а также правило о том, что залог прекращается по истечении одного года со дня возникновения обеспеченных им требований (п. 1 ст. 371 **КТМ**).

§ 4. Ипотека

1. Понятие ипотеки. Ипотека является видом залога, получившим заметное распространение в современном имущественном обороте. Она используется при предоставлении крупных кредитов, а также приобретении жилья с рассрочкой платежа. Предмет ипотеки — недвижимое имущество, которому присущи правовые особенности. Это требует создания специальных правил, определяющих порядок оформления ипотеки и процедуру ее реализации, если обеспеченное ипотекой обязательство не будет исполнено.

Необходимость принятия специального закона об ипотеке предусмотрена п. 2 ст. 342 ГК, и такой закон был в середине 1998 г. принят. **Закон об ипотеке** содержит развернутую регламентацию ипотеки (78 статей), его положения как специальные нормы имеют преимущество перед общими правилами ГК о залоге, и это прямо предусмотрено в п. 2 ст. 334 ГК.

Некоторые нормы **Закона об ипотеке** текстуально повторяют правила ГК о залоге, что объясняется однородностью залоговых отношений, регулируемых этими законодательными актами. Однако в Законе много дополнительных правил, отражающих особенности ипотеки. Ряд специальных правил в отношении ипотеки морских судов обусловлен наличием международных договоров в этой области и содержится, напомним, в **КТМ**.

Ипотека как обеспечительный институт — это право залогодержателя получить удовлетворение его денежных требований к должнику по обязательству, обеспеченному ипотекой, из стоимости заложенного недвижимого имущества (п. 1 ст. 1 **Закона об ипотеке**). Особенности

ипотеки предопределяют ее предмет, которым может быть только недвижимое имущество, и введение особой формы для договора об ипотеке — закладной, представляющей ценную бумагу (об этом далее).

2. Заключение договора об ипотеке. Ипотека возможна в силу закона, но обычно возникает в силу договора, который должен быть совершен в нотариальной форме и зарегистрирован в соответствии с правилами законодательства о регистрации недвижимости. **Закон об ипотеке** определяет круг условий этого договора, которые должны быть достаточными для идентификации предмета ипотеки и содержать его оценку в денежном выражении.

При залоге земельного участка, поскольку договором об ипотеке не предусмотрено иное, право залога распространяется также на находящиеся или строящиеся на этом участке здания и сооружения залогодателя. Ипотека здания (сооружения) допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором оно находится.

Права залогодержателя по ипотеке могут быть удостоверены особым документом — закладной, которая является именной ценной бумагой и может в дальнейшем передаваться, как и другие ценные бумаги, посредством совершения на ней передаточной надписи, а также быть предметом залога.

Закон об ипотеке определяет обязательные реквизиты закладной (ст. 14) и устанавливает, что она составляется залогодателем и выдается первоначальному залогодержателю органом, осуществляющим государственную регистрацию ипотеки, после проведения регистрации (ст. 13). Законный владелец ипотеки может требовать государственной регистрации его в качестве такового в государственном реестре прав на недвижимое имущество.

3. Обязательства участников ипотеки. При установлении ипотеки ее предмет всегда остается во владении залогодателя. Он вправе пользоваться заложенным имуществом и извлекать из него плоды и доходы. Вместе с тем залогодатель обязан обеспечивать сохранность имущества, в отношении которого установлена ипотека. Эта его обязанность включает обязательства трех групп.

Во-первых, он должен за свой счет страховать заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, причем залогодержатель вправе претендовать на удовлетворение своего требования по обязательству, обеспеченному ипотекой, непосредственно из страхового возмещения, независимо от того, в чью пользу было проведено страхование.

Во-вторых, залогодатель обязан поддерживать заложенное имущество в исправном состоянии и нести расходы по его содержанию, в частности производить текущий и капитальный ремонт имущества. Залогодержатель вправе проверять выполнение залогодателем этой его обязанности.

В-третьих, на обязанности залогодателя лежит защита заложенного имущества от притязаний третьих лиц с использованием для этого способов защиты имущественных прав, предусмотренных ст. 12 ГК. Если залогодатель бездействует, способы защиты залогодержатель может использовать самостоятельно без специальной на то доверенности от залогодателя.

Установление ипотеки не лишает залогодателя права распоряжаться заложенным имуществом путем его продажи, обмена, внесения в качестве вклада, сдачи в аренду, а также совершать в отношении этого имущества последующую ипотеку. Однако на отчуждение предмета ипотеки должно быть получено согласие залогодержателя, если иное не предусмотрено договором об ипотеке, а последующая ипотека может быть запрещена этим договором или в нем могут быть установлены условия совершения последующей ипотеки.

4. Реализация прав по ипотеке. В случае неисполнения обязательств, обеспеченных ипотекой, залогодержатель, как и при других видах залога, вправе требовать удовлетворения за счет реализации того имущества, которое было предметом ипотеки.

Взыскание по требованиям залогодержателя обращается на имущество, заложенное по ипотеке, на основании решения суда. **Закон об ипотеке** определяет круг вопросов, которые решает суд, и позволяет суду при наличии уважительных причин отсрочить исполнение решения о принудительном взыскании на срок до года.

Закон об ипотеке содержит правила об обращении взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке (ст. 55). Такое регулирование, как и при других видах залога, в определенных случаях не допускается (см. § 3 настоящей главы). В иных случаях стороны (залогодатель и залогодержатель) заключают соглашение, в котором определяют суммы, подлежащие уплате залогодержателю, и способы реализации заложенного имущества либо условие о его приобретении залогодержателем в счет погашения задолженности.

§ 5. Удержание

Как способ обеспечения обязательств удержание состоит в праве кредитора, у которого находится вещь другого лица, например

подрядчика, перевозчика, хранителя, удерживать эту вещь в своем владении до тех пор, пока это лицо (должник) не погасит связанные с данной вещью платежи. Если такие платежи не последуют, требования кредитора удовлетворяются из стоимости вещи в порядке, установленном для залога.

Отличие от других обеспечительных мер, удержание возникает в силу норм закона, правда, диспозитивных; в договоре может быть предусмотрено иное. В ГК помимо общих правил об удержании (ст. 359, 360) содержатся указания о возможности удержания в отдельных договорах: подряда (ст. 712), перевозки груза (п. 4 ст. 790), поручения (п. 3 ст. 972), комиссии (п. 2 ст. 936).

Применительно к этому институту возникают два вопроса общего характера: какие вещи могут быть предметом удержания и для обеспечения каких требований институт удержания может использоваться.

Примененный в ст. 359 ГК термин «вещь» имеет в гражданском праве широкое содержание и охватывает всякого рода имущество, в том числе деньги (ст. 128 ГК). Поэтому надлежит заключить, что при отсутствии в ст. 359 ГК прямых ограничений предметом удержания могут быть любые не изъятые из оборота вещи, в том числе деньги.

В отношении круга требований, для обеспечения которых может использоваться удержание, ГК содержит широкую формулировку. Удержание допускается при неисполнении должником в срок обязательства по оплате вещи, возмещению связанных с ней издержек и других убытков. Применительно к обязательствам предпринимателей удержание возможно для обеспечения также других требований, не связанных с оплатой вещи, но возникших из обязательства (п. 1 ст. 359 ГК). Такие другие требования возможны прежде всего в рамках смешанных договоров, содержащих несколько разнородных обязательств, например об оплате дополнительных услуг, оказанных при исполнении обязательства.

В статьях ГК об удержании нет указаний о возмещении кредитором произведенных им затрат и расходов в связи с удержанием вещи (хранение вещи, кормление и лечение животных и т.д.). Такие затраты должны быть отнесены на неисправного должника, но только при их необходимости, что обязан доказать кредитор.

Риск случайной гибели и порчи удерживаемой вещи в соответствии с общим правилом гражданского законодательства падает на ее собственника (ст. 211 ГК). Однако удерживающий вещь кредитор обязан обеспечить ее сохранность и несет ответственность при ее гибели (порче) по общим нормам гражданского права (см. гл. 20 Учебника).

Если удержание вещи не приводит к выполнению требования кредитора, это требование удовлетворяется в объеме и порядке, предусмотренных для отношений залога (ст. 360 ГК), т.е. суд по иску кредитора обращает взыскание на удерживаемую вещь.

В ряде случаев законодательство устанавливает для обращения взыскания на удерживаемую вещь специальные правила. В силу п. 6 ст. 720 ГК допускается самостоятельная продажа вещи заказчика, удерживаемой подрядчиком, по истечении месяца со дня, когда договор должен был быть исполнен, но после двукратного уведомления заказчика. Хранитель вправе самостоятельно продать вещь по цене места хранения, а при значительности цены — с аукциона (п. 2 ст. 899 ГК).

§ 6. Поручительство

1. Договор поручительства. Поручительство представляет собой договор, в силу которого одно лицо (поручитель) обязывается перед другим лицом (кредитором) отвечать за исполнение третьим лицом — должником его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК). Предмет договора поручительства необычен — обязательство нести гражданско-правовую ответственность за другое лицо, и это предопределяет особенности данного договора.

Такой договор под страхом его недействительности должен совершаться письменно и может иметь форму самостоятельного договора между поручителем и кредитором или же быть условием, включенным в договор кредитора с должником. В этом втором случае договор должен быть подписан также поручителем¹.

Применительно к договору поручительства прежде всего возникает вопрос о том, кто может выступать в качестве поручителя по обязательствам других лиц. ГК не содержит на этот счет каких-либо ограничений и запретов, и все граждане, обладающие полной дееспособностью, прежде всего индивидуальные предприниматели, могут быть поручителями. Иначе решается этот вопрос законодательством о юридических лицах, задачи и правоспособность которых различны.

В силу **Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях** такие предприятия, которые наделены ограниченными вещными правами, могут выступать поручителем только с согласия собственника (п. 4 ст. 18); его полномочия осуществляют соответствующие государственные и муниципальные органы.

¹ В договоре возможно наличие нескольких поручителей, однако на практике такие ситуации редки.

Учреждения всех видов, включая государственные, ведут свою деятельность на основании утвержденной сметы, предусматривающей строго целевое использование выделенных для учреждения денежных средств. Соответственно учреждения не вправе распоряжаться выделенным им имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств сметы (п. 1 ст. 298 ГК). Исключением являются доходы учреждения, полученные от разрешенной ему хозяйственной деятельности. Поэтому учреждениям, как правило, нельзя принимать на себя обязанности поручителя.

Предметом поручительства могут быть любые обязательства, включая обязательства, которые возникнут в будущем (ст. 361 ГК). Однако поручитель отвечает за исполнение обязательства только в денежной форме. Претензии о реальном исполнении, устранении недоделок, совершении действий к поручителю предъявлены быть не могут. Требования такого рода выходят за рамки гражданско-правовой ответственности, как она традиционно понимается, и эти требования практически поручителем выполняться не могут.

ГК не содержит указаний о том, является поручительство возмездным или безвозмездным договором, и этот вопрос должен решаться в самом договоре поручительства. В условиях рыночных отношений действует презумпция в пользу возмездности любого договора (ст. 423 ГК). В самом договоре поручительства может быть согласовано иное, причем разумным решением является согласование двух ставок вознаграждения: если услуги поручителя не потребовались ввиду исправности должника и на случай исполнения поручителем его обязательств, когда ставка должна быть более высокой.

2. Ответственность поручителя. Проблематика ответственности поручителя имеет два правовых аспекта. Во-первых, каковы общие условия ответственности поручителя? Поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя (п. 1 ст. 363 ГК). Субсидиарная ответственность используется редко, поскольку она для кредитора менее благоприятна.

Что касается второго аспекта — объема ответственности поручителя, то он отвечает только в денежной форме и требования о реальном исполнении, как уже указывалось, к нему предъявляться не могут. В этих рамках поручитель отвечает в том же объеме, что и должник, включая помимо основной задолженности должника уплаты процентов, возмещение судебных расходов по взысканию задолженности с должника и других убытков кредитора (п. 2 ст. 363 ГК).

Очевидно, кредитор вправе требовать от поручителя также неустойку, предусмотренную в основном договоре на случай неисполнения обязательства должником. Однако в договоре поручительства объем его ответственности может быть ограничен определенной суммой.

Закон не определяет порядок (последовательность) предъявления кредитором требований к поручителю и должнику при неисполнении последним его обязательства. Следовательно, в случае солидарной ответственности поручителя кредитор вправе требовать исполнения одновременно и от должника, и от поручителя, а также заявить свое требование только поручителю, если это для него предпочтительнее.

Однако если согласно закону или договору поручитель отвечает субсидиарно, картина меняется, и до предъявления к поручителю требования кредитор должен адресовать его основному должнику. Такой порядок установлен общими правилами о субсидиарной ответственности, предусмотренными ст. 390 ГК.

Поручитель вправе выдвигать против заявленного требования такие возражения, которые мог бы представить должник, и он не теряет этого права даже в том случае, если должник от возражений отказался или, более того, признал свой долг (ст. 364 ГК).

При исполнении поручителем обязательства должника к нему переходят права кредитора по этому обязательству, включая право залога, и он получает возможность реализовать их в отношении должника — лица, за которое он поручился, если иное не предусмотрено законодательством, договором поручительства или не вытекает из существа их отношений.

3. Прекращение поручительства. Для поручительства в ст. 367 ГК предусмотрены особые случаи его прекращения; они отражают особенности этой обеспечительной меры, создающей для поручителя определенный риск.

Поручительство прекращается в случае изменения без его согласия обеспечиваемого обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя. Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

Поручительство обычно дается на определенный указанный в договоре срок. Когда такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения обязательства, обеспеченного поручительством.

Когда срок исполнения основного обязательства не указан, не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение 2 лет со дня заключения договора поручительства. Названные сроки, исходя из их назначения, надо считать не сроками давности, а пресекательными; соответственно их продление невозможно.

Поручительство теряет свою силу также при наступлении общих оснований прекращения обязательств, предусмотренных в гл. 26 ГК. В числе таких оснований: совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413), прощение долга (ст. 415), невозможность исполнения, за которую должник не отвечает (ст. 416), смерть гражданина-поручителя (ст. 418) и полная ликвидация юридического лица, принявшего на себя поручительство (ст. 419).

§ 7. Банковская гарантия

1. Особенности банковской гарантии. Банковская гарантия является новым институтом отечественного гражданского права, который сложился с учетом международной практики в этой области, получившей выражение в Унифицированных правилах для гарантий по требованию¹, изданных Международной торговой палатой. Банковская гарантия призвана обслуживать отношения предпринимателей при совершении ими крупных коммерческих сделок и создает наиболее надежный механизм их обеспечения.

Согласно ст. 368 ГК в силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями гарантии денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Внешне банковская гарантия схожа с поручительством, однако и по основаниям возникновения, и по своему содержанию существенно от него отличается. Эти отличия проявляются в трех направлениях:

1) банковская гарантия — не договор, а одностороннее и безусловное обязательство гаранта перед кредитором (бенефициаром) уплатить при соблюдении условий гарантии названную в ней денежную сумму²;

¹ Опубликованы в переводе на русский язык в виде отдельного издания и в ряде сборников правовых документов.

² Встречающиеся в литературе утверждения о договорной природе гарантии (например, Хохлов В.А. Ответственность за нарушение договора по гражданскому праву. Тольятти, 1997. С. 170) являются ошибочными.

2) банковская гарантия не носит акцессорного характера. Согласно ст. 370 ГК предусмотренное банковской гарантией обязательство перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, по которому гарантия выдана, даже если в ней содержится ссылка на это обязательство;

3) обязательство платить по гарантии, если формальные условия гарантии бенефициаром соблюдены, носит безусловный характер. Даже при исполнении обеспеченного обязательства гарант в случае повторного требования бенефициара обязан произвести такой платеж (об этом далее).

Поскольку банковская гарантия выдается финансовыми учреждениями, платежеспособность которых является устойчивой, она в силу названных ее правовых особенностей дает кредитору по обязательству (бенефициару) уверенность в том, что в случае несоблюдения условий обязательства, обеспеченного гарантией, он получит обозначенную в ней денежную сумму для покрытия возможных убытков.

Банковской гарантией могут обеспечиваться не только договорные, но и внедоговорные обязательства, например, связанные с морскими авариями. **Таможенный кодекс** допускает принятие банковской гарантии в качестве обеспечения последующего погашения таможенных платежей (ст. 342).

Позиция арбитражных судов по спорам, возникающим при выдаче банковской гарантии, изложена в информационном письме Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением норм Гражданского кодекса Российской Федерации о банковской гарантии»¹.

2. Выдача и условия банковской гарантии. Гарантия выдается банком, кредитным учреждением или страховой организацией по просьбе принципала, являющегося должником. Она совершается только в письменной форме и в соответствии с общим правилом ст. 7 **Закона о бухгалтерском учете** должна быть подписана также главным бухгалтером выдающего гарантию юридического лица.

В ГК названы существенные условия гарантии: предмет гарантии и срок, на который она выдана. При отсутствии этого срока в документах, содержащих гарантийное обязательство, гарантийное обязательство не возникает. Указание в гарантии на выплату суммы после истечения срока поставки товара не может рассматриваться

¹ Вестник ВАС РФ. 1998. № 3. С. 88 и след.

в качестве условия о сроке действия гарантии (п. 2 информационно-го письма Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27).

Обычно в банковской гарантии определяется также перечень документов, представление которых необходимо при предъявлении бенефициаром требования о платеже по гарантии (ст. 377 ГК). В гарантию могут включаться и другие условия, отражающие ее особенности, однако не меняющие характер безусловного обязательства гаранта.

В интересах стабильности и надежности банковской гарантии предусмотрено, что она не может быть отозвана гарантом, а право требования бенефициара к гаранту не может быть передано другому лицу. Однако на практике в условиях банковской гарантии иногда бывают предусмотрены отступления от этих правил.

Нормы ГК не дают прямого ответа на вопрос о влиянии на гарантию возможных изменений в содержании того обязательства, для обеспечения которого гарантия выдана. В договоре поручительства действует правило, согласно которому неблагоприятные для поручителя изменения влекут прекращение поручительства. В отношении гарантии такое правило не установлено, и его применение способно ослаблять значение гарантии.

Банковская гарантия является возмездным обязательством, и за ее выдачу принципал уплачивает гаранту вознаграждение (п. 2 ст. 369 ГК). Его размер зависит от суммы гарантии, характера обеспечиваемого ею обязательства, а также платежеспособности принципала-должника. Сведения о размере вознаграждения за выдачу гарантии обычно носят конфиденциальный характер.

3. Предъявление требования по банковской гарантии. Такое требование должно быть заявлено бенефициаром в пределах срока действия гарантии, в письменной форме, с приложением названных в ней документов и содержать сведения о допущенном принципалом нарушении обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия (ст. 374 ГК). Предварительно заявлять принципалу требования об исполнении его обязательства не нужно, если иное не было оговорено в гарантии.

Гарант должен рассмотреть требование бенефициара в разумный срок и вправе отказать в удовлетворении заявленного требования, если оно или приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии либо представлены по истечении определенного в гарантии срока ее действия. Таким образом, отказ допускается только по формальным основаниям, вытекающим из текста выданной гарантии.

Если гаранту при рассмотрении требования бенефициара станет известно, что обеспеченное гарантией обязательство полностью или в соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям или недействительно, гарант должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу, что означает намерение отказаться от оплаты гарантии. Однако полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара о платеже подлежит удовлетворению.

Это важное правило, содержащееся в ст. 376 ГК, является следствием правовой сущности гарантии как безусловного обязательства платить, а также объясняется тем, что исполнение основного обязательства может оказаться ненадлежащим, а прекращение или недействительность самого обязательства — только предполагаемыми, и по этим вопросам возможны длительные споры, в том числе судебные. Это не должно ослаблять юридическую надежность гарантии.

Если же бенефициар проявляет недобросовестность и получает удовлетворение дважды (по основному обязательству и в качестве платежа по гарантии), к нему может быть предъявлено требование о возвращении неосновательно полученного, уплате процентов и возмещении причиненных убытков. Возможно и иное решение этого вопроса, защищающее права гаранта.

Рассматриваемая ситуация имела место в ходе судебного разбирательства требований бенефициара к гаранту. Установив, что обеспеченное гарантией обязательство было исполнено (товар оплачен), суд расценил действия бенефициара как злоупотребление правом и на основании ст. 10 ГК в иске отказал (п. 4 информационного письма Президиума ВАС РФ от 15 января 1998 г. № 27).

Обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается той суммой, которая была названа в гарантии. Однако при невыполнении или ненадлежащем исполнении гарантом его обязательств он несет имущественную ответственность, которая может выходить за рамки этой суммы (проценты за просрочку платежа по гарантии и возможные убытки бенефициара).

В случае платежа по гарантии право гаранта требовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по гарантии, определяется, как говорится в ст. 380 ГК, соглашением гаранта с принципалом. Однако и при отсутствии такого соглашения гарант вправе претендовать на возмещение ему уплаченных по гарантии сумм, поскольку иное создавало бы для принципала неосновательное обогащение, которое правом не допускается.

К данному регрессному требованию гаранта должны применяться общие правила, установленные ГК для регресса, в частности норма о порядке исчисления в этих случаях исковой давности (п. 3 ст. 200 ГК), ее приостановлении и перерыве (ст. 202, 203 ГК).

4. Прекращение банковской гарантии. Гарантия, как и другие гражданско-правовые обязательства, прекращается в силу ее исполнения — уплатой названной в гарантии денежной суммы, а также истечением срока действия гарантии. Кроме того, в качестве основания прекращения гарантии в ст. 378 ГК назван отказ бенефициара от своих прав по гарантии, что на практике бывает редко.

В литературе говорилось о возможности применения к гарантии других общих оснований прекращения обязательств, названных в гл. 26 ГК¹. Некоторые из них, например совпадение должника и кредитора в одном лице или полная ликвидация юридического лица — гаранта, в отношении гаранта должны действовать. Однако за этими естественными рамками текст ст. 378 ГК и назначение гарантии, являющейся безусловным обязательством, дают основание считать, что другие общие основания прекращения обязательств, в частности зачет, к гарантии неприменимы ввиду ее особенностей.

§ 8. Государственные гарантии

В ГК в общей форме говорится о возможности принятия Российской Федерацией, ее субъектами и муниципальными образованиями гарантии (поручительства) по обязательствам других субъектов гражданского права (п. 6 ст. 126). Такого рода гарантии получили в дальнейшем широкое распространение и стали именоваться в законодательстве государственными и муниципальными гарантиями (далее сокращенно — государственные гарантии). Эти гарантии, как и банковские, являются новым для нашего гражданского права институтом, сложившимся в условиях перехода к рынку.

Порядок предоставления и условия государственных гарантий определяются последующим законодательством; важнейшим является **Бюджетный кодекс**, где содержится ряд общих норм о государственных гарантиях (ст. 115-117). Согласно **Бюджетному кодексу** государственные гарантии предоставляются в пределах общих сумм, установленных годовым бюджетом, как правило, на конкурсной основе, оформляются соответствующим письменным соглашением, причем гарант несет субсидиарную ответственность в пределах суммы

¹ См. «Научно-практический комментарий к части первой Гражданского кодекса для предпринимателей». Изд. 2. М., 1999. С. 470.

выданной гарантии с правом регресса к лицу, получившему гарантию. Министерство финансов Российской Федерации или иной уполномоченный орган обязаны проводить проверку финансового состояния получателя государственной гарантии. Эти общие предписания дополняются правилами законодательства об отдельных видах государственных гарантий.

Наиболее полно правовой механизм государственных гарантий определен постановлением Правительства РФ от 22 ноября 1997 г. № 1470, которым утвержден Порядок предоставления государственных гарантий на конкурсной основе за счет средств Бюджета развития Российской Федерации¹. Этот Порядок именует государственную гарантию поручительством Правительства РФ (п. 2), и к нему приложен Примерный договор поручительства, содержащий условие о неустойке и прямые отсылки к нормам ГК о поручительстве. Однако Примерный договор ограничивает размер гарантии до 40% от предоставляемых средств и в нем оговорено, что поручитель не возмещает кредитору проценты за пользование средствами, пени и штрафы, а также любые формы упущенной выгоды (п. 1 Примерного договора). В дальнейшем эти правила были распространены на государственные гарантии при осуществлении лизинговых операций².

В последующие годы был издан ряд других постановлений Правительства РФ о предоставлении государственных гарантий, в том числе по заимствованиям ОАО «Агентство по ипотечному жилищному кредитованию»³. Эти постановления термин «поручительство» уже не используют и предусматривают особые правила предоставления государственных гарантий: безвозмездность и отсутствие у гаранта права регрессного требования к получателю гарантий.

Применительно к государственным гарантиям необходимо выяснить, кто выступает субъектом по таким гарантиям, т.е. кто в случае спора должен быть ответчиком в суде. Терминология норм действующего законодательства в этом вопросе не всегда едина, однако в ст. 115 **Бюджетного кодекса** при определении сущности государственной гарантии дается на этот счет ясный ответ: гарантом является соответственно Российская Федерация, ее субъект или муниципальное образование. Аналогичные разъяснения давались также от имени Верховного Суда РФ применительно к искам, предъявлявшимся

¹ СЗ РФ. 1998. № 3. Ст. 345.

² СЗ РФ. 1998. № 36. Ст. 4520.

³ СЗ РФ. 2001. № 36. Ст. 3576; 2002. № 50. Ст. 4951.

к Правительству РФ: надлежащим ответчиком по такого рода требованиям выступает Российская Федерация¹.

Более сложным является определение правового режима государственных гарантий, если в нормах специального законодательства о таких гарантиях нет прямых указаний по возникающим вопросам. Когда законодательство именует государственные гарантии поручительством и даже содержит прямые отсылки к нормам ГК о поручительстве, как это было отмечено выше, юридически необходимо применять к государственным гарантиям и другие нормы ГК о поручительстве, если иное не было предусмотрено в условиях заключенного соглашения о предоставлении гарантии.

В тех случаях, когда государственные гарантии поручительством не именуются, применение к ним норм ГК о поручительстве возможно только в порядке аналогии закона с соответствующим обоснованием. Государственные гарантии по своему назначению и содержанию близки институту поручительства, однако являются предметом специального законодательства и имеют ряд специфических черт, отражающих особенности отдельных хозяйственных сфер, в которых такие гарантии используются. В дальнейшем желательна более полная регламентация государственных гарантий в нормах действующего права и одновременно создание большего единообразия в их правовом режиме.

Необходимость широкого использования института государственных гарантий по обязательствам предпринимателей, особенно в условиях постепенно укрепляющегося рынка, вызывает сомнения. Современный предприниматель должен поддерживаться государством через систему общих правовых норм, но не искать его правовой опеки в конкретных коммерческих сделках. Предоставление государственных гарантий оправданно в особо значимых хозяйственных сферах, прежде всего с целью привлечения инвестиций и развития экспортно-импортных операций.

§ 9. Задаток

Задаток является простым и удобным способом обеспечения исполнения обязательства и широко применяется в бытовых отношениях граждан при заключении ими договоров. Задаток может использоваться также в предпринимательских отношениях, например при проведении торгов (ст. 448 ГК), в подрядных договорах (ст. 711 ГК).

Согласно п. 1 ст. 380 ГК задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся

¹ Бюллетень ВС РФ. 2004. № 2. С. 23.

с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Таким образом, задаток выполняет ряд функций. Обеспечительная функция состоит в том, что если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если же за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

Слабость задатка как обеспечительной меры состоит в том, что он может использоваться только в договорных обязательствах. Его преимущества — простота фиксации суммы задатка, размер которой может быть различным, и облегчение для заинтересованного участника договора процедуры доказывания. При взыскании сверх задатка убытков их размер и наличие причинной связи между неисполнением договора и возникшими убытками должны быть доказаны.

Задаток следует отличать от аванса — суммы, уплаченной стороной в счет причитающихся с нее платежей по заключенному договору. Как и задаток, аванс является платежом по договору и доказательством его заключения, но он не выполняет обеспечительную функцию. В случае сомнений относительно того, является ли сумма, уплаченная в счет платежей, задатком или авансом, она считается авансом, если не доказано иное.

§ 10. Другие способы обеспечения

Помимо названных в гл. 23 ГК гражданскому праву известны и другие способы обеспечения, предусмотренные законом и выработанные договорной практикой.

Обеспечительными функциями обладают такие институты гражданского права, как аккредитив и вексель. При расчетах с аккредитива плательщик заранее переводит сумму своего платежа в банк, и это обеспечивает безусловную оплату последующей поставки товара или выполненной услуги. Выдача векселя существенно облегчает получение по нему платежа, особенно в тех случаях, когда вексель был индоссирован, что включает индоссантов в число лиц, обязанных платить по векселю.

К договорным обеспечительным мерам относятся условие об оплате части цены после достижения цели договора и оговорка о сохранении права собственности до полной оплаты исполненного.

ГЛАВА 25. ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ

§ 1. Случаи перемены лиц в обязательстве

Перемена лиц в обязательстве, т.е. появление в нем взамен первоначальных — новых должника и кредитора, специфический и практически важный институт гражданского права, отражающий потребности и динамику современных рыночных отношений, когда происходят частые смены собственников и владельцев имущества по договору. Иногда такие изменения в составе субъектов обязательства являются нормальным явлением, например передача другому лицу векселя и иных ценных бумаг; в других случаях они обусловлены разного рода внешними факторами, влияющими на состав и цели участников обязательства.

Перемена лиц в обязательстве происходит в различных формах, которые влекут для участвующих в обязательстве лиц разные последствия. Прежде всего надо различать *универсальное* и *сингулярное правопреемство* в обязанностях и правах.

Первое имеет место при реорганизации юридических лиц (их слиянии и разделении), а также при наследовании имущества физического лица, когда к правопреемнику в силу названных обстоятельств переходит совокупность прав и обязанностей предшественника. При сингулярном правопреемстве к новому кредитору или должнику переходит только определенное право или обязанность, что обычно обусловлено желанием урегулировать отношения участников рыночного оборота, прежде всего, провести взаимные расчеты. Универсальное правопреемство — проблематика корпоративного и наследственного права, и поэтому в настоящей главе речь будет идти только о сингулярном правопреемстве.

Сингулярное правопреемство может иметь место в силу предписаний закона или же, что бывает чаще, в силу договоренности между субъектами имущественного оборота. При изменении в обязательстве кредитора ГК говорит об *уступке требования* (на юридическом языке — цессия), в случае появления в обязательстве нового должника используется термин *перевод долга* (юридический эквивалент — делегация).

Переход прав к другому лицу возможен, кроме того, в рамках некоторых договоров гражданского права как одно из их условий. Примером служит договор финансирования под уступку денежного требования, именуемый в литературе факторингом (гл. 43 ГК). К условиям этого договора об уступке требования при наличии

пробелов в названной главе ГК могут применяться общие нормы гл. 24 ГК о цессии.

В рамках некоторых договоров возможна и такая форма перемены лиц в обязательстве, когда одновременно происходит как передача права, так и перевод долга. Это имеет место при продаже предприятия (§ 8 гл. 30 ГК) и в договоре аренды, если арендатор совершает договор перенайма, когда его место в договоре аренды занимает другое лицо (п. 2 ст. 615 ГК).

В гл. 24 ГК о перемене лиц в обязательстве наряду с уступкой требования и переводом долга говорится о таких формах перехода права, как *регрессное требование* (п. 1 ст. 382), *суброгация* (ст. 387), *индоссамент* (п. 3 ст. 389), которые соприкасаются с проблематикой перемены лиц в обязательстве и нуждаются в уяснении.

Регрессное требование представляет собой требование компенсации за исполненное за счет или по вине другого лица (см. § 1 гл. 21 Учебника). При регрессе возникает новое обязательство, а не перемена лиц. Поэтому закон с достаточными основаниями вводит норму о том, что правила об уступке требования к регрессным требованиям не применяются (п. 1 ст. 382 ГК).

Суброгацию и индоссамент, напротив, следует рассматривать в качестве особых случаев уступки права требования. Термин «суброгация» используется для обозначения права страховщика, уплатившего страховое возмещение, требовать его компенсации от лица, отвечающего за наступление страхового случая. Индоссамент — это предусмотренный законодательством о ценных бумагах упрощенный способ передачи ордерной ценной бумаги путем нанесения на нее передаточной надписи — индоссамента.

§ 2. Порядок уступки требования

Уступка требования (цессия) совершается в форме договора, в котором по сложившейся юридической терминологии лицо, передающее требование, именуется цедентом, а новый кредитор — цессионарием. Такой договор должен быть совершен в той же форме, что и сделка, из которой вытекает уступаемое требование, т.е. в письменной или нотариальной. При уступке права в отношении недвижимого имущества договор цессии для вступления его в силу должен пройти государственную регистрацию. Упрощенный порядок установлен для передачи ордерных ценных бумаг, когда перемена кредитора — держателя бумаги осуществляется посредством совершения на ней передаточной надписи — индоссамента.

Предметом передаваемых прав чаще всего являются денежные требования, и назначение цессии состоит в проведении взаимных расчетов. Предметом цессии могут быть и другие обязательства, например о выполнении работ или оказании услуг. Однако уступка требования допускается в отношении не всех прав.

Согласно ст. 383 ГК переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, не допускается. По общему правилу не может передаваться другому лицу требование по банковской гарантии (ст. 372 ГК). Ряд ограничений на передачу права предъявлять претензии и иски к перевозчику грузов предусмотрен в транспортных уставах и кодексах.

Не могут передаваться и личные неимущественные права, например, основанные на членстве кредитора в коммерческой или общественной организации, а также права на нематериальные блага личности, непередаваемость которых прямо оговорена в законе (п. 1 ст. 150 ГК). Наконец, следует иметь в виду, что уступка права требования может быть исключена договором, и в крупных коммерческих сделках, когда их участники заинтересованы в стабильности взаимоотношений, такое условие нередко предусматривается.

Реализация некоторых коммерческих прав требует наличия у их субъектов выданной государством лицензии на осуществление соответствующей деятельности (перевозки, строительные работы и т.д.). Это обстоятельство также ограничивает возможности кредитора на передачу принадлежащих ему прав другим лицам, их круг становится ограниченным.

Уступка прав юридическим лицом, в отношении которого возбуждено дело о банкротстве, может осуществляться согласно **Закону о банкротстве** в зависимости от стадии банкротства только после получения согласия на такую сделку временного управляющего (ст. 64) или собрания (комитета) кредиторов (ст. 112, 140).

При длящихся договорных отношениях возникает вопрос о допустимости уступки кредитором третьим лицам части его прав по таким договорам с сохранением самого договора в силе. Согласно ст. 384 ГК объем прав кредитора, переходящих к другому лицу, определяется законом или договором. Следовательно, в силу цессии возможна частичная уступка принадлежащего кредитору права.

Судебная практика, придерживавшаяся в прошлом той линии, что при цессии необходимо полное выбытие первоначального кредитора из правоотношения, претерпела в последние годы изменения

и, следовательно, частичную уступку права признает возможной, что выражено в ряде решений Президиума ВАС РФ последних лет¹.

Однако не до конца выясненным остается вопрос о правомерности уступки другому лицу права на взыскание только неустойки или убытков, что в практике договорных отношений предпринимателей имеет место. Признаваемый ГК принцип свободы договора (ст. 421) и тенденции развития судебной практики последних лет дают основание считать такого рода уступку требований допустимой, тем более, что она может ускорять и упрощать проведение между сторонами взаимных расчетов.

Согласие должника на уступку требования другому лицу не нужно, однако если личность кредитора имеет существенное значение для должника, на уступку необходимо получить его согласие (п. 2 ст. 388 ГК). При этом суды принимают во внимание широкий круг обстоятельств, относящихся к содержанию и назначению передаваемого права.

По одному из рассмотренных споров Высший Арбитражный Суд РФ признал невозможным перемену кредитора в договоре ввиду таких особенностей в отношениях сторон: договором были предусмотрены целевое использование получаемых первоначальным кредитором средств, возможность погашения задолженности посредством внутриотраслевых зачетов, совершение компенсационных сделок, что указывало на существенное значение личности кредитора для должника. В силу этого уступка требования не могла быть совершена².

Уведомление должника о состоявшейся уступке требования, как это следует из редакции п. 2 ст. 382 ГК, закон не рассматривает в качестве необходимого условия цессии. Однако новый кредитор несет риск неблагоприятных последствий такого бездействия, и при отсутствии уведомления исполнение обязательства первоначальному кредитору признается надлежащим исполнением.

В гл. 24 ГК об уступке требования нет прямых указаний о том, является цессия возмездным или безвозмездным договором. Этот вопрос должен решаться в заключаемом договоре цессии. В зависимости от назначения цессии она может быть как возмездной, так и безвозмездной (при погашении задолженности цедента перед цессионарием).

¹ См. «Комментарий судебно-арбитражной практики». Вып. 9. М., 2000. С. 22 и след. См. также Вестник ВАС РФ. 2005. № 5. С. 73.

² Вестник ВАС РФ. 2000. № 2. С. 64.

Правовая природа уступки требования в литературе оценивается по-разному. Одни авторы считают, что цессия представляет собой особую сделку абстрактного характера. Другие отождествляют ее с той сделкой, на которую опирается *переход права*, составляющий предмет цессии, т.е. купля-продажа, дарение.

Обоснованность этой второй точки зрения усматривается в том, что нормы ГК о цессии не регламентируют достаточно полно отношения между старым кредитором и новым, а придание цессии качества особого договора позволяло бы обходить в предпринимательских отношениях запрет дарения, установленный ст. 575, 576 ГК¹.

Однако текст ГК не подтверждает приведенные соображения, и к отношениям при уступке требования нет необходимости применять сложный набор правовых норм о купле-продаже или дарении, поскольку цессия — более простая юридическая сделка, а возникающие в этом случае вопросы могут решаться на основании общих правил о сделках и договорах. Нарушения правил ст. 575, 576 ГК могут устраняться посредством применения нормы о недопустимости обхода закона и злоупотребления правом (ст. 10 ГК).

§ 3. Взаимоотношения сторон при уступке требования

Заключение договора об уступке требования усложняет структуру обязательственных отношений и создает правоотношения между тремя ее участниками: cedentом, цессионарием, который становится новым кредитором, и должником по обязательству. При этом возникают и требуют решения три группы вопросов: 1) легитимация нового кредитора; 2) определение объема переданных по цессии прав; 3) пределы ответственности cedента и должника по обязательству перед новым кредитором.

1. Должник (за названными выше изъятиями, когда цессия невозможна) не вправе возражать против состоявшейся цессии, однако может не исполнять обязательство новому кредитору до представления доказательств перехода требования к данному лицу (его легитимации). В этих целях первоначальный кредитор должен предоставить новому кредитору документы, удостоверяющие переданное право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для реализации требования.

2. В отношении объема переданных новому кредитору прав ст. 384 ГК устанавливает, что право первоначального кредитора

¹ См. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. С. 373 и след.

переходит к новому в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. В частности, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие связанные с требованием права, в том числе на неуплаченные проценты.

Эти правила ГК сформулированы применительно к цессии денежных требований и нуждаются в двоякого рода уточнениях. Во-первых, принадлежащее кредитору по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано третьему лицу, если в гарантии не предусмотрено иное (ст. 372 ГК). Во-вторых, осуществление новым кредитором уступленного ему права может быть связано с выполнением им определенных обязанностей, например сообщить отгрузочные и платежные реквизиты, предоставить транспорт для перевозки груза, участвовать в приемке товара.

На практике сомнения вызывал вопрос о том, охватывает ли формулировка ст. 384 ГК также условие обязательства об особом порядке разрешения между сторонами возможных споров (арбитражную оговорку). В постановлении Президиума ВАС РФ 1997 г. по одному из дел было разъяснено, что предъявление иска в защиту нарушенных прав представляет собой одну из составных частей содержания права требования, перешедшего к новому кредитору, следовательно, условие обязательства об особом порядке разрешения споров для нового кредитора обязательно¹.

3. Для определения ответственности цедента, передающего другому лицу свое право, принципиальное значение имеет норма ст. 390 ГК, согласно которой первоначальный кредитор, уступивший требование, отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случаев, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

Недействительность переданного новому кредитору требования определяется в соответствии с правилами ГК о недействительности сделок (см. § 4 гл. 11 Учебника) и может вызываться различными основаниями. Бремя доказывания лежит на стороне, которая возбуждает вопрос о такой недействительности. Возможно признание уступленного обязательства недействительным в части (ст. 180 ГК).

¹ Это решение изложено в п.15 информационного письма Президиума ВАС РФ от 16 февраля 1998 г. № 29, содержащего обзор судебно-арбитражной практики // Вестник ВАС РФ. 1998. № 4. С. 54.

В случае полной или частичной недействительности уступленного cedentом требования для него должны наступить последствия, предусмотренные ГК в качестве таковых при недействительности сделок.

За недостатки и неполноту юридических формулировок, определяющих содержание уступленного права, которые могут затруднить новому кредитору практическое осуществление этого права, первоначальный кредитор должен нести ответственность согласно общим началам гражданского права, в частности обязан возместить доказанные убытки нового кредитора (например, дополнительные судебные издержки).

Возможное при цессии поручительство cedента за должника по обязательству должно быть ясно выражено в условиях цессии и подчиняется правилам ГК о договоре поручительства (см. § 6 гл. 24 Учебника). На практике такое поручительство встречается крайне редко.

Иначе решается вопрос об ответственности cedента при уступке требования по ордерной ценной бумаге, в частности векселю, когда ответственность cedента является более строгой. В силу специальной нормы законодательства лицо, совершившее индоссамент (индоссант), отвечает не только за существование переданного права, но и за его осуществление (п. 3 ст. 146 ГК). Однако индоссант может исключить свою ответственность за исполнение, добавив к совершенному им индоссаменту оговорку «без оборота на меня».

Если практическое осуществление права по ордерной ценной бумаге оказывается невозможным, например вследствие гибели предмета обязательства (товарный коносамент, складское свидетельство), индоссант несет ответственность за неисполнение по общим правилам гражданского законодательства (см. гл. 26 Учебника).

При цессии правовое положение должника по обязательству не может быть ухудшено, и он вправе выдвигать против требования нового кредитора все те возражения, которые имел против первоначального кредитора к моменту своего уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору (ст. 386 ГК). Если же уведомление не последовало, этим моментом должна считаться дата предъявления к нему требования новым кредитором.

Такие возражения могут иметь как процессуальный, так и материальный характер и включать все допускаемые законом средства правовой защиты. В частности, возможно заявление должником просьбы о зачете его требования к первоначальному кредитору (ст. 412 ГК). Должник может также использовать в своих интересах возможные встречные требования к новому кредитору.

§ 4. Уступка требования в силу закона

Особенность уступки требования в силу закона состоит в том, что в этом случае договор цессии не заключается, а новый кредитор на основании нормы права может требовать от должника то, что им было исполнено в интересах должника, причем требование нового кредитора всегда будет денежным. При несвоевременном его погашении должник обязан уплатить проценты и несет имущественную ответственность в форме убытков, если таковые будут доказаны.

Случаи уступки требования в силу закона предусматриваются как в ГК, так и в ряде других законодательных актов. В общей форме их круг определен в ст. 387 ГК, где на первое место поставлено универсальное правопреемство (реорганизация юридических лиц, наследование), а также названы отдельные случаи сингулярного перехода требований в силу закона.

Сингулярный переход прав кредитора к другому лицу имеет место, когда нарушен договор и ввиду этого поручитель должника или залогодатель (не являющийся должником) исполнили свои обязательства перед кредитором. В таких случаях затраты поручителя и залогодателя должны быть компенсированы; поэтому закон ставит их на место кредитора, имеющего право требовать уплаченное ими от должника. При этом объем требований поручителя и залогодателя к должнику может иметь особенности, вытекающие из их отношений с должником, за которого они ручались.

Уступка права требования в силу закона имеет место в ситуации, когда третье лицо, чтобы не утратить свое право на имущество должника (право аренды, залога и др.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, за свой счет удовлетворяет требование кредитора без согласия должника. В этом случае к такому третьему лицу переходят права кредитора по обязательству в соответствии с правилами ГК о цессии (ст. 313 ГК).

Названная в ст. 387 ГК суброгация происходит в рамках отношений страхования и более полно регламентируется в нормах ГК о страховании (ст. 965). К страховщику, выплатившему страховое возмещение, переходит — в пределах выплаченной суммы — право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. Применительно к морскому страхованию приведенные правила повторены в ст. 281 **КТМ**.

Особый случай уступки требования в силу закона имеет место в рамках комиссионных отношений, когда комиссионер, действующий

от собственного имени и исполнивший поручение комитента, обязан передать полученные им права комитенту (ст. 1000 ГК). Особенность такой уступки состоит в том, что передаваемые права в зависимости от предмета комиссии различны, а комитенту одновременно могут передаваться обязанности, сопутствующие приобретенному для него праву.

К рассматриваемой группе случаев относится перевод прав кредитора на другое лицо по решению суда, когда такой перевод предусмотрен законом. Это часто имеет место при разрешении имущественных споров, связанных с нарушением права на преимущественное заключение договора, которым закон наделяет некоторых участников гражданского оборота.

Такое преимущественное право предоставлено ГК сособственнику при продаже доли в общей собственности (ст. 250), арендатору на продление договора аренды (ст. 621), акционеру и участнику ООО на приобретение акций и паев в соответствующем обществе (см. законы об этих обществах). При нарушении его преимущественного права заинтересованное лицо может требовать по суду перевода заключенного договора на его имя, а также возмещения причиненных ему убытков.

§ 5. Перевод долга

Перевод долга на другое лицо (делегация) в современной договорной практике встречается редко. Появление в обязательстве нового должника часто повышает риск неисполнения, что нежелательно для кредитора. Поэтому делегация имеет место преимущественно при *универсальном правопреемстве* и реорганизации юридических лиц, которые происходят независимо от намерений участников таких отношений.

Сингулярный перевод долга регламентирован в ГК кратко: всего две статьи (ст. 391, 392). К отношениям сторон должны применяться поэтому общие положения обязательственного права, изложенные в других разделах ГК, и нормы ГК об отдельных обязательствах, если они не противоречат сущности института перевода долга.

Для проведения делегации необходимо получить согласие кредитора, ибо ему важна фигура лица, от которого он ожидает надлежащего исполнения обязательства. Договор о делегации должен быть заключен в той же форме, в какой была совершена сделка, являющаяся основанием передаваемого долга; как правило, это письменная форма.

Передаваться новому должнику могут не только денежные, но и иного рода обязательства: о выполнении работы, оказании услуги

и т.п. Однако при этом необходимо учитывать наличие у нового должника хозяйственных и юридических возможностей для исполнения таких обязательств, прежде всего, государственной лицензии на соответствующую хозяйственную деятельность.

Как и уступка требования, перевод долга представляет собой абстрактную сделку, но в ней участвуют три лица: первоначальный должник, новый должник и кредитор, дающий согласие на такую сделку. Согласие кредитора может быть выражено как в тексте договора о делегации, так и в виде отдельного заявления, которое будет составной частью состоявшегося перевода долга.

Нормы ГК не содержат указаний об объеме передаваемых при делегации обязательств. Имеются решения арбитражных судов, которые исходят из того, что долг передается полностью; частичный его перевод, считают они, по смыслу ст. 391 ГК невозможен. Однако общая редакция этой статьи оснований для такого ограничительного вывода не дает. Частичный перевод долга может облегчать взаимные расчеты сторон, и в условиях свободы договора исключать его не следует.

Поскольку в договоре о переводе долга не предусмотрено иное, новый должник отвечает за исполнение принятого им обязательства в том же объеме, что и первоначальный, включая уплату неустойки.

Однако по общему правилу залог (ст. 356 ГК), поручительство (п. 2 ст. 367 ГК) и гарантия (ст. 372 ГК) в отношении нового должника не сохраняются. Эти обеспечительные обязательства даны определенному должнику, и на его изменение должно быть получено согласие лиц, выдавших такие обязательства.

Для случаев, когда перевод долга является следствием продажи или аренды предприятия, в ГК предусмотрен ряд правил, защищающих интересы кредитора. Он должен быть письменно уведомлен о предстоящей продаже для дачи согласия о переводе долга и может потребовать прекращения соответствующего обязательства либо его досрочного исполнения с возмещением продавцом предприятия причиненных этим убытков (ст. 562 ГК). Аналогичные правила действуют при передаче предприятия в аренду (ст. 657 ГК).

Новый должник вправе противопоставлять требованиям кредитора все возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником. Он может также выдвигать возражения, вытекающие из его правоотношений с кредитором, в частности требовать проведения зачета встречных требований при наличии для этого предусмотренных законом условий.

ГЛАВА 26. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Понятие и виды ответственности

1. **Понятие гражданско-правовой ответственности.** Обязательства должны строго соблюдаться, и в случае их неисполнения или ненадлежащего исполнения (далее — неисполнение) гражданское право возлагает на должника ответственность перед кредитором. Ответственность в гражданском праве — это неблагоприятные для должника имущественные последствия несоблюдения им обязательств, дополнительная его обязанность. Требование о реальном исполнении обязательства (см. § 1 гл. 23 Учебника) ответственностью не является, ибо в этом случае должник будет исполнять то, к чему он уже был обязан.

Ответственность в гражданском праве носит *имущественный характер*, и ее основной формой является возложение на неисправного должника обязанности возместить причиненные другой стороне имущественные потери — убытки. Согласно ст. 15 ГК лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков; это же правило повторено в ст. 393 ГК. Другой формой имущественной ответственности, широко используемой законодательством и при заключении договоров, является обязанность неисправной стороны уплатить кредитору неустойку (штраф, пени)¹.

Гражданское законодательство предусматривает и некоторые другие формы имущественного воздействия на неисправного должника: право кредитора отказаться от принятия исполнения по обязательству, если оно является ненадлежащим, право удерживать имущество должника при невыполнении им его денежных обязательств, потеря выданного должником задатка и др. В доктрине некоторые авторы рассматривают такие формы имущественного воздействия на неисправного должника как случаи ответственности; другие отмечают их особенности, главная из которых — применение кредитором без обращения в суд, и объединяют в группу так называемых оперативных санкций². Принципиальных расхождений в этих юридических конструкциях нет: в обоих случаях речь идет

¹ О понятии и видах неустойки см. § 2 гл. 24 Учебника.

² Или мер оперативного воздействия. Перечень таких мер см. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. С. 564-566.

о последствиях нарушения обязательства, неблагоприятных для должника.

Наряду с термином «ответственность» в законодательстве и договорной практике нередко употребляется термин «санкция». Это более широкое понятие в ГК не используется; оно может означать совокупность правовых последствий несоблюдения норм права, отдельные из которых ответственностью не являются, а также только некоторые виды имущественной ответственности — штрафы и пени. Это последнее словоупотребление было распространено в договорной практике прошлых лет и продолжает иногда применяться.

Ответственность — важнейший институт гражданского права, призванный обеспечивать регулирующую роль права в сфере рыночных отношений и одновременно защищать имущественные права как предпринимателей, так и граждан. Общие правила по этому вопросу даны в гл. 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств». Они дополняются нормами части второй ГК об отдельных обязательствах, а также законами о договорах (поставки, перевозки и др.), отражающими их особенности. Большинство норм о гражданско-правовой ответственности диспозитивны, и в договорах стороны вправе предусматривать дополнительные условия, как повышающие, так и ограничивающие их ответственность.

Институт ответственности выполняет ряд важных функций. Он призван *стимулировать* надлежащее исполнение обязательств участниками имущественного оборота — предпринимателями и гражданами — и, тем самым, способствовать достижению тех хозяйственных и иных результатов, которые предусматривались обязательством. Стимулирующую функцию выполняет прежде всего неустойка, которая взыскивается независимо от наличия убытков вследствие нарушения обязательства.

Другой важной функцией ответственности является *защита имущественных интересов* стороны, *потерпевшей* вследствие неисполнения обязательства. За ней признается право на взыскание с неисправного должника убытков, что ведет к восстановлению нарушенных прав. Однако убытки должны быть доказаны, что нередко вызывает трудности, и это объясняет широкое использование в современной практике института неустойки.

Наконец, имущественная ответственность имеет также *информационное* значение. Возникновение споров об ответственности

и взыскание убытков и неустоек свидетельствуют о наличии недостатков в хозяйственной деятельности и необходимости принятия соответствующих мер по их устранению, а если нужно — и привлечения к ответственности виновных лиц.

2. Виды ответственности. Гражданское право, учитывая разнообразие и особенности регулируемых им отношений, предусматривает различные виды имущественной ответственности, которые различаются: 1) по условиям возникновения; 2) по субъектам ответственности; 3) по объему ответственности.

По условиям возникновения необходимо различать ответственность за вину и независимо от наличия вины. В первом случае при отсутствии вины, что должник обязан доказать, его ответственность отпадает. Во втором случае должника освобождает от ответственности только наличие определенных обстоятельств, круг которых ограничен — это непреодолимая сила или вина кредитора. Ответственность без вины принято именовать объективной или безвиновной ответственностью.

По общему правилу ответственность в гражданском праве наступает лишь при наличии вины должника, которая предполагается (презюмируется). Это важное правило выражено в пп. 1 и 2 ст. 401 ГК следующим образом: лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Однако последующей нормой ГК (п. 3 ст. 401) для обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности предусмотрены иные, более строгие, основания ответственности. Должнику-предпринимателю необходимо доказать, что невозможность исполнения обязательства создалась вследствие непреодолимой силы, что означает установление в данном случае объективной ответственности. Однако договором или законом может быть установлено иное, и такое отступление в пользу виновной ответственности рядом законов предусматривается (см. § 2 настоящей главы).

По субъектам ответственности необходимо различать долевую, солидарную и субсидиарную ответственность, которым присущи значительные особенности.

Долевая ответственность, когда каждый из субъектов ответственности отвечает в равной доле, является общим правилом, что надо считать справедливым решением, ибо каждый должен отвечать за собственные действия. Однако такое деление ответственности между содолжниками достижимо не во всех случаях.

При неделимости предмета обязательства, по соглашению сторон и в предусмотренных законом случаях, наступает солидарная ответственность, когда кредитор вправе требовать исполнения и возлагать ответственность как на всех содолжников совместно, так и на любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (ст. 323 ГК).

Солидарная ответственность обычно устанавливается правом в интересах предоставления кредитору повышенной правовой защиты. Такую ответственность несут участники полного товарищества (ст. 75 ГК), дочернее и основное хозяйственные общества (ст. 105 ГК), лица, выдавшие и индоссировавшие ценную бумагу (ст. 147 ГК), поручитель и должник (ст. 363 ГК), лица, совместно причинившие вред (ст. 1080 ГК), наследники по обязательствам наследодателя (ст. 1175 ГК). Возможно установление солидарной ответственности в договоре с множественностью должников.

Помимо долевых и солидарных обязательств гражданскому праву известна еще одна ситуация с множественностью лиц в обязательстве, которая в литературе получила наименование совместной ответственности. Речь идет о прямых перевозках грузов и пассажиров, которые выполняются несколькими последовательными перевозчиками по одному перевозочному документу. В этом случае обязательство исполняется несколькими соперевозчиками, однако грузовладелец (пассажир) может предъявлять требования — независимо от места и формы нарушения договора перевозки — только к конечному, а иногда также к начальному перевозчикам, которые при удовлетворении требования производят между собой соответствующие взаиморасчеты с учетом степени вины каждого соперевозчика.

При *субсидиарной ответственности* в обязательстве имеется один (основной) должник, однако в силу закона или условий договора за него дополнительно (субсидиарно) отвечает другое (второе) лицо. Тем самым усиливается правовая защита кредитора. Новое гражданское законодательство существенно расширило сферу применения субсидиарной ответственности, что в интересах надежности имущественного оборота.

В ГК содержится более 15 статей о субсидиарной ответственности. В силу закона субсидиарно отвечают: по обязательствам казенного предприятия — Российская Федерация (ст. 115 ГК), по обязательствам учреждения — его собственник (ст. 120 ГК), по обязательствам производственного кооператива — его члены (п. 2 ст. 107 ГК). Другие случаи субсидиарной ответственности предусматриваются в ст. 56, 68, 75, 95, 105, 363, 586, 1029 ГК.

Для реализации субсидиарной ответственности кредитор сначала должен обратиться к первоначальному (основному) должнику, и только при неудовлетворении его требования — к лицу, несущему субсидиарную ответственность. Это лицо может выдвигать в свою защиту возражения, которые имелись у основного должника, а если на него возложена ответственность, — имеет право на регрессное требование к основному должнику, если тот продолжает свою деятельность.

По объему ответственность бывает полной и ограниченной. Как правило, возмещение понесенных вследствие неисполнения убытков должно быть полным, это справедливо и отчетливо выражено в редакции ст. 15 ГК, согласно которой лицо, право которого нарушено, может требовать *полного* возмещения причиненных ему убытков.

Однако иногда оправданно или даже необходимо установление при нарушении обязательств ограниченной ответственности должника. Такая ответственность применяется действующим правом в двух различных по своим основаниям и последствиям случаях: во-первых, при неисправности кредитора, влияющей на исполнение, когда рамки ответственности определяются судом, и, во-вторых, при наличии нормы закона или договорного условия, которыми размер ответственности должника заранее ограничивается определенным денежным пределом.

Если нарушение обязательства должником связано с ненадлежащим поведением другой стороны, возникает ситуация, которую гражданское право именует виной кредитора (ст. 404 ГК). Она выражается в наличии его вины в неисполнении, а также в непринятии кредитором мер по уменьшению размера причиненных ему убытков. В обоих случаях должник по решению суда может быть частично освобожден от ответственности, причем ее снижение производится с учетом степени вины кредитора. Такие ситуации возникают как при исполнении договорных обязательств, так и в области деликтной

ответственности, и их принято именовать смешанной ответственностью (подробно об этом см. в § 5 настоящей главы).

Случаи ограничения ответственности по размеру более многочисленны и могут быть предусмотрены как законодательством (ограниченная ответственность перевозчика), так и договором, содержащим, например, условие об исключительной неустойке. Этот вопрос рассматривается в § 4 настоящей главы.

§ 2. Условия гражданско-правовой ответственности

Ответственность должника за нарушение обязательств наступает не при любом его несоблюдении, а только при наличии обстоятельств, признаваемых правом необходимыми для возложения ответственности. Такие обстоятельства принято именовать условиями (или основаниями) ответственности. Ими являются: 1) противоправность действий должника; 2) вина должника; 3) наличие убытков у кредитора; 4) наличие причинной связи между действиями должника и возникшими у кредитора убытками.

Для возложения ответственности не всегда необходимы все перечисленные условия. Так, при взыскании неустойки (штрафа, пени) достаточно двух первых: противоправности действий должника и его вины. В отдельных случаях, как указывалось выше, ответственность должника наступает независимо от его вины. Безвиновная ответственность может быть также предусмотрена условиями договора. Однако для взыскания понесенных убытков по общему правилу должны присутствовать названные выше четыре условия ответственности.

1. Противоправность действий должника. Под противоправным надлежит понимать действие, которое запрещено законодательством. Характер противоправного носит также бездействие, если законодательство обязывает лицо действовать определенным образом. Обязательства должны исполняться, любое их нарушение запрещено законом и поэтому является противоправным. Следовательно, всякое несоблюдение сторонами обязательства, независимо от того, является оно полным или частичным, затрагивает основные или вспомогательные обязанности сторон, является противоправным и дает основание контрагенту требовать возложения ответственности и возмещения причиненных ему убытков.

Лишь в единичных случаях неисполнение обязательства может признаваться непротивоправным. Такие ситуации возможны при наличии запрета компетентного государственного органа исполнять обязательство, в случае невыдачи лицензии на экспорт или импорт товара и т.п.

Противоправность в действиях (бездействии) должника согласно общим положениям гражданского права исключается также в случае причинения вреда в состоянии необходимой обороны (ст. 1066 ГК) или крайней необходимости (ст. 1067 ГК). Однако в сфере имущественных взаимоотношений такого рода случаи встречаются крайне редко и большого практического значения не имеют.

2. Вина должника. Согласно п. 1 ст. 401 ГК лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность лишь при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, предусмотренных законом или договором. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Вина есть ненадлежащее отношение к своим обязанностям. При вине в форме умысла должник сознательно нарушает обязательство, например отказывается от оплаты купленного им по договору товара. Вина в форме неосторожности встречается чаще и характеризуется тем, что должник стремится исполнить обязательство, однако не предпринимает для этого всех необходимых мер или же проявляет при этом некомпетентность либо неосмотрительность.

Вина организации — юридического лица выражается в ненадлежащем выполнении служебных обязанностей его работниками и руководителями. Действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника — гласит ст. 402 ГК. При этом для наличия вины юридического лица не требуется выявления конкретного работника, неправильные действия или бездействие которого повлекли нарушение обязательства. Вина юридического лица может состоять в неправильной организации выполнения заключенного договора, отсутствии должного инструктирования соответствующих работников, слабом контроле за работой специалистов и привлеченных организаций и т.д.

Как правило, ответственность возлагается на должника независимо от формы его вины (умысел или неосторожность). Иное решение предусмотрено для договоров безвозмездного пользования

(ст. 693, 697 ГК), хранения (ст. 901 ГК) и в некоторых других случаях, когда легкая вина в форме неосторожности освобождает должника от ответственности.

Правило о том, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство, именуется *презумпцией вины*. Это правило имеет большое практическое значение, так как кредитор не располагает необходимыми материалами и сведениями, относящимися к деятельности должника, и возложение на кредитора обязанности доказать вину должника ставило бы перед ним трудноосуществимую задачу и вело бы во многих случаях к неосновательному освобождению должника от ответственности. Однако иногда закон отходит от принципа презумпции вины. В некоторых транспортных уставах предусмотрены случаи, когда доказывание вины перевозчика в несохранности груза возлагается на заявителя требования (ст. 79 **УЖТ**, ст. 168 **КТМ**). Эти отступления объясняются тем, что здесь речь идет о таких ситуациях, когда несохранность груза может быть связана с действиями грузовладельца (погрузка груза средствами отправителя, сопровождение груза проводниками грузовладельца, внутренние недостатки тары), и он должен располагать доказательствами вины перевозчика, если таковая имела место.

Для исполнения обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, гражданское законодательство устанавливает повышенные требования и предусматривает в п. 3 ст. 401 ГК возложение ответственности независимо от наличия вины. В этих случаях ответственность исключается, напомним, вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы, а также вины кредитора (ст. 404 ГК). Такое новое для отечественного законодательства решение отражает современные тенденции развития зарубежного и международного права и направлено на усиление ответственности в сфере предпринимательской деятельности. Однако правило о безвиновной ответственности допускает отступления в силу закона или договора, и многие нормы самого ГК и дополняющих его законов предусматривают ответственность предпринимателя только при наличии его вины. Так решается этот вопрос в отношении производителей сельскохозяйственной продукции (ст. 538 ГК), ответственности энергоснабжающих организаций (ст. 547 ГК), исполнителя научно-исследовательских работ (ст. 777 ГК), перевозчика грузов и багажа (ст. 796 ГК).

Безвиновная ответственность продавца (изготовителя, исполнителя) перед потребителем введена **Законом о защите прав потребителей** (ст. 13). Возложение ответственности без вины предусматривается также при причинении вреда источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК) и компенсации гражданину морального вреда, причиненного ему деликтами (ст. 1100 ГК).

3. Убытки и их доказывание. Под убытками надлежит понимать денежную оценку ущерба, причиненного неправомерными действиями должника — ненадлежащим исполнением обязательства. Ущерб, причиненный кредитору, может выражаться в разных формах: в повреждении его имущества, дополнительных затратах, уплате субпоставщику неустойки, неполученных доходах и т.д. Поэтому гражданское законодательство знает различные виды убытков.

Основной и наиболее важной классификацией убытков является их деление на две группы: а) расходы, произведенные или необходимые кредитору, утрата или повреждение его имущества; б) не полученные кредитором доходы, которые он получил бы, если бы обязательство было исполнено должником. Это деление убытков закреплено в ст. 15 ГК. Первый вид убытков сокращенно принято именовать положительным ущербом в имуществе, второй — упущенной выгодой. По общему правилу в случае неисполнения обязательства возмещению подлежат все понесенные кредитором убытки: как положительный ущерб в имуществе, так и упущенная выгода.

В практике выработано понятие абстрактных убытков, которые исчисляются как разница между ценой, согласованной в договоре, и ценой, сложившейся на рынке на момент, когда не исполненное в срок обязательство подлежало исполнению согласно его условиям. Если сложившаяся на рынке цена окажется выше обусловленной (при истребовании убытков покупателем) или ниже (при истребовании убытков продавцом), разница в ценах считается понесенным убытком. Такой метод исчисления убытков предусмотрен в ст. 524 ГК для договора поставки.

Другой классификацией убытков является их деление на прямые и косвенные. В ГК нет каких-либо указаний по этому вопросу. Однако многие источники правового регулирования содержат нормы о косвенных убытках. Согласно ст. 143 **КВВТ** косвенные убытки не подлежат возмещению. Аналогичное условие может содержаться в правилах перевозок и транспортного страхования

грузов. Юридическая литература также часто обращается к понятию косвенных убытков.

Разграничение прямых и косвенных убытков представляет известные трудности, поскольку закон не дает их определений. Принято считать, что прямые убытки являются непосредственным следствием нарушения обязательства. Косвенные убытки связаны с неисполнением обязательства случайно, и поэтому нет оснований возлагать на должника их возмещение. Косвенным убытком можно считать, например, неполучение покупателем необычно высокой прибыли от перепродажи товара, обусловленной особо благоприятной конъюнктурой рынка или наличием у него специфических отношений с субпокупателями.

Следующей разновидностью являются так называемые моральные убытки, т.е. ущерб от потери авторитета, коммерческой репутации, страданий и переживаний вследствие причинения вреда здоровью и т.д. Ранее отечественное законодательство не предусматривало возмещения моральных убытков, поскольку они не могут быть точно выражены в денежной оценке и должны компенсироваться в других формах (публикация опровержения, пресечение правонарушений действий и т.д.).

Однако право многих зарубежных стран допускает денежное возмещение моральных убытков, и действующее законодательство РФ предусматривает компенсацию морального вреда в двух основных случаях: при нарушении личных неимущественных прав гражданина либо других его нематериальных благ, прежде всего, здоровья (ст. 151 ГК), а также при нарушении обязательств перед гражданами-потребителями (ст. 15 **Закона о защите прав потребителей**).

В нормах ГК содержатся указания о критериях определения компенсации морального вреда (ст. 1101 ГК), однако практика судов в этой области различна и неустойчива. По существу, такое возмещение часто носит характер присуждения денежного штрафа, определяемого судом, так как денежный размер понесенных моральных убытков достаточно надежно исчислен быть не может.

Для возмещения понесенных убытков должник обязан доказать их размер путем представления соответствующих, как правило письменных, доказательств. Такими доказательствами являются прежде всего акты приемки товара (груза) и выполненных работ, составленные в соответствии с требованиями законодательства и условиями договора. Акты приемки должны подкрепляться документальными данными

о действующих ценах, калькуляцией затрат на произведенный ремонт и т.д. В отдельных случаях для определения действительного размера понесенных истцом убытков суд может назначить экспертизу.

Особо сложным является обоснование размера не полученной вследствие нарушения обязательств упущенной выгоды. По этому вопросу в **Постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8** разъяснено, что размер неполученного дохода (упущенной выгоды) должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено (п. 11).

Кредитор, требующий возмещения убытков, должен, кроме того, доказать, что он принимал разумные меры к уменьшению убытков, и, если такие доказательства не будут представлены, суд вправе уменьшить размер присужденного возмещения (ст. 404 ГК).

Так, покупатель предъявил к продавцу иск о взыскании стоимости забракованного товара, прибывшего в поврежденном контейнере. После составления коммерческого акта истец, не выяснив степени повреждения груза, отправил товар в том же контейнере сначала на один, а затем на другой склад и только спустя 3 месяца проверил груз и определил понесенный ущерб. Суд отметил, что оставление подмоченного груза в поврежденном контейнере могло привести к еще большему повреждению груза и, следовательно, к увеличению убытков, поскольку происходит значительный перепад температуры воздуха. Истец был обязан своевременно проверить состояние прибывшего товара и определить размер понесенного ущерба. Не сделав этого, истец не вправе претендовать на возмещение убытков, которых он мог бы избежать, если бы проявил надлежащую заботливость. В удовлетворении иска покупателю было отказано.

4. Причинная связь. Необходимым условием ответственности является наличие причинной связи между допущенным должником нарушением и возникшими в результате этого убытками. Если такая связь отсутствует, для ответственности должника нет оснований, ибо убытки возникли независимо от действий должника и возложение в этом случае на него ответственности не только не достигло бы цели, но и вообще было бы бессмысленно.

Закон не употребляет термин «причинная связь», однако это условие ответственности отчетливо выражено в ряде норм гражданского права. Согласно ст. 15 и 393 ГК в случае неисполнения

обязательства должником он обязан возместить кредитору *причиненные этим* убытки. Иначе говоря, убытки должны быть причинно обусловлены ненадлежащим поведением должника при исполнении договора.

Наличие причинной связи между действиями должника и возникшими у кредитора убытками иногда достаточно очевидно: поставщик не отгрузил в срок топливо и у покупателя простояло оборудование; поставленные машины имели производственные дефекты, для устранения которых покупатель произвел затраты по ремонту, и т.д. Однако нередки случаи, когда установление причинной связи представляет трудности. Например, из порта получен импортный груз, при приемке которого на станции назначения установлены внутритарные недостатки и повреждения, о чем составлен коммерческий акт. Причиной таких повреждений могли быть действия как перевозчика (неисправность вагона, перегрузка в пути следования, толчки, хищения и т.д.), так и отправителя — порта (неправильная погрузка в вагон). Наконец, несохранность груза могла быть вызвана действиями иностранного поставщика, применявшего при упаковке груза тару, не обеспечившую его сохранность в ходе перевозки.

Поэтому необходимо иметь достаточно надежные критерии для выявления причинной связи как одного из условий ответственности. В доктрине формулировались различные общие подходы к решению этой проблемы, однако они не получили широкого признания, поскольку возникающие в имущественном обороте ситуации очень разнообразны.

Применительно к проблеме причинной связи можно сделать два важных вывода. Во-первых, из совокупности рассматриваемых явлений должны быть выделены вредоносный результат и непосредственно предшествующие ему факторы, которые могли быть причиной этого результата. Во-вторых, необходимо исследовать характер причинной связи между этими явлениями и установить, объективна, реальна ли такая связь или нет. Критерием при решении этого второго и главного вопроса будут, прежде всего, данные практики, жизненного опыта, отраженные в имеющихся по делу материалах и других доказательствах, которые могут быть получены. В необходимых случаях суд вправе назначить экспертизу для того, чтобы проверить правильность сведений, содержащихся в материалах по делу.

В приведенном выше примере, когда речь шла о несохранности полученного из порта импортного груза, необходимо исследовать правильность его погрузки, условия следования груза при перевозке, состояние и качество тары. Данные об этом содержат транспортные документы, акты приемки груза, сведения о перевозках аналогичных грузов в такой же таре и другие доказательства. Анализ имеющихся по делу материалов должен дать основания для вывода о том, если ли в данном случае причинная связь между действиями должника и наступившими убытками. Такая связь должна быть объективной, реальной. Иначе говоря, вредоносный результат, последствия которого возлагаются на неисправную сторону, должен быть необходимым, а не случайным следствием его поведения.

Причинная связь между неисполнением обязательства и наступившими убытками, в отличие от вины должника, законом не презюмируется и поэтому доказывается кредитором, который должен представить необходимые доказательства, обосновывающие наличие причинной связи. При отсутствии причинной связи требование о возложении ответственности удовлетворению не подлежит.

§ 3. Отдельные случаи ответственности

Наряду с изложенными выше общими условиями ответственности гражданское законодательство предусматривает ряд специальных правил для отдельных нарушений обязательств, которые учитывают их особенности.

1. Ответственность должника за действия третьих лиц. Как уже отмечалось выше (см. § 2 гл. 3 Учебника), исполнение обязательства может быть возложено должником на третьи лица, и в таких ситуациях возникает вопрос о субъекте ответственности, если обязательство оказывается нарушенным.

Согласно ст. 403 ГК должник отвечает за неисполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, если законом не установлена непосредственная ответственность третьего лица — исполнителя. Такое общее решение надо считать обоснованным, ибо оно стимулирует должника к выбору надежных исполнителей его обязательств, а также облегчает кредитору предъявление требований в случае нарушения обязательства, поскольку он может и не знать, кто в действительности его исполняет. Должник отвечает за действия третьих лиц по общим условиям гражданско-правовой ответственности.

Однако в некоторых случаях законодательство устанавливает непосредственную ответственность третьих лиц — исполнителей перед кредитором. Это прежде всего ответственность изготовителей товаров, проданных через торговую сеть, перед гражданами-потребителями. Согласно ст. 18 **Закона о защите прав потребителей** гражданин-потребитель вправе предъявить требования по поводу недостатков товара как его изготовителю, так и продавцу.

В ст. 403 ГК говорится о возможности установления прямой ответственности третьих лиц законом. В практике встречаются случаи, когда такая ответственность третьих лиц оговаривается в условиях заключаемого договора. Поскольку в отношении норм обязательственного права действуют свобода договора и презумпция диспозитивности норм, надо считать, что договорное условие о возложении прямой ответственности на третьих лиц — исполнителей обязательства является правомерным.

2. Просрочка должника. Под просрочкой должника понимается несвоевременное исполнение должником его обязательств: опоздание с поставкой товаров, выполнением работ, оказанием услуг. В таких случаях должник отвечает перед кредитором за убытки и несет последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения (ст. 405 ГК). Если, например, не отгруженный в срок товар тонет вследствие неожиданного наводнения, должник отвечает за последствия этого. При отгрузках в срок он был бы освобожден от ответственности, поскольку наводнение — явление непреодолимой силы.

В договорах предпринимателей при просрочке должника обычно предусматривается уплата им неустойки (пени) в пределах 5-10% от цены договора. В тех случаях, когда допущена просрочка и должнику предоставлен новый срок для исполнения, возникает вопрос о том, обязан ли он платить неустойку за нарушение первоначального срока исполнения или же согласование нового срока освобождает его от такой ответственности. Практика судов придерживается той линии, что такое освобождение от ответственности за допущенное нарушение автоматически не наступает и должно быть оговорено сторонами при установлении нового срока исполнения.

Просрочка должника влечет для него еще одно неблагоприятное правовое последствие: если просроченное исполнение утратило для кредитора интерес, он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков. Это общее правило должно

применяться с учетом норм законодательства об отдельных договорах, которые иногда не предоставляют кредитору права отказаться от договора при просрочке должника (перевозка грузов, строительный подряд), поскольку это было бы несправедливо и создавало бы сложные практические ситуации, связанные с пересмотром условий ранее заключенных договоров.

3. Просрочка кредитора. Просрочка кредитора согласно ст. 406 ГК имеет место в двух случаях: кредитор отказывается принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершает лежащих на нем действий, до совершения которых должник не может исполнить своего обязательства.

Просрочка кредитора возможна в разных формах: непредоставление отгрузочной разнарядки и транспорта, непоставка комплектующих изделий, отсутствие емкостей и складских помещений для доставленного товара и т.д. При этих и аналогичных нарушениях кредитор обязан возместить должнику убытки. Кроме того, судебная практика признает за должником право требовать при просрочке кредитора соответствующего перенесения срока исполнения по обязательству должника.

4. Неисполнение денежного обязательства. Такого рода нарушения возможны в разных формах: неправомерное удержание денежных средств, уклонение от их возврата, иная просрочка в их уплате, неосновательное получение или сбережение за счет другого лица. Во всех этих случаях кредитор несет убытки, связанные с задержкой других падающих на него платежей, необходимостью получения банковского кредита по более высокой ставке, проведением дополнительных расчетных операций. Однако доказать размер таких убытков сложно, и более простым и разумным решением является давно известное гражданскому праву правило о начислении на денежную задолженность процентов по заранее известной или определяемой банковской ставке. Данное правило изложено в ст. 395 ГК.

Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения *учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части*. При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из *учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения*.

Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

Под учетной ставкой банковского процента понимается не ставка банка, обслуживающего кредитора, а единая учетная ставка Центрального банка РФ по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам (ставка рефинансирования)¹. За последние годы ставка рефинансирования имеет тенденцию к постепенному снижению и в настоящее время близка к 10% годовых.

При истребовании процентов возникает ряд вопросов, по которым даны разъяснения первоначально в **Постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**, а затем специально в обширном постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 8 октября 1998 г. № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами»².

В отличие от доктринальных суждений большинства авторов, склонных оценивать проценты всех видов как плату за пользование чужими денежными средствами³, высшие судебные инстанции Российской Федерации квалифицировали проценты, взыскиваемые при просрочке платежа, в качестве гражданско-правовой ответственности. В пользу такого вывода говорит как наименование ст. 395 ГК, так и ее место в главе ГК, посвященной ответственности за нарушение обязательств (гл. 25).

Согласно разъяснениям, содержащимся в постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ № 13/14, положения ст. 395 ГК не применяются к отношениям сторон, не связанным с использованием денег в качестве средства платежа, средства погашения денежного долга (обязанность клиента сдавать деньги в банк по договору кассового обслуживания, обязанность перевозчика, перевозящего денежные знаки, и т.д.), а также к обязательствам, в которых валюта (деньги) исполняет роль товара (сделки по обмену валюты).

В отношении сложных процентов имеется разъяснение в п. 51 **Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**, согласно которому предусмотренные п. 1 ст. 395 ГК проценты

¹ Такое понимание дано в п. 51 **Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8**.

² Вестник ВАС РФ. 1998. № 11, дополнения — 2001. № 3.

³ См. Розенберг М.Г. Правовая природа процентов годовых по денежным обязательствам. «Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика». М., 1998. С. 309 и след.

подлежат уплате только на соответствующую сумму денежных средств и не должны начисляться на проценты за пользование чужими денежными средствами, если иное не предусмотрено законом¹.

Пленумы ВС РФ и ВАС РФ в постановлении № 13/14 также признали, что если определенный в соответствии со ст. 395 ГК размер (ставка) процентов явно несоразмерен последствиям просрочки исполнения денежного обязательства, суд, учитывая компенсационную природу процентов, вправе уменьшить ставку процентов, учитывая все обстоятельства дела (п. 7). Здесь, по существу, использована аналогия закона.

Проценты носят компенсационный характер, и при доказанности суммы понесенных убытков, превышающей размер причитающихся процентов, кредитор вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей размер процентов. Проценты взимаются в размере, начисленном на день их уплаты кредитору.

В заключаемых договорах предприниматели нередко предусматривают условие об уплате при просрочке платежа неустойки в виде непрерывно текущей пени, сумма которой иногда ограничивается определенным пределом. В этом случае начисление процентов на денежный долг не производится.

§ 4. Ограниченная ответственность должника

Устанавливая в качестве исходного принцип полного возмещения причиненных убытков (ст. 15 ГК), гражданское законодательство допускает в силу закона и договора ограничение размера возмещаемых должником убытков, именуя такую ответственность ограниченной (п. 1 ст. 400 ГК). В ГК и дополняющих его законах содержится ряд норм об ограниченной ответственности. Кроме того, такая ответственность может быть предусмотрена в договоре, и наиболее часто это достигается посредством внесения в договор условия об исключительной неустойке (п. 1 ст. 394 ГК).

Ограниченная ответственность используется законодательством в сфере корпоративных отношений: ответственность акционеров и участников ООО ограничена стоимостью принадлежащих им акций и вкладов (п. 1 ст. 96 и п. 1 ст. 87 ГК); но если они входят в состав руководящих органов названных юридических лиц, то применяются

¹ Начисление сложных процентов допускается по банковским вкладам в силу ст. 839 ГК, если иное не предусмотрено заключенным договором.

правила общегражданской ответственности. Такое ограничение ответственности участников АО и ООО необходимо для привлечения их вкладов в общество и оправданно тем обстоятельством, что они, как правило, не оказывают решающего влияния на принятие и исполнение обществом его обязательств.

Ограниченная ответственность предусмотрена ГК для участников договора энергоснабжения (п. 1 ст. 547), договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (п. 2 ст. 777), договора перевозки груза и багажа (п. 2 ст. 796), при безвозмездном хранении (п. 2 ст. 902) и в ряде других договоров. Применительно к деликтным обязательствам ответственность причинителя вреда может быть ограничена по решению суда с учетом имущественного положения гражданина, причинившего вред (п. 3 ст. 1083 ГК).

В дополняющих ГК законах случаи введения ограниченной ответственности встречаются многократно. Транспортные уставы и кодексы значительно расширяют круг ограниченной ответственности в транспортных правоотношениях. **КТМ** предусматривает такие ограничения и для случаев деликтной ответственности (за ущерб от загрязнения нефтью — ст. 320, за ущерб от перевозки опасных и вредных веществ — ст. 331). Предусмотренные в **УЖТ** многочисленные штрафы (пени) за нарушение обязательств, в том числе за просрочку в доставке груза (ст. 97), понимаются практикой как исключительная неустойка.

Нормы об ограниченной ответственности органов связи содержатся в законодательстве о связи, туристических организаций — в законодательстве о туризме. Федеральный закон от 21 ноября 1995 г. «Об использовании атомной энергии»¹ содержит норму, согласно которой предел ответственности за убытки от радиационного воздействия в отношении одного инцидента не может превышать размера, установленного международными договорами РФ (ст. 55 Закона).

Ограниченная ответственность предусматривается в различных формах. Наиболее часто это достигается посредством указания, что при нарушении обязательства возмещается реальный ущерб и, следовательно, не компенсируется упущенная выгода. Такие правила установлены в отношении последствий недействительности сделок

¹ СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4552.

(ст. 178, 179 ГК), а также ряда договоров, в частности договора перевозки грузов.

Другой формой ограничения ответственности является определение ее границ стоимостью предмета договора или стоимостью оказываемых услуг. Первое имеет место в договоре хранения, второе — в договорах почтового отправления, когда предел возмещения ограничивается суммой уплаченного почтового тарифа. Ответственность должника может быть ограничена определенной суммой, выраженной в МРОТ, рублях или иных валютных единицах, переводимых в рубли.

Причины установления ограниченной ответственности различны. Применительно к органам транспорта и связи такое решение в литературе обычно объясняется наличием в этих областях массовой клиентуры, повышенных рисков и стремлением избежать неблагоприятного для клиентов значительного роста тарифов, что стало бы необходимым при установлении полной ответственности организаций транспорта и связи. Сказывается и влияние широко признанных международных соглашений¹ и зарубежного законодательства, согласно которым ответственность транспорта и связи является ограниченной.

Конечно, ограниченная ответственность неблагоприятна для многих участников имущественного оборота, однако она в ряде случаев обусловлена объективными факторами. Кроме того, при операциях органов транспорта и связи допускается объявление ценности грузов, багажа и почтовых отправлений, что способно устранять неблагоприятные для клиентуры последствия ограниченной ответственности. Сомнения вызывает обоснованность ограниченной ответственности поставщиков энергоресурсов, поскольку они, являясь мощными в финансовом отношении организациями, повышают тарифы, а нарушение энергоснабжения неизбежно влечет серьезные потери в производственно-хозяйственной деятельности потребителей энергии.

Допуская ограниченную ответственность, гражданское законодательство предусматривает ряд норм, исключающих ее установление. Согласно п. 4 ст. 401 ГК заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно. Соглашение об ограничении

¹ Особо важное значение такие международные соглашения имеют в области морского и воздушного транспорта.

размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором выступает потребитель, является ничтожным (п. 2 ст. 400 ГК). На недопустимость ограничения ответственности должника указывается и в ряде других норм ГК: в договоре полного товарищества (п. 3 ст. 75) и договоре простого товарищества (ст. 1047).

§ 5. Основания освобождения должника от ответственности

Если обязательство оказывается неисполненным, но предусмотренные законом условия ответственности отсутствуют, должник, доказавший это обстоятельство, освобождается от ответственности. Неблагоприятные последствия невыполнения обязательства, в том числе возможные убытки, падают в таких случаях на кредитора. Если риск неисполнения обязательства был застрахован, а при наличии серьезных рисков это следует делать, кредитор вправе обратиться за возмещением убытков к страховщику.

На практике освобождение должника от ответственности чаще всего имеет место по двум основаниям: ввиду отсутствия в его действиях вины, а также вследствие того, что неисполнение обязательства нельзя считать неправомерным. В обоих случаях создается невозможность исполнения обязательств, причем первую ситуацию именуют фактической, а вторую — юридической невозможностью исполнения. Причины таких ситуаций различны.

1. Непреодолимая сила и случай. Невозможность исполнения может прежде всего вызываться такими обстоятельствами, которые закон называет непреодолимой силой; в литературе и заключаемых договорах они именуются также форс-мажором. В п. 3 ст. 401 ГК непреодолимая сила определяется как «чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство», освобождающее должника от ответственности.

Если нарушение обязательства вызвано обстоятельством непреодолимой силы, вина должника исключается, следовательно, отпадает и его ответственность за нарушение обязательства. Однако в соответствии с нормой о презумпции вины правонарушителя (см. § 2 настоящей главы) должник обязан доказать, во-первых, наступление обстоятельств непреодолимой силы и, во-вторых, существование причинной связи между непреодолимой силой и нарушением обязательства.

Несмотря на то, что в нормах права дано определение непреодолимой силы, решение вопроса о ее наличии представляет значительные трудности. В практике органов суда к случаям непреодолимой силы относятся преимущественно разного рода стихийные явления (землетрясение, наводнение, сильный снегопад, пожар и т.д.) при условии, что они носят чрезвычайный характер и не могли быть предотвращены должником при принятии им всех возможных мер. Если по обстоятельствам дела должник мог предотвратить нарушение лежащего на нем обязательства, он отвечает за неисполнение. Например, регулярно наступающее в некоторых регионах наводнение предвидимо, и его последствия могут быть должником предотвращены путем принятия соответствующих мер.

В п. 3 ст. 401 ГК названы обстоятельства, на которые должники часто ссылаются, но которые непреодолимой силой считаться не могут: нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. По одному из рассмотренных споров Президиум ВАС РФ указал, что кража не является обстоятельством непреодолимой силы¹.

К обстоятельствам непреодолимой силы должен быть отнесен и ряд явлений общественной жизни: военные действия, массовые заболевания (эпидемии) и некоторые другие. В подп. 11 п. 1 ст. 166 **КТМ** в качестве основания освобождения морского перевозчика от ответственности за груз названа забастовка. Однако при оценке правового значения таких обстоятельств необходимо каждый раз исходить из тех критериев непреодолимой силы, которые указаны в законе, — ее чрезвычайного характера и непредотвратимости.

Правительственные органы в сфере внешней торговли могут отказать в выдаче разрешения на экспорт, аннулировать ранее выданное разрешение, запретить торговые операции со страной, куда поставляется товар. Невозможность исполнения договорных обязательств наступает и в некоторых других случаях, например при запрете на перевозки грузов ввиду крупных аварий (ст. 29 **УЖТ**), объявлении органами санитарного надзора карантина. Такие действия являются актами власти, они создают для должника невозможность исполнения обязательства и влекут за собой освобождение его от ответственности.

¹ Вестник ВАС РФ. 1998. № 8. С. 35.

Невозможность исполнения обязательств создается для должника не только при наступлении непреодолимой силы и государственных запретов, но и при некоторых других обстоятельствах, также исключающих вину должника. Такие ситуации получили в науке гражданского права наименование случая. Случай как юридическую категорию необходимо отличать от непреодолимой силы, которую иногда именуют «квалифицированным случаем».

Случай — это обстоятельство, которое повлекло невозможность исполнения договора при отсутствии вины должника, однако непреодолимой силой не является. К случаю должны быть отнесены прежде всего действия третьих лиц (причинение вреда хищением с применением оружия), а также некоторые другие обстоятельства, исключающие вину должника (необычные трудности производственного характера, болезнь, если должником является физическое лицо).

Важное практическое значение имеет вопрос о том, какими критериями должен руководствоваться суд, определяя отсутствие вины в поведении должника. В практике давно утвердился взгляд, согласно которому критерием является объективная мера заботливости, которую необходимо проявлять при исполнении своих обязательств¹.

Иначе говоря, должник не вправе ссылаться на новизну и сложность принятого обязательства, на отсутствие у него необходимых специалистов, оборудования и т.д. Такого рода обстоятельства не являются уважительными и свидетельствуют о наличии вины должника, который не принял всех необходимых мер для надлежащего выполнения своих обязательств. Напротив, если по обстоятельствам дела продавец проявил себя добросовестным хозяином, сделал все от него зависящее, чтобы выполнить обязательство, он должен быть освобожден от ответственности.

2. Вина кредитора. Обстоятельством, исключающим ответственность должника, не названным в ст. 401 ГК, является вина кредитора, значение которой в ст. 404 ГК определено следующим образом: если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника. Уменьшить размер ответственности должника суд также вправе, если кредитор умышленно или

¹ См. Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1950. С. 328.

по неосторожности содействовал увеличению размера убытков либо не принял разумных мер к их уменьшению. Эти правила применяются и в случаях, когда должник в силу закона или договора несет ответственность независимо от своей вины.

Приведенная норма охватывает две схожие, однако различные по своим правовым последствиям ситуации. Первая — это наличие вины обеих сторон в неисполнении, когда соответствующее уменьшение ответственности обязательно. Вторая — это увеличение размера убытков по вине кредитора или непринятие им разумных мер к их уменьшению. В этом случае суд вправе, но не обязан уменьшить размер ответственности должника. В обоих случаях наступает смешанная ответственность, которая была кратко обрисована выше (см. § 1 настоящей главы).

Вина кредитора может выражаться в различных формах. Чаще всего это несовершенство кредитором действий, возложенных на него обязательством; предоставление должнику неправильных сведений, относящихся к исполнению; несвоевременная приемка поставленного товара. Поскольку оценка степени влияния таких ошибок кредитора на неисполнение во многих случаях оказывается затруднительной, суды обычно распределяют ответственность в определенной пропорции между сторонами, чаще всего в равных долях, или снижают ответственность должника на одну треть.

При наличии вины кредитора, говорится в ст. 404 ГК, ответственность должника уменьшается. Между тем нередки случаи, когда вина кредитора, т.е. его неправомерные действия или бездействие (например, непредоставление тары или транспорта), делает для должника исполнение обязательства невозможным и влечет убытки. В таких ситуациях должника следует полностью освобождать от ответственности, и такой вывод применительно к нарушению сроков подтверждает п. 3 ст. 405 ГК, согласно которому должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

3. Другие основания освобождения от ответственности. Основаниями освобождения должника от ответственности могут быть также правомерность его действий и отсутствие причинной связи между его действиями и возникшими убытками. В таких случаях должник полностью освобождается от ответственности, ибо он действовал правомерно или вообще не имеет отношения к причинам, повлекшим для кредитора убытки.

Наконец, основанием освобождения должника от ответственности может быть истечение установленных законом (реже договором) сроков для заявления кредитором требований об уплате неустойки и возмещении убытков, если должник на пропуск этих сроков ссылается. Такими сроками являются исковая давность (см. гл. 12 Учебника) и гарантийные сроки, которые должник предоставляет в силу закона или договора в ряде обязательств (купли-продажи, подряда и некоторых других). Механизм гражданско-правовой ответственности должен иметь временные пределы, создающие ясность и определенность во взаимоотношениях участников имущественного оборота.

ГЛАВА 27. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

§ 1. Случаи прекращения обязательств

По общему правилу обязательства, в отличие от права собственности и других вещных прав, существуют в течение определенного времени и прекращаются в силу различных оснований или способов, которые зависят от воли участников, содержания и условий самого обязательства, а также действия сопутствующих обязательству обстоятельств. Различные основания прекращения обязательств могут быть разбиты на две группы: наступающие по воле их участников и независимо от их воли.

Последствия прекращения обязательств также являются различными. В большинстве случаев наступает полное освобождение участников обязательства от их прав и обязанностей. Однако в некоторых случаях для сторон возникают определенные правовые обязанности, связанные с возвратом имущества или проведением расчетов, вытекающих из ранее существовавшего обязательства.

Прекращению обязательств посвящена гл. 30 ГК (ст. 407-419), в которой названы 10 их наиболее распространенных способов, имеющих значение для всех или большинства известных гражданскому праву обязательств. Этот перечень не является исчерпывающим, и в силу ст. 407 ГК возможны другие основания прекращения обязательств, предусмотренные как самим ГК, так и иными законами и договором сторон.

Такие дополнительные основания могут также иметь общее значение и действовать в отношении многих обязательств. Примерами являются прекращение обязательств в силу мирового соглашения сторон, в случае правомерного расторжения стороной заключенного договора (ст. 450 ГК)¹, объявления должника банкротом², наступления отменительного условия, оговоренного сторонами в сделке (п. 2 ст. 157 ГК).

Для договорных обязательств п. 3 ст. 425 ГК установлено правило, согласно которому законом или договором может предусматриваться, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств по договору. Такой срок в виде предельного срока действия договора предусмотрен ГК для договора проката (п. 1 ст. 627)

¹ Порядок и последствия расторжения договора рассматриваются в § 5 гл. 22 Учебника.

² О банкротстве гражданина-предпринимателя см. § 3 гл. 4, о банкротстве хозяйственных товариществ и обществ — § 2 гл. 5 Учебника.

и договора доверительного управления имуществом (п. 2 ст. 1016). Однако в силу п. 4 ст. 425 ГК окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Кроме того, законодательство содержит нормы о дополнительных основаниях прекращения отдельных обязательств, отражающих правовые особенности этих обязательств. Такие специальные основания предусмотрены для залога (ст. 352 ГК), поручительства (ст. 367 ГК), банковской гарантии (ст. 378 ГК) и ряда других обязательств. Они рассматриваются при характеристике этих обязательств.

§ 2. Прекращение обязательств по воле их участников

Это наиболее распространенные основания прекращения обязательств, причем они различны по своей правовой форме и последствиям.

1. Исполнение обязательств. Наиболее частым и нормальным способом прекращения обязательства является его *исполнение*, свидетельствующее о достижении той цели, которая была поставлена перед обязательством. Однако это имеет место, если произведенное исполнение является надлежащим, т.е. соответствует всем условиям самого обязательства и требованиям законодательства, установленным для данного вида обязательств¹.

Факт исполнения обязательства во взаимоотношениях предпринимателей обычно подтверждается составлением двустороннего акта приемки. В бытовых сделках подтверждением исполнения является расписка кредитора или возвращенный им долговой документ (п. 2 ст. 408 ГК). В иных случаях и при наличии спора могут использоваться доказательства, допускаемые правилами гражданского процесса.

Возможно частичное исполнение обязательства (по предмету или сроку), и тогда обязательство в соответствующей части прекращается, однако в остальном сохраняет свое правовое значение и должно быть исполнено.

Следующим основанием прекращения обязательства по воле их участников является *соглашение сторон*. Оно допустимо на всех стадиях жизни обязательства и возможно в различных правовых

¹ Общие требования к порядку исполнения обязательств рассматриваются в гл. 23 Учебника.

формах: в виде новации, отступного и договоренности о мировой сделке.

2. Новация представляет собой соглашение сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (п. 1 ст. 414 ГК). Примером новации является приобретение арендатором в собственность арендуемого имущества.

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов (п. 2 ст. 414 ГК), когда первоначально установленное в интересах кредитора обязательство должно неуклонно исполняться в определенных им размере и способом.

Новация имеет место только при договоренности между сторонами об изменении основных элементов обязательства: согласовании иного предмета или способа исполнения. Это последнее должно быть отнесено к правам и обязанностям обоих участников обязательства, и судебная практика признавала новацией изменение формы оплаты поставляемых товаров (вместо денежной компенсации — предоставление иного товара).

Не является новацией соглашение сторон об изменении других условий обязательства (цене, сроке, ассортименте), когда все важнейшие условия первоначального обязательства и, следовательно, само обязательство сохраняют свою силу.

Состоявшаяся новация прекращает не только первоначальное, но и связанные с ним дополнительные обязательства обеспечительного характера (залог, поручительство, неустойку), если иное не предусмотрено соглашением сторон. Таким образом, в рамках новированного обязательства между сторонами возникают новые обязательственные отношения.

3. Отступным является соглашение сторон обязательства о его прекращении путем предоставления взамен первоначального иного исполнения, которым может быть, в частности, уплата денег или передача имущества (ст. 409 ГК).

Редакция ст. 409 ГК позволяет трактовать в качестве отступного также выполнение работы или оказание услуги, и в этом случае отступное сближается с новацией, ибо в обязательстве появляется новый предмет исполнения. Однако, в отличие от новации, дополнительные обязательства при отступном по общему правилу сохраняются.

Отличие отступного от новации может быть проведено также по его наименованию и содержанию, в котором направленность воли сторон на согласование отступного обычно достаточно ясно выражена.

Форму и размер отступного свободно определяют участники соглашения о нем. Закон позволяет использовать в качестве отступного уплату неустойки (п. 3 ст. 396 ГК), что освобождает уплатившего неустойку должника от исполнения обязательства в натуре.

4. Мировое соглашение. В числе оснований прекращения обязательств в гл. 30 ГК такое соглашение не названо, однако оно является распространенным и практически целесообразным способом прекращения обязательства, поскольку позволяет избежать длительных судебных разбирательств и связанных с этим расходов.

Условия мирового соглашения свободно определяются участниками обязательства, причем для достижения такого соглашения они обычно должны идти на взаимные уступки, прежде всего, в отношении суммы платежа по обязательству или сроков его выполнения. Заключение мирового соглашения может быть связано с возникновением между участниками первоначального обязательства нового обязательства.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами в ходе судебного разбирательства спора, и процессуальное законодательство ориентирует спорящие стороны и суды на достижение такого соглашения (ст. 150 ГПК, ст. 138 АПК). В АПК содержится ряд норм об условиях и форме мирового соглашения; оно не должно нарушать права третьих лиц, противоречить закону и утверждается арбитражным судом (ст. 139-142).

5. Прощение долга характеризуется в ст. 415 ГК как освобождение кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора, следствием чего является прекращение соответствующего обязательства должника. Аналогичные действия кредитора в отношении другого лица названы в п. 1 ст. 572 ГК дарением.

Такое регулирование и существо прощения долга дают доктрине основания относить данный способ прекращения обязательства к разновидностям дарения. Соответственно к прощению долга должны применяться условия, которые установлены для договора дарения. Это правила о запрете некоторых случаев дарения, в том числе между коммерческими организациями (ст. 575 ГК), об ограничении дарения (ст. 576 ГК), об отказе от дарения и его отмене (ст. 577, 578 ГК). Это

существенно ограничивает сферу прощения долга как способа прекращения обязательств.

Кроме того, прощение долга кредитором не допускается, если оно нарушает права третьих лиц на имущество кредитора. Такое нарушение прав третьих лиц может иметь место при банкротстве кредитора, когда прощенный им на значительную сумму долг может уменьшить размер возмещения, получаемого третьими лицами в ходе конкурсного производства.

§ 3. Зачет встречных требований

Зачет как способ прекращения обязательств также осуществляется по воле сторон. Его особенность состоит в том, что он влечет за собой прекращение сразу нескольких обязательств — основного и встречных, которые взаимно погашаются. При этом взаимные обязательства прекращаются в случае их равенства по размеру, а при неравенстве после проведения зачета большее по размеру обязательство продолжает существовать в части, превышающей меньшее¹.

Таким образом, зачет представляет собой разумное и целесообразное основание прекращения взаимных обязательств. Однако для осуществления зачета необходимо согласно ст. 410 ГК наличие трех условий.

Во-первых, предъявляемое к зачету требование должно быть встречным, т.е. кредитором по нему должен быть должник по требованию, в отношении которого осуществляется зачет, а должником — кредитор по основному (первоначальному) требованию. В практике встречались случаи, когда к зачету заявлялись требования, имеющиеся у должника в отношении других лиц, а не кредитора. Суды находили такой зачет неправомерным, поскольку самостоятельное юридическое лицо не несет ответственности за действия других юридических лиц.

Однако из этого общего правила допущены два исключения. Согласно ст. 364 ГК поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, и, следовательно, заявлять к зачету требования должника к кредитору. Аналогичное правило установлено для случаев уступки требования (цессии): должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое требование к прежнему кредитору (ст. 412 ГК).

¹ Возможны также многосторонние зачеты с участием нескольких субъектов гражданского права.

Во-вторых, предъявляемое к зачету требование должно быть однородно с основным требованием. Нельзя зачесть требование о замене поставленного товара и требование о погашении задолженности за этот товар. Поэтому практически предметом зачета являются лишь денежные обязательства. Однако не требуется, чтобы основное и предъявляемое к зачету требования проистекали из одного и того же обязательства (договора); их правовые основания могут быть различными.

Наконец, в-третьих, для осуществления зачета необходимо, чтобы по встречному требованию наступил срок исполнения либо срок по этому требованию не был указан или определен моментом востребования. Иначе говоря, должник может заявлять к зачету только такое требование, которое действительно и пригодно к принудительной реализации ввиду наступления срока.

Важное значение имеет порядок осуществления зачета. Согласно ст. 410 ГК для зачета достаточно заявления стороны, предъявляющей свое требование к зачету. Таким образом, согласия другой стороны на зачет не требуется. Однако она может оспаривать как действительность и сумму предъявленного к зачету требования, так и наличие в данном случае названных выше условий, необходимых для зачета.

Поэтому на практике зачет часто осуществляется по соглашению обеих сторон, тем более, что он нередко связан с многолетними расчетами и предполагает их предварительную выверку. Возможен также зачет при судебном и арбитражном разбирательстве возникшего между сторонами спора.

Согласно ст. 411 ГК не допускается зачет требований, по которым истек срок давности, требований о возмещении вреда вследствие повреждения здоровья, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании, а также иных требований, предусмотренных законом¹.

§ 4. Прекращение обязательств независимо от воли их участников

Случаи прекращения обязательств в силу обстоятельств, которые не зависят от воли должника и кредитора, также разнообразны

¹ Другие практически нечастые случаи запрета зачета предусмотрены ст. 90, 99 ГК для расчетов участников хозяйственных обществ с этими обществами.

и возникают вследствие разных причин. Наиболее часто таким случаем является невозможность исполнения ранее принятого обязательства.

1. Невозможность исполнения обязательства согласно п. 1 ст. 416 ГК влечет за собой прекращение обязательства, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. Сама невозможность исполнения может быть физической (пожар уничтожил продаваемый или арендуемый дом, наводнение сгубило урожай и т.д.) или юридической (издан запретительный акт компетентного государственного органа). Приведенная норма ГК охватывает обе эти ситуации.

Наступление физической невозможности исполнения должно устанавливаться с учетом содержания обязательства и сопутствующих ему обстоятельств. Согласно п. 3 ст. 401 ГК отсутствие у должника необходимых денежных средств не является обстоятельством, исключающим его ответственность, и, таким образом, к денежным обязательствам правило о невозможности их исполнения практически неприменимо¹.

Юридическая невозможность исполнения, влекущая прекращение обязательства, регламентируется ст. 417 ГК, названной «Прекращение обязательства на основании акта государственного органа». Такого рода запретительные акты государственных органов чаще всего издаются в отношении международных сделок, в частности вследствие запретов на торговые операции, вводимых ООН. Во внутреннем обороте — это запреты органов санитарного контроля вследствие эпидемий, а также запреты и ограничения на перевозки грузов в определенных направлениях ввиду крупных аварий и стихийных бедствий.

Особенностью юридической невозможности исполнения являются случаи ее временного действия, а также возможность признания судом вынесенного запрета недействительным. В таких ситуациях согласно п. 2 ст. 417 ГК ранее действовавшее обязательство восстанавливается, если этому не препятствуют его существо, соглашение сторон и обязательство не утратило интерес для кредитора. Таким образом, при незаинтересованности кредитора в восстановлении обязательства оно должно считаться прекратившимся.

¹ Подробнее вопрос о невозможности исполнения рассматривается в гл. 26 Учебника.

Рыночным отношениям давно известна также экономическая невозможность исполнения (точнее, его обременительность), возникающая в условиях резкого изменения хозяйственной конъюнктуры и экономических кризисов. Это особая правовая проблема, которая связана с исполнением обязательств и должна решаться по правилам ст. 451 ГК о последствиях существенного изменения обстоятельств (см. § 5 гл. 22 Учебника).

2. Совпадение должника и кредитора в одном лице. Случаи прекращения обязательств по этому основанию практически встречаются редко и возможны в следующих ситуациях: при слиянии двух юридических лиц, которые ранее были кредитором и должником по обязательству, а также при наследовании, когда наследник имел обязательственные отношения с наследодателем.

Совпадение должника и кредитора может иметь место также при передаче прав и обязанностей по договору: арендованное имущество покупается, и обязательство уплаты арендной платы прекращается. При обороте ценных бумаг, прежде всего на предъявителя, также возможно совпадение должника и кредитора, однако это не влечет прекращения обязательств по ценной бумаге: она может быть вновь введена ее временным владельцем в обращение и своих правовых свойств не теряет.

3. Смерть гражданина прекращает обязательство, если оно не может быть исполнено без его личного участия или иным образом неразрывно связано с личностью должника. Аналогичное правило действует в случае смерти кредитора (ст. 418 ГК). Неразрывно связанными с личностью кредитора являются обязательства о возмещении вреда жизни и здоровью кредитора; его смерть делает такие обязательства должника беспредметными, и они прекращаются.

Из приведенных правил следует, что не связанные с личностью участников обязательства, в частности денежного характера, в случае смерти одного из них не прекращаются, а переходят к наследникам по нормам наследственного права в пределах наследуемого имущества (ст. 1175 ГК), причем сонаследники отвечают по обязательствам солидарно.

4. Ликвидация юридического лица. Под ликвидацией в данном случае надлежит понимать полное прекращение существования юридического лица с проведением предусмотренных законом ликвидационных процедур и продаж его имущества при недостаточности имеющихся денежных средств (ст. 61-65 ГК). Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества

ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными (п. 6 ст. 64 ГК).

В отношении некоторых обязательств ликвидированного юридического лица, которые в интересах защиты прав личности безусловно должны исполняться, действует иное правило. Исполнение требований о возмещении вреда жизни или здоровью и аналогичных притязаний может быть возложено законодательством на другие лица. Обычно в названных случаях при ликвидации юридического лица производится капитализация платежей (п. 2 ст. 1093 ГК), однако если она не была осуществлена, судебная практика признает ответственными по таким платежам региональные отделения Фонда социального страхования РФ¹.

§ 5. Последствия прекращения обязательств

По общему правилу прекращение обязательств влечет за собой полное освобождение первоначальных должника и кредитора от всех ранее связывавших их прав и обязанностей. Это наглядно видно на примере таких оснований прекращения обязательств, как надлежащее исполнение, зачет двух равновеликих требований, прощение долга. Аналогичны последствия совпадения в одном лице первоначальных должника и кредитора.

Однако в некоторых случаях прекращение обязательства влечет для его участников возникновение новых прав и обязанностей. При новации (см. § 2 настоящей главы) они будут определяться содержанием вновь возникшего между сторонами обязательства.

В случае прекращения обязательств, связанных с предоставлением другой стороне во временное пользование имущества (аренда, ее разновидности), это имущество должно быть возвращено (ст. 622 ГК). При этом может возникать необходимость проведения между сторонами расчетов, связанных с улучшением или, напротив, ухудшением состояния возвращаемого имущества, которые должны производиться по правилам ст. 623 ГК.

Расчеты между сторонами могут потребоваться также в связи с последующим выявлением недостатков исполнения, за которые должник несет ответственность. В этом случае кредитор вправе требовать от должника снижения цены или устранения допущенных недостатков исполнения.

¹ Бюллетень ВС РФ. 1995. № 12. С. 2; 2000. № 2. С. 8.

Наконец, последствием прекращения обязательств может быть обязанность сторон возместить убытки, если имеются общие основания для их взыскания (см. гл. 26 Учебника). В случае прекращения обязательства на основании акта государственного органа, повлекшего неблагоприятные имущественные последствия, возмещения убытков можно требовать по правилам об ответственности государственных органов за незаконные действия (п. 1 ст. 417 ГК).

РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

КО ВСЕМ ГЛАВАМ УЧЕБНИКА

Гражданское право. Т. 1. Общая часть / Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд. М., 2004.

Гражданское право. Т. 2. Вещное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. 3-е изд. М., 2005.

Гражданское право. Ч. 1 / Под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. 6-е изд. СПб., 2003.

Комментарий к ГК РФ части первой: постатейный / Отв. ред. О.Н. Садиков. 4-е изд. М., 2005.

Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т. 1. М., 1914.

Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права: переиздание. М., 1994.

К ГЛАВЕ 1

Братусь С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1963.

Садиков О.Н. Гражданское право и его отраслевые особенности: «Проблемы совершенствования советского законодательства» / Труды ВНИИСЗ. М., 1984. Вып. 29.

Толстой Ю.К. Принципы гражданского права. — Правоведение. 1992. № 2.

Яковлев В.Ф. Россия: экономика, гражданское право. М., 2000.

К ГЛАВЕ 2

Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданско-правовых норм. Саратов, 1976.

Маковский А.Л. О концепции первой части ГК. — Вестник ВАС РФ. 1995. № 4.

Садиков О.Н. О системе норм Гражданского кодекса. — Журнал российского права. 1998. № 1.

Хохлов С.А. Концептуальная основа части второй ГК. Гражданский кодекс РФ, часть вторая: комментарии. М., 1996.

Яковлев В.Ф. О Гражданском кодексе РФ. — Вестник ВАС РФ. 1995. № 1.

К ГЛАВЕ 3

Агарков М.М. Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве. — Известия АН СССР. 1946. № 6.

Грибанов В.П. *Осуществление и защита гражданских прав*. М., 2000.

Красавчиков О.А. *Юридические факты в советском гражданском праве*. М., 1955.

Садиков О.Н. *Злоупотребление правом в Гражданском кодексе России*. — *Хозяйство и право*. 2002. № 2.

К ГЛАВЕ 4

Данилова Л.Я. *Гражданская правоспособность лиц, страдающих психическими расстройствами*. — *Юридический мир*. 2000. № 9.

Михеева Л. *Безвестное отсутствие должника*. — *Российская юстиция*. 2001. № 5.

Нечаева А.М. *О правоспособности и дееспособности физических лиц*. — *Государство и право*. 2001. № 2.

Никитин Е. *Правовой статус гражданина-предпринимателя без образования юридического лица*. — *Российская юстиция*. 1997. № 12.

Руднев А. *Предпринимательская деятельность граждан*. — *Бизнес-адвокат*. 2000. № 13.

Ярошенко К.Б. *Граждане (физические лица): комментарий к ГК*. — *Хозяйство и право*. 1998. № 3.

К ГЛАВАМ 5 - 7

Братусь С.Н. *Субъекты гражданского права*. М., 1950.

Козлова Н.В. *Понятие и сущность юридического лица: очерк истории и теории*. М., 2003.

Козлова Н.В. *Правосубъектность юридического лица*. М., 2005.

Комментарий к Федеральному закону «Об акционерных обществах» / Под ред. Г.С. Шапкиной. 3-е изд. М., 2002.

Научно-практический комментарий (постатейный) к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» / Под ред. В.В. Витрянского. М., 2004.

Шиткина И.С. *Предпринимательские объединения*. М., 2001.

К ГЛАВЕ 8

Суханов Е.А. *Об ответственности государства по гражданско-правовым обязательствам*. — *Вестник ВАС РФ*. 2001. № 3.

К ГЛАВЕ 9

Козырь О.М. *Недвижимость в новом Гражданском кодексе России. Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сб. памяти С.А. Хохлова* / Отв. ред. А.Л. Маковский. М., 1998.

Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994.

Лунц Л.А. Деньги и денежные обязательства в гражданском праве (Серия «Классика российской цивилистики»). М., 1999.

Сенчицев В.И. Объект гражданского правоотношения. Актуальные вопросы гражданского права / Под ред. М.И. Брагинского. М., 1998.

К ГЛАВЕ 10

Азарков М.М. Учение о ценных бумагах. М., 1994.

Белов В.А. Ценные бумаги в российском гражданском праве. М., 1996.

Крашенинников Е.А. Ценные бумаги на предъявителя. Ярославль, 1995.

К ГЛАВЕ 11

Азарков М.М. Понятие сделки по советскому гражданскому праву. — Советское государство и право. 1946. № 3, 4.

Гутников О.В. Недействительные сделки в гражданском праве. Теория и практика опаривания. М., 2003.

Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.

Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. Л., 1960.

К ГЛАВЕ 12

Андреев В.К. Представительство в гражданском праве. Калинин, 1978.

Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. Томск, 1980.

Нерсесов Н.И. Понятие добровольного представительства в гражданском праве / Избранные труды по представительству и ценным бумагам в гражданском праве. М., 1998.

К ГЛАВЕ 13

Кириллова М.Я. Исковая давность. М., 1966.

Крашенинников Е.А. Понятие и предмет исковой давности. Ярославль, 1997.

Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954.

Сарбаш С.В. Вопросы исковой давности. — Хозяйство и право. 2000. № 5.

К ГЛАВЕ 14

Маттеи У., Суханов Е.А. *Основные положения права собственности*. М., 1999.

Мозолин В.П. *Право собственности в Российской Федерации в период перехода к рыночной экономике*. М., 1992.

Щенникова Л.В. *Вещные права в гражданском праве России*. М., 1996.

К ГЛАВЕ 15

Клишин А.А. *Право собственности отдельных видов некоммерческих организаций*. СПб., 2001.

Козлова Н.В. *Правосубъектность юридического лица (гл. V)*. М., 2005.

Красов О.И. *Право частной собственности на землю*. М., 2000.

Крашенинников П.В. *Право собственности и иные вещные права на жилое помещение*. М., 2001.

К ГЛАВЕ 16

Андреев В.К. *Право государственной собственности в России*. М., 2004.

Венедиктов А.В. *Государственная социалистическая собственность*. М.-Л., 1948.

Комарицкий С.И. *Приватизация: правовые проблемы. Курс лекций*. М., 2000.

Пятков Д.В. *Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в гражданских правоотношениях: на примере разграничения публичной собственности*. СПб., 2003.

Суханов Е.А. *Проблемы правового регулирования отношений публичной собственности и новый Гражданский кодекс. Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика: Сб. памяти С.А. Хохлова / Отв. ред. А.Л. Маковский*. М., 1998.

К ГЛАВЕ 17

Масевич М.Г. *Основания приобретения права собственности на бесхозяйные вещи. Современные проблемы гражданского права*. М., 2000.

К ГЛАВЕ 18

Комментарий Ю.К. Толстого к главе 16 Гражданского кодекса РФ, части первой (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. 3-е изд. М., 2005.

Зимилова М.В. *Общая собственность в советском гражданском праве / Ученые записки ВПЮН. М., 1941. Вып. 2.*

Манакова Р.П. *Правоотношения общей долевой собственности граждан по советскому законодательству. Томск, 1977.*

К ГЛАВЕ 19

Суханов Е.А. *Ограниченные вещные права. — Хозяйство и право. 2005. № 1.*

Щенникова Л.В. *Вещные права в гражданском праве России. М., 1996.*

К ГЛАВЕ 20

Иванова Н.Р. *Защита права собственности в арбитражном суде. М., 1999.*

Черепяхин Б.Б. *Виндикационные иски в советском праве / Труды по гражданскому праву. М., 2001.*

К ГЛАВЕ 21

Агарков М.М. *Обязательство по советскому гражданскому праву. М., 1940.*

Иоффе О.С. *Обязательственное право. М., 1975.*

Новицкий И.Б., Лунц Л.А. *Общее учение об обязательстве. М., 1950.*

К ГЛАВЕ 22

Брагинский М.И., Витрянский В.В. *Договорное право. Общие положения. М., 1999.*

Завидов Б.Д. *Договорное право России. М., 1998.*

Новицкий И.Б., Лунц Л.А. *Общее учение об обязательстве. М., 1950.*

Садиков О.Н. *Реформа договорного права в России. — Вестник Международного университета. М., 1997. Вып. 2.*

К ГЛАВЕ 23

Брагинский М.И., Витрянский В.В. *Договорное право. Общие положения. М., 1999.*

Сарбаи С.В. *Исполнение договорного обязательства. М., 2005.*

Садиков О.Н. *Влияние инфляции на денежные обязательства. — Дело и право. 1994. № 3.*

Толстой В.С. *Исполнение обязательств. М., 1973.*

К ГЛАВЕ 24

Бирюкова Л.А. *Банковские гарантии. Теория и практика. М., 2004.*

Гонгало Б.М. *Обеспечение исполнения обязательств. М., 1999.*

Маковская А.А. *Залог денег и ценных бумаг. М., 2000.*

Садиков О.Н. Гарантийные обязательства в гражданском праве. — *Хозяйство и право*. 2004. № 9.

Сарбаи С.В. Право удержания как способ обеспечения исполнения обязательств. М., 1998.

К ГЛАВЕ 25

Белов В.А. Сингулярное правопреемство по обязательствам. М., 2000.

Новоселова Л.А. Сделки уступки права (требования) в коммерческой практике. Факторинг. М., 2003.

К ГЛАВЕ 26

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М., 1999.

Богданова Е.Е. Субсидиарная ответственность в гражданском праве Российской Федерации. Белгород, 2000.

Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Л., 1955.

Матвеев Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности. М., 1970.

Новицкий И.Б., Лунц Л.А. Общее учение об обязательстве. М., 1950.

Новоселова Л.А. Проценты по денежным обязательствам. М., 2000.

Павлодский Е.А. Случай и непреодолимая сила в гражданском праве. М., 1978.

Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов, 1976.

К ГЛАВЕ 27

Отнюкова Г. Исполнение обязательств. — *Российская юстиция*. 1996. № 3, 4.

Шилохвост О.Ю. Отступное в гражданском праве России. М., 1999.

СОДЕРЖАНИЕ

Авторы	III
Предисловие	IV
Принятые сокращения	VI

РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Глава 1. Предмет, основные начала и особенности гражданского права	1
§ 1. Предмет гражданского права	1
§ 2. Основные начала гражданского права	7
§ 3. Особенности гражданского права	11
§ 4. Система гражданского права	14
§ 5. Гражданское право и смежные отрасли права	18
Глава 2. Источники гражданского права	23
§ 1. Понятие и виды источников гражданского права	23
§ 2. Гражданский кодекс Российской Федерации и дополняющие его законы	28
§ 3. Другие законодательные источники гражданского права	30
§ 4. Значение судебных и арбитражных решений	32
§ 5. Правовая сила и порядок применения норм гражданского законодательства	35
§ 6. Публикация актов гражданского законодательства	38
Глава 3. Возникновение, осуществление и защита гражданских прав	41
§ 1. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей	41
§ 2. Осуществление гражданских прав	45
§ 3. Защита гражданских прав	51

Глава 4. Граждане (физические лица)	59
§ 1. Правоспособность граждан	59
§ 2. Дееспособность граждан	61
§ 3. Предпринимательская деятельность граждан	66
§ 4. Опекa и попечительство	68
§ 5. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим	71
§ 6. Акты гражданского состояния	73
Глава 5. Юридические лица.	
Общие положения	75
§ 1. Понятие юридического лица	75
§ 2. Образование и прекращение юридических лиц	82
§ 3. Виды юридических лиц	97
Глава 6. Коммерческие организации	99
§ 1. Хозяйственные товарищества и общества	99
§ 2. Акционерные общества	110
§ 3. Производственные кооперативы	117
§ 4. Унитарные предприятия	120
Глава 7. Некоммерческие организации	124
§ 1. Потребительские кооперативы	124
§ 2. Общественные объединения	126
§ 3. Фонды	129
§ 4. Учреждения	131
§ 5. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)	133
§ 6. Другие некоммерческие организации	136
Глава 8. Государство как субъект гражданского права	140
§ 1. Особенности государства как субъекта права	140

§ 2. Формы участия государства в имущественном обороте	143
§ 3. Гражданско-правовая ответственность государства	147
Глава 9. Объекты гражданских прав	150
§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав	150
§ 2. Вещи как объекты гражданских прав	153
§ 3. Деньги	161
§ 4. Результаты интеллектуальной деятельности, средства индивидуализации юридического лица, информация	164
§ 5. Работы. Услуги	168
§ 6. Нематериальные блага	168
Глава 10. Ценные бумаги	171
§ 1. Понятие и свойства ценных бумаг	171
§ 2. Классификация ценных бумаг	174
§ 3. Виды ценных бумаг	178
Глава 11. Сделки. Недействительные сделки	187
§ 1. Понятие сделки	187
§ 2. Виды сделок	189
§ 3. Форма и государственная регистрация сделок	195
§ 4. Понятие и виды недействительных сделок	201
§ 5. Последствия недействительности сделок	211
§ 6. Исковая давность по недействительным сделкам	213
Глава 12. Представительство	215
§ 1. Понятие и виды представительства	215
§ 2. Заключение сделки неуполномоченным лицом	220
§ 3. Доверенность	222

Глава 13. Исковая давность	226
§ 1. Понятие и сфера применения исковой давности	226
§ 2. Сроки исковой давности	230

РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

Глава 14. Вещное право как подотрасль гражданского права	236
§ 1. Значение и особенности вещных прав	236
§ 2. Право собственности	237
§ 3. Формы права собственности	241
§ 4. Механизм функционирования права собственности	244
§ 5. Ограниченные вещные права	247
Глава 15. Частная собственность	249
§ 1. Право частной собственности граждан и юридических лиц	249
§ 2. Право собственности на недвижимое имущество	253
§ 3. Право собственности на движимое имущество	261
§ 4. Право собственности коммерческих организаций	269
§ 5. Право собственности некоммерческих организаций	273
Глава 16. Публичная собственность	275
§ 1. Право государственной и муниципальной собственности	275
§ 2. Разграничение объектов права государственной и муниципальной собственности	278
§ 3. Осуществление полномочий публичного собственника	281
§ 4. Приватизация государственного и муниципального имущества	285

Глава 17. Приобретение и прекращение права собственности	296
§ 1. Первоначальные способы приобретения права собственности	297
§ 2. Производные способы приобретения права собственности	299
§ 3. Момент возникновения права собственности	300
§ 4. Прекращение права собственности	304
Глава 18. Право общей собственности	307
§ 1. Понятие и виды общей собственности	307
§ 2. Право общей долевой собственности	308
§ 3. Право общей совместной собственности	312
§ 4. Прекращение права общей собственности	315
Глава 19. Ограниченные вещные права	318
§ 1. Круг ограниченных вещных прав	318
§ 2. Сервитуты	320
§ 3. Пользование земельным участком	323
§ 4. Право оперативного управления	324
§ 5. Право хозяйственного ведения	327
Глава 20. Защита права собственности и других вещных прав	330
§ 1. Виндикационный иск собственника	331
§ 2. Негаторный иск собственника	334
§ 3. Защита владельца имущества, не являющегося собственником	335
§ 4. Другие способы защиты права собственности	336
РАЗДЕЛ III. ОБЩИЕ НАЧАЛА ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА	
Глава 21. Общая характеристика обязательств	338
§ 1. Понятие и виды обязательств	338
§ 2. Лица, участвующие в обязательстве	343

§ 3. Основания возникновения и изменения обязательств	346
Глава 22. Договорные обязательства	349
§ 1. Понятие и роль договора	349
§ 2. Виды договоров	354
§ 3. Условия договора и их толкование	359
§ 4. Заключение договора	364
§ 5. Изменение и расторжение договора	372
Глава 23. Исполнение обязательств	377
§ 1. Механизм исполнения обязательств	377
§ 2. Субъекты исполнения обязательств	380
§ 3. Предмет и способы исполнения обязательств	382
§ 4. Исполнение денежных обязательств. Инфляция	384
§ 5. Срок исполнения обязательств	387
§ 6. Место исполнения обязательств	390
§ 7. Удостоверение исполнения обязательств	392
Глава 24. Обеспечение исполнения обязательств	393
§ 1. Способы обеспечения исполнения обязательств	393
§ 2. Неустойка	394
§ 3. Залог имущества	399
§ 4. Ипотека	407
§ 5. Удержание	409
§ 6. Поручительство	411
§ 7. Банковская гарантия	414
§ 8. Государственные гарантии	418
§ 9. Задаток	420
§ 10. Другие способы обеспечения	421
Глава 25. Перемена лиц в обязательстве	422
§ 1. Случаи перемены лиц в обязательстве	422
§ 2. Порядок уступки требования	423

§ 3. Взаимоотношения сторон при уступке требования.....	426
§ 4. Уступка требования в силу закона	429
§ 5. Перевод долга	430

Глава 26. Ответственность за нарушение

обязательств	432
§ 1. Понятие и виды ответственности.....	432
§ 2. Условия гражданско-правовой ответственности.....	437
§ 3. Отдельные случаи ответственности.....	444
§ 4. Ограниченная ответственность должника.....	448
§ 5. Основания освобождения должника от ответственности	451

Глава 27. Прекращение обязательств

§ 1. Случаи прекращения обязательств	456
§ 2. Прекращение обязательств по воле их участников	457
§ 3. Зачет встречных требований	460
§ 4. Прекращение обязательств независимо от воли их участников	461
§ 5. Последствия прекращения обязательств	464

ПРИЛОЖЕНИЕ

Рекомендуемая литература	466
---------------------------------------	------------