**Содержание**

Теоретическая часть

1 Место ГП в системе отраслей права, его функции

2 Правовые последствия недействительности сделок, понятие реституции

3 Правовые последствия несоблюдения требования о нотариальном удостоверении односторонней сделки и договора

Практическая часть

Задача №1

Задача №2

Литература.

**1 Место ГП в системе отраслей права, его функции**

Термин «гражданское право» употребляется в научной и учебной литературе, а также в юридической практике в нескольких значениях: 1) субъективное право особого рода, 2) отрасль национального права, 3) система законодательства, 4) часть науки о праве, 5) учебная дисциплина.

Определяющими между ними являются понимание гражданского права, как субъективного права, принадлежащего определенному частному лицу, и как отрасли права, являющейся проявлением частного права на уровне национальной правовой системы.

Гражданское право, как право, принадлежащее субъекту гражданских отношений,это основанная на нормах естественного и позитивного права возможность его определенного поведения, защита которого гарантирована государством.

Характерными чертами гражданского права в таком понимании является то, что оно:

1. принадлежит лицу, являющемуся участником гражданских отношений;
2. может быть основано как на положениях законодательства, так и на договоре сторон, на обычаях, на нормах морали и т.п.;
3. независимо от оснований возникновения обеспечивается юридической защитой при помощи публично-правовых средств (судом, нотариусом, органами государственной власти и т.п.).

В значении отраслинационального права гражданское право может быть определено как совокупность концепций, идей и правовых норм, которые на принципах диспозитивности, юридического равенства и инициативы сторон устанавливают статус частного лица и обеспечивают защиту его интересов.

Характерными чертами гражданского права, как отрасли национального права, является то, что оно:

1. есть проявлением частного права на национальном уровне;

2)представляет собой совокупность концепций, правовых идей, принципов, отраженных в актах законодательства и других нормах;

3) служит целям обеспечения реализации субъективных гражданских прав их обладателями.

Критериями обособления гражданского права, как отрасли национального права, являются его предмет, метод, принципы правового регулирования, а также функции, которые оно выполняет.

Наука гражданского права (цивилистика)представляет собой учение о субъективных гражданских правах и о гражданском праве, как отрасли права и законодательства, объединенных в систему понятий, категорий, идей, концепций, теорий.

Предметом науки гражданского права (цивилистики)является концепция частного и гражданского права; нормы гражданского законодательства; правовое положение частного лица; гражданские отношения; юридические факты (обстоятельства), благодаря которым эти отношения превращаются в правоотношения; условия и порядок реализации гражданских прав и обязанностей; толкование и практика применения норм гражданского законодательства.

Поскольку цивилистика не ограничивается изучением гражданского права лишь одной какой-то страны, предметом науки гражданского права являются также цивилистические доктрины, формы гражданского законодательства и практика их применения в других государствах. В связи с этим органической частью науки гражданского права является так называемая сравнительная цивилистика или же сравнительное гражданское право, имеющее целью определение общего и особенного в разных системах частного (гражданского) права, возможность рецепции, аккультурации, имплементации концепций, основ гражданского права, отдельных правовых решений или их совокупности.

Кроме того, важной составной частью цивилистики является история становления и развития частного (гражданского) правав целом и в разных правовых системах (локальных, национальных), в частности. Изучение истории гражданского права дает возможность позаимствовать положительный опыт прошлого и в определенной степени избежать повторения ошибок. Вдобавок изучение истории и характера развития гражданского права позволяет определить его тенденции на современном этапе и с большей или меньшей мерой вероятности прогнозировать возможность возникновения единого гражданского права Европы, создавать единые системы гражданско-правовых норм (УНИДРУА, Модельный гражданский кодекс СНГ) и т.п.

С учетом сказанного наука гражданского права может быть разделена на три главные части:

1. Догма гражданского (частного) права.
2. История гражданского (частного) права.
3. Сравнительная цивилистика (сравнительное гражданское право, сравнительное правоведение в сфере частного права).

1) Догмагражданского права — это часть цивилистики, изучающая характер, особенности и содержание норм определенной системы гражданского права; структуру, содержание и формы гражданского законодательства; толкует его; изучает и анализирует практику применения гражданско-правовых норм с целью определения их эффективности.

Предметом данного раздела цивилистики является прежде всего действующее гражданское законодательство и практика его применения.

2) История гражданского (частного) права— представляет собой часть цивилистики, изучающей развитие гражданского (частного) права как в целом, так и отдельных его институтов.

При этом предметом исследованияможет быть частное право как наднациональная система, отдельные традиции частного права, национальные системы гражданского права, взятые в их историческом развитии. Кроме того, предметом исследования здесь являются также развитие самой цивилистики, как науки.

3) Сравнительная цивилистика— часть науки гражданского права, изучающая системы частного (гражданского) права.

При этом предметом исследованияможет быть определенная правовая система, национальные системы гражданского права или отдельные институты и даже нормы, которые рассматриваются в сравнительно-правовом плане.

В цивилистике используются общенаучные и специальные научные исследовательские приемы.

К общенаучнымметодам, которые используются не только в праве, но и в других гуманитарных науках, относятся, прежде всего, диалектический метод,позволяющий анализировать тот или иной общественный феномен в его развитии.

В советской правовой науке основой познания продолжительное время считалось исключительно марксистское материалистическое учение о праве, согласно с которым право является надстройкой над материальным базисом, предопределяется последним и изменяется вместе с ним.

Однако сейчас наметился отход от материалистического монизма и право, прежде всего частное, рассматривается как элемент цивилизации (культуры), представляющий собой самостоятельную ценность.При этом не отрицается связь права с материальными условиями жизни общества, однако отсутствующая «жесткая привязка» его к той или иной общественно-экономической формации не отбрасывает ценности и достижения правовой мысли других цивилизаций.

Такая переоценка ценностей, обусловлена возрастанием интереса к гуманитарным аспектам частного права. Логическим ее следствием является отказ от признания исключительности какой-либо из систем права и возрастание интереса к основоположным понятиям институтов частного права.

Такой подход получил название «цивилизационного метода» (в отличие от метода «формационного»). Это позволяет говорить о применении в современной цивилистике общенаучного цивилизационного диалектического метола.

Кроме того, в цивилистике используются специальные научные методы, на которые здесь приходятся главные «рабочие» нагрузки.

К ним, в частности, относятся системный метод, конкретно-социологический метод, догматический метод, метод сравнительного анализа, исторический метод и др.

Системный методзаключается в выявлении и анализе элементов того или иного явления, относящегося к сфере частного права. При этом определяется целесообразность и эффективность использования тех или иных принципов правового регулирования, структуры правовых норм, институтов, подотраслей и т.п.

Конкретно-социологический методбазируется на обобщении и анализе практики применения гражданского законодательства; изучении уровня правосознания в сфере действия частного права; проведении социологических исследований относительно желательного направления усовершенствования гражданско-правовых норм; экспертных оценках содержания и эффективности гражданско-правовых актов и т.п.

Догматический методсостоит в толковании структуры и содержания гражданско-правовых норм с целью установления их «буквы» и «духа», взаимосвязи между ними и т.п. При этом предметом анализа являются нормы права как таковые.

Метод сравнительного анализа (сравнительного правоведения)заключается в изучении и сравнении разных систем частного (гражданского) права, гражданско-правовых доктрин, институтов и т.п. В процессе такого сравнительного анализа определяются преимущества и недостатки различных правовых систем, устанавливаются перспективы и характер их развития, а также тенденции развития частного права в целом.

Исторический методслужит установлению особенностей развития частного права и его традиций в целом, отдельных институтов и категорий гражданского права и т.п., что дает возможность оценить тенденции и перспективы развития этой отрасли.

Характеристику гражданского права, как отрасли национального права, дополняют перечень его функций и внутренняя система построения.

Функции гражданского права — это главные направления его влияния на гражданские отношения с целью приведения упорядочения и реализации последних. Они определяются спецификой предмета и метода гражданско-правового регулирования, а также задачами (целями), стоящими перед гражданским правом.

К числу основных функций этой отрасли права традиционно относят: регулятивную, охранительную и воспитательную функции.

Иногда этот перечень выглядит немного иначе: регулятивная, охранительная, превентивная функции. При этом имеется в виду, что гражданское право вообще выполняет функции, присущие праву, но делает это с присущими ему особенностями.

Такой подход, верный по сути, вместе с тем, с точки зрения возможности общей оценки функций гражданского права, может привести к неадекватным представлениям о них, поскольку не дает полной картины функционального механизма этой отрасли.

По этим соображениям целесообразно при характеристике функций гражданского права отдельно указывать и на те, что имеют общий характер, и на те, которые являются специфическими в этой сфере.

При таком подходе следует разграничивать:

1) общеправовые функции, проявляющиеся на уровне гражданского права;

2) специфические цивилистические функции.

Общеправовыми функциями, проявляющимися нацивилистическомуровне,являются:

1.Информационно-ориентировочная функция.При этом выполняется задача ознакомления субъектов гражданских отношений с концепцией прав человека (частного лица), принципами определения положения частного лица, общими тенденциями правового регулирования в этой области и т.п. Таким образом, происходит ориентация субъектов гражданского права на определенный тип поведения, осознание ними своих прав и обязанностей. В случае невыполнения этой функции участники гражданских отношений практически теряют возможность ощущать себя субъектами частного права, а потому не могут в полной мере реализовать свои гражданские права и обязанности.

2.Воспитательная (предупредительно-воспитательная, превентивная) функция.Заключается в воспитании уважения к праву вообще, гражданских прав других лиц, правопорядка и т.п. Невыполнение гражданским правом этой функции может привести к стиранию границы между правом и  
«неправом», к нарушению одними субъектами гражданских отношений в процессе реализации их гражданских прав, интересов других лиц, к злоупотреблению гражданскимиправами и т.п.

3.Регулятивная функция.Состоит в упорядочении гражданских отношений, предоставлении прав и обязанностей участникам этих отношений, установлении правил поведения субъектов гражданского права.

4. Защитная функция.Выполняет задачи защиты гражданских прав и интересов от нарушений. Достигается эта цель путем определения правовых средств надлежащего исполнения гражданских прав и обязанностей, установления мер защиты и ответственности за гражданские правонарушения и т.п.

Указанные функции присущи любой отрасли права, но приобретают специфические свойства за счет предмета (сфера частных или же — гражданских отношений) и метода правового регулирования, а также целями, для достижения которых выполняются эти функции.

Вместе с тем, гражданское право выполняет специфические, только ему присущие функции, которые являются предпосылкой, проявлением и результатом применения гражданско-правового метода регулирования.

Специфические цивилистические функции в сфере гражданских отношений заключаются в следующем:

1. Уполномочивающая функция**.** Заключается в том, что гражданское право создает нормативную базу, предпосылки для саморегулирования в сфере частного права, определяет принципы внутреннего регулирования при помощи соглашения сторон гражданских отношений.

Эта функция является специфической цивилистической функцией, поскольку только в данной области участники отношений могут сами определить для себя правила поведения, создать фактически нормативные акты локального действия и т.п.

Концептуальной основой этой функции является известная еще римскому частному праву сентенция «Разрешено все, что прямо не запрещено законом», которая противопоставлялась и противопоставляется сейчас положению публичного права «Разрешено лишь то, что прямо указано в законе».

2. Компенсационная функция.В процессе выполнения этой функции обеспечивается возможность восстановления нарушенного гражданского права и интереса на эквивалентной основе.

Такая функция также присуща лишь гражданскому праву, поскольку к другим отраслям права цель восстановления нарушенного права на эквивалентной основе, как правило, не относится. Например, административно-правовые нормы могут выполнять функцию прекращения правонарушения, даже возвращения участников отношений в существовавшее до правонарушения положение. Вместе с тем, имущественные санкции, которые применяются в этих отношениях, имеют целью подвергнуть наказанию правонарушителя, но не возобновить имущественное положение пострадавшего. Вместе с тем, в гражданском праве уменьшение имущества у нарушителя договорного обязательства или у лица, нанесшего ущерб другому лицу, практически всегда означает соответствующее приращение имущественной сферы пострадавшего.

**2 Правовые последствия недействительности сделок, понятие реституции**

Недействительными сделками являются действия субъектов гражданского права, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, но не порождающие желаемых сторонами юридических результатов вследствие несоответствия совершенных действий требованиям закона.

Таким образом, недействительность сделки является следствием того, что действие, извне напоминающее сделку, по своей сути не отвечает требованиям, предъявляемым к юридическому факту, квалифицируемому как сделка. С другой стороны, такая сделка не является и юридически нейтральным фактом, так как с ее заключением закон связывает возникновение для сторон определенных последствий (хотя и не тех, которых желали стороны: возврат полученного имущества, возникновение обязанности компенсации убытков и т.д.).

Общим основанием признания сделки недействительной является ее несоответствие требованиям закона. Это общее правило конкретизировано в специальных нормах, закрепляющих особые основания и конкретные последствия признания сделок недействительными.

Говоря о конкретных основаниях признания сделки недействительной, следует отметить, что ее недействительность предопределяется наличием дефектов признаков или элементов сделки, несоблюдением требований, необходимых для действительности сделки (ст.ст. 215, 203 ГК Украины).

В частности, это могут быть:

1. дефекты субъектного состава (заключение сделки лицом, не имеющим необходимого объема дееспособности — сделкоспособности);
2. дефекты воли (несоответствие воли и волеизъявления);
3. дефекты (несоблюдение) формы;
4. дефекты (незаконность и/или аморальность) содержания и порядка заключения сделки.

Наличие этих дефектов влечет недействительность сделки. Исключение составляют случаи несоблюдения требования относительно формы сделки, установленной законом. Как правило, несоблюдение простой письменной формы сделки не влечет недействительности последней, а лишь усложняет доказывание ее существования. Поскольку с помощью показания свидетелей в случае нарушения письменной формы не являются доказательствами существования сделки, то необходимо отыскивать письменные доказательства, аудиозаписи, видеозаписи и т.п.

Ст. 215 ГК Украины различает ничтожные и оспоримые сделки.

Ничтожной(или «абсолютно недействительной») признается сделка, если ее недействительность непосредственно установлена законом (часть 2 ст. 215 ГК Украины).

Поскольку недействительность таких сделок определена непосредственно в законе, то они считаются недействительными с момента их заключения, независимо от предъявления иска и решения суда (иногда такие сделки называют «мертворожденными»). Итак, признания судомтакой сделки недействительной не требуется.

Тем не менее, даже ничтожные сделки в определенных законом случаях по представлению сторон или заинтересованных лиц могут быть признаны судом соответствующими действительности. Например, частью 2 ст. 219 ГК Украины предусмотрена возможность признания судом соответствующей действительности сделки, заключенной с нарушением нотариальной формы.

Другим видом недействительных сделок являются оспоримые сделки.

Их отличие от ничтожных сделок состоит в том, что оспоримые сделки предполагаются соответствующими действительности, то есть порождающими гражданские права и обязанности. Тем не менее, их действительность может быть оспорена стороной сделки или иным заинтересованным лицом в судебном порядке. То есть хотя непосредственно нормой закона их недействительность не предполагается, но, вместе с тем, у стороны сделки или заинтересованного лица существует возможность обратиться в суд с иском о признании такой сделки недействительной. Примером оспоримой является сделка, совершенная физическим лицом, ограниченным в дееспособности. Для признания такой сделки недействительной опекун может подать исковое заявление в суд с требованием об этом. Суд может признать такую сделку недействительной в случае, если будет установлено, что такая сделка противоречит интересам самого подопечного, членов его семьи или лиц, которых он в соответствии с законом обязан содержать (ст. 223 ГК Украины).

При рассмотрении вопросов о признании сделок недействительными, в соответствии с разъяснениями постановления Пленума Верховного Суда Украины «О судебной практике по делам о признании сделок недействительными» от 28 апреля 1978 г. с изменениями от 25 декабря 1992 г., следует исходить из того, что признание сделки недействительной возможно и в других случаях нарушения сделкой личных или имущественных прав субъектов гражданского права, даже если для них не установлены специальные правила признания сделок недействительными.

Ничтожная сделка или сделка, признанная судом недействительной, является недействительной с момента ее совершения(ст. 236 ГКУкраины).

Поскольку при установлении момента, с которого сделка является недействительной, решающее значение имеет момент ее совершения, следует обратить внимание на те трудности, которые возникают при определении момента совершения сделки.

Эти трудности связаны с тем, что ГК Украины не содержит общего правила относительно определения момента совершения сделки, из-за чего необходим тщательный анализ его отдельных норм, содержания и сущности сделки.

В частности, некоторые статьи ГК Украины указывают на такой момент. Так, ст. 210 ГК Украины предусматривает, что сделка, подлежащая государственной регистрации, является заключенной с момента ее государственной регистрации. Согласно ст. 212 ГК Украины сделки, заключенные под отменительным или отлагательным условием, приобретают силу с момента наступления соответствующего условия.

Момент вступления в силу сделки может быть указан в самой сделке путем указания на определенную дату или на определенное событие, или путем указания на истечение определенного отрезка времени.

Если момент вступления в силу сделки не указан в самой сделке или в законе, а также не следует из ее содержания и смысла, то предполагается, что права и обязанности у сторон возникают cразу после заключения сделки (например, в договоре купли-продажи может быть достаточно уплаты покупной цены и передачи вещи, чтобы у покупателя возникло право собственности на проданную вещь).

Если по недействительным сделкам права и обязанности должны были настать лишь в будущем, сделка прекращается судом на будущее время. Это связано с тем, что на момент совершения сделки и даже на момент рассмотрения судом дела о признании сделки недействительной, правоотношения между сторонами еще не возникли.

Следует обратить внимание и на то, что недействительной может быть признана только уже заключенная сделка.

В случаях, если стороны еще только ведут переговоры и при этом допустили нарушения закона, вопрос о юридическом значении их действий решается с учетом правил, регламентирующих порядок заключения сделок. Здесь может идти речь о признании сделки не состоявшейся, компенсации убытков и т.п., но не о признании сделки недействительной. Вместе с тем, следует иметь в виду, что для признания сделки недействительной не требуется, чтобы она уже была исполнена. Факт исполнения или неисполнения заключенной сделки имеет значение для определения последствий признания ее недействительной, но не для самого признания ее недействительной.

Если по недействительным сделкам права и обязанности предполагались лишь на будущее, возможность наступления их в будущем прекращается (часть 2 ст. 236 ГК Украины). Иными словами, если из содержания сделки следует, что она может быть прекращена лишь на будущее, ее действие прекращается на будущее.

По общему правилу, установленному ст. 216 ГК Украины, основным последствием заключения сделки, не соответствующей требованиям закона (ст. 203 и др. ГК Украины) и признанной недействительной, является двусторонняя реституция.

Двусторонняя реституциясостоит в том, что каждая из сторон недействительной сделки должна возвратить другой стороне все полученное по сделке.

Если возвратить в натуре полученное по сделке, являющейся недействительной, невозможно (например, предметом сделки было пользование имуществом, предоставление услуг и т.п.), то подлежит возвращению стоимость того, что получено. То есть осуществляется возмещение полученного по недействительным сделкам в денежной форме.

Оценка размера возмещения производится не по ценам, существовавшим на момент заключения сделки или на момент предъявления иска, а по ценам, существующим на момент возмещения. Если возмещение производится добровольно, то таким моментом является момент расчетов между сторонами. Если же возмещение осуществляется на основании решения суда, то цены определяются на момент исполнения судебного решения о возмещении полученного по сделке, признанной судом недействительной.

Двусторонняя реституция является общим последствием недействительности сделки, наступающим независимо от наличия вины сторон сделки в том, что сделка является недействительной. В тех случаях, когда в признании сделки недействительной есть вина одной из сторон, двусторонняя реституция может сопровождаться дополнительными отрицательными последствиями для виновной стороны. В частности, если в связи с совершением недействительной сделки другой стороне (сторонам) сделки или третьему лицу причинен материальный и моральный ущерб, они подлежат возмещению виновной стороной (ст.ст. 22, 23 ГК Украины).

Специальными нормами могут быть установлены особые условия применения указанных выше общих последствий или особые правовые последствиядля отдельных видов недействительных сделок (повышенная или ограниченная ответственность одной из сторон и т.п.). Например, в отношении сделок, заключенных вследствие обмана, дополнительные имущественные последствия для виновной стороны предусмотрены частью 2 ст. 230 ГК Украины, устанавливающей, что сторона, виновная в обмане, обязана возместить другой стороне убытки в двойном размере и моральный вред, причиненные в связи с совершением этой сделки (ст.ст. 22, 23, 230 ГК Украины).

Поскольку действительность или недействительность ничтожной сделки определяется непосредственно законом и не зависит от воли сторон, то последствия ее недействительности определяются непосредственно законом. При этом правовые последствия недействительности ничтожной сделки, установленные законом, не могут изменяться по договоренности сторон. Тем не менее, суд по собственной инициативе, руководствуясь собственными убеждениями и материалами дела, имеет право определять, какие именно последствия недействительности ничтожной сделки будут применяться в каждом отдельном случае. При этом предложения или желание сторон не имеют правового значения.

Сделка по своему смыслу может находиться в разном соотношении с требованиями закона, одни из ее условий могут противоречить этим требованиям, другие — нет. В таком случае возникает вопрос о возможности признания недействительной части сделки.

Ст. 217 ГК Украины в связи с этим устанавливает два варианта решения вопроса о юридической судьбе сделки, отдельные части которой не отвечают требованиям закона:

1. если требованиям закона противоречат существенные условия сделки, то она является или может быть признана судом недействительной в целом;
2. в случаях, когда закону противоречат несущественные условия сделки, без которых она могла бы существовать, то сделка является частично соответствующей действительности (в той части, которая отвечает закону).

Таким образом, недействительность отдельных частей сделки не влечет недействительности сделки в целом лишь в случаях, если можно предположить, что сделка была бы заключена и без включения ее недействительных частей. Если оснований для такого предположения нет, то сделка признается недействительной. Например, сделка, совершенная с превышением полномочий, может быть признана судом соответствующей действительности в той части, которая соответствует полномочиям представителя (ст. 241 ГК Украины).

Реституция (лат. restitutio - восстановление) - 1) в гражданском праве возврат сторонами всего полученного ими по сделке в случае признания ее недействительной. При невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены в законе. Общим правилом является двусторонняя Реституция.

**3 Правовые последствия несоблюдения требования о нотариальном удостоверении односторонней сделки и договора**

Всоответствии со ст. 218 ГК Украины, несоблюдение сторонами письменной формы сделки, установленной законом, не влечет ее недействительность, кроме случаев, установленных законом.

Итак, общее правило о последствиях несоблюдения требования относительно «простой» письменной формы сделки состоит в установлении презумпции действительности такой сделки, если законом не предусмотрено специально, что несоблюдение письменной формы сделки влечет недействительность последней.

Но нарушение простой письменной формы сделки все же имеет определенные отрицательные последствия для ее сторон. Они состоят в том, что в случае отрицания ее участниками факта совершения сделки или оспаривания отдельных ее частей, решение суда не может основываться на показаниях свидетелей. Признание существования сделки, установление ее содержания может основываться на письменных доказательствах, фиксации соглашения средствами аудиозаписи, видеозаписи, других аналогичных доказательствах.

Для некоторых видов сделок специальным законом может предусматриваться недействительность на случай несоблюдения простой письменной формы. Например, согласно ст. 546 ГК Украины, сделка по обеспечению исполнения обязательств (неустойка, поручительство, залог и др.), совершенная с несоблюдением письменной формы, является ничтожной.

Таким образом, для этих видов сделок общим правилом является признание их недействительными в случае нарушения требования относительно формы такой сделки. Тем не менее, из этого правила, в свою очередь, существует исключение. Если такая сделка заключена устно и одна из сторон совершила действие, а другая сторона подтвердила совершение, в частности, путем принятия исполнения, такая сделка в случае спора может быть признана судом соответствующей действительности. Например, договоренность относительно уплаты неустойки на случай невыполнения договора была достигнута в виде дополнительного соглашения к основному договору и письменного оформления не приобрела. После нарушения условий основного договора нарушитель уплатил штраф, но потом потребовал его возвращения, ссылаясь на то, что устное соглашение о неустойке является недействительным. Однако суд, согласно ч. 2 ст. 218 ГК Украины, может признать соглашение об установлении неустойки соответствующим действительности, поскольку стороны своими действиями (исполнение и принятие исполнения) подтверждают наличие между ними правоотношений и свои права и обязанности в этих правоотношениях.

Ст.ст. 219 и 220 ГК Украины устанавливают последствия несоблюдения требования о нотариальном удостоверениисделок.

При этом различаются две ситуации:

1. нарушение требования о нотариальной форме односторонней сделки;
2. нарушение требования о нотариальной форме двух- и многосторонней сделки (договора).

1) В случае несоблюдения обязательной нотариальной формы односторонней сделки(завещания; доверенности на осуществление сделок, требующих нотариальной формы; доверенности, выдаваемой в порядке передоверия и т.п.), такая сделка является ничтожной.

Тем не менее, при определенных условиях отсутствие необходимого нотариального удостоверения сделки может быть компенсировано судебным решением. Часть 2 ст. 219 ГК Украины предусматривает, что суд может признать такую сделку действительной при следующих условиях: а) если будет установлено, что она отвечала настоящей воле лица, ее совершившего; б) если нотариальному удостоверению сделки препятствовало обстоятельство, не зависящее от воли лица. При признании такой сделки действительной, суд также может проверить, подлежала ли эта сделка нотариальному удостоверению и не содержит ли она условий, противоречащих закону (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Украины «О судебной практике по делам о признании сделок недействительными» от 28 апреля 1978 г. с изменениями от 25 декабря 1992г.).

2) Несоблюдение нотариальной формы договора влечет его ничтожность,он не порождает тех прав и обязанностей, которых желали достичь стороны. Вместе с тем, наступает двусторонняя реституция: сторона договора возвращает другой стороне все полученное по такому договору, а при невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в денежной форме (часть 1 ст. 216 ГК Украины). Иногда нотариальное удостоверение договора также может быть компенсировано решением суда.

Это возможно при соблюдении таких условий:

а) стороны договорились относительно всех существенных условий договора;

б) такая договоренность подтверждается письменными доказательствами;

в) состоялось полное или частичное исполнение договора;

г) одна из сторон уклонилась от его нотариального удостоверения (часть 1 ст. 220 ГК Украины). В случае положительного решения суда последующее нотариальное удостоверение договора не требуется: судебное решение имеет здесь «компенсаторное» значение.

При признании договора действительным суд может проверить: подлежит ли настоящий договор нотариальному удостоверению, почему он не был нотариально удостоверен и не содержит ли данный договор каких-либо противоправных условий (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда Украины «О судебной практике по делам о признании сделок недействительными» от 28 апреля 1978 г. с изменениями от 25 декабря 1992 г.).

**Практическая часть**

**Задача №1**

Художник Рощин, находясь в Доме творчества, написал картину, на которой изображен зимний пейзаж. При этом для написания картины он использовал холст и краски художника Никитина, который по делам службы на несколько дней отлучился из Дома творчества. Узнав, что на картину пошли его холст и краски, Никитин потребовал передать картину ему. При этом он пояснил, что давно мечтал иметь в своей коллекции картину Рощина - известного пейзажиста и не хочет упускать счастливый случай. По мнению Никитина, картина особенно удалась Рощину, поскольку на нее пошли краски, привезенные Никитиным из Италии и изготовленные по рецептам старых мастеров. Труд Рощина по написанию картины Никитин готов оплатить.

Рощин с этим не согласился и, в свою очередь, выразил готовность оплатить Никитину стоимость красок и холста. Использование не принадлежащих ему холста и красок Рощин объяснил тем, что приехал в Дом творчества с пустыми руками. Увидев, однако, поразивший его зимний пейзаж, он испытал прилив творческих сил и не удержался от искушения написать картину. Поскольку Рощин и Никитин договориться между собой не смогли, спор был передан на решение согласительной комиссии Феодосийского Союза художников.

Художники обратились за консультацией к юристу.

Какое разъяснение им надлежит дать?

По условию задачи видно, что речь идёт о правоотношениях, связанных с таким нематериальным объектом гражданского права, как результат творческой деятельности и авторское право на такой результат. В соответствии со ст. 177 ГК Украины объектами гражданских прав является то, на что направлены права и обязанности субъектов гражданского правоотношения. В данном случае объектом является картина, написанная Рощиным. Автором картины является Рощин, материальным носителем его идей, мыслей, символов является холст, на котором написана картина. В соответствии со ст. 437 ГК авторское право возникло с момента создания произведения. Оплата труда Рощина, как предлагает Никитин, и передача ему картины, будет нарушать исключительное право авторства Рощина на картину. Как автор и создатель объекта авторского права только сам Рощин имеет право в соответствии со ст.41 Конституции Украины, ст.1 Закона Украины "Об авторском праве и смежных правах", ст.440 ГК владеть, пользоваться и распоряжаться результатом своего творчества и только ему обеспечена правовая охрана прав на исследуемый объект. Таким образом, только сам Рощин может распорядиться картиной в соответствии со своими желаниями. Появиться же в коллекции у Никитина картина написанная Рощиным, может только если автор согласится передать право собственности на картину Никитину, т.е. продать, однако в любом случае автором произведения всегда будет выступать Рощин. Цена на картину может быть установлена соглашением сторон. Никитин при указанных условиях имеет право требовать от Рощина возмещения стоимости холста и красок.

**Задача №2**

С.С. Смирнов приобрел автомобиль «Мерседес» у С. Т. Аристархом. Так как оформление договора купли-продажи было делом длительным и дорогостоящим, они решили оформить доверенность с правом продажи. При получении вышеуказанной доверенности Смирнов отдал Аристархову деньги и взял расписку о полученной сумме. Через шесть месяцев Смирнов получил письмо от Аристархова с сообщением об отмене доверенности и с просьбой вернуть автомобиль, а еще через три месяца пришла повестка в суд, куда Аристархов подал иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения.

Разрешите ситуацию.

Согласно условию задачи Смирнов С.С. приобрел автомобиль «Мерседес» у СТ. Аристархова. передав деньги за приобретенный автомобиль и составив расписку о получении Аристарховым СТ. денег. Отсюда следует, что одна сторона передата имущество (автомобиль), а другая сторона приняла имущество и оплатила за нее определенную денежную сумму. Данный вид отношений регулируется главой 54 Гражданского кодекса Украины о купле-продаже.

Однако вместо оформления договора купли-продажи стороны оформили доверенность с правом продажи, т.е. сделка была совершена для сокрытия другой сделки, которую они на самом деле совершили. Согласно ст. 235 ГК Украины такая сделка является притворной и отношения сторон регулируются правилами относительно сделки, которую стороны на самом деле совершили. Для разрешения сложившейся ситуации Смирнов С.С. может подать исковое заявление в суд о признании совершения сделки купли-продажи автомобиля и доказать свои требования в судебном порядке. Установив, что сделка совершена с целью прикрыть другую сделку, суд выносит решение, что сторонами была заключена только та сделка, которую они действительно имели в виду со всеми вытекающими от сюда последствиями.

**Литература**

1.Гражданский кодекс Украины: Научно – практический комментарий. Издание четвертое, дополненное и переработанное/ Под ред. д.ю.н., проф. Е. О. Харитонова. – Х.: ООО «Одиссей», 2007. – 1280 с.

2.Харитонов Е. О., Саниахметова Н. А.; Гражданское право Украины: Учебник. – Х.: ООО «Одиссей», 2004. – 960 стр.

3. Харитонов Е.О., Саниахметова Н.А. Гражданское право: Частное право. Цивилистика. Физические лица. Вещное право. Обязательства. Виды договоров. Авторское право. Представительство: Учеб. пособие. – К.: А.С.К.,2001.-832с.

4.Суханов Е.А. Гражданское право: Учебник: В 2 т. – М.: ИТД Герда, 2000.- Т. – 515с.

5. Гражданское и семейное право. Учебно-практический справочник. /Под ред. Е.О. Харитонова. – X.: ООО "Одиссей", 1999. – 544 с.