Поручителбство

КУРСОВАЯ РАБОТА

по курсу «Предпринимательское право»

на тему «Обеспечение обязательств»

Содержание

Введение

1. Гражданско-правовой аспект обеспечения исполнения обязательств

1.1 Понятие обеспечения исполнения обязательств

1.2 Обеспечение исполнения обязательств

2. Способы обеспечения обязательств

2.1 Неустойка, штраф, пеня

2.2 Удержание

2.3 Поручительство

2.4 Банковская гарантия

2.5 Задаток

3. Срок исполнения обязательств

Заключение

Список использованных источников

Введение

Выбирая данную тему для курсовой работы, я прежде всего руководствовалась ее огромной важностью для всего права в целом. Право – это универсальный регулятор общественных отношений. Регулируя те или иные отношения, оно тем самым придает им правовую форму, в результате чего они приобретают характер правовых. Иными словами, государство переводит эти отношения под свою юрисдикцию и защиту, придает им упорядоченность, стабильность, устойчивость, желаемую направленность, вводит в нужное русло.

Что такое апелляция, какое место она занимает в системе арбитражных судов Российской Федерации, какие задачи призвана выполнять, какими процессуальными возможностями она располагает для этого, и какие имеются нерешенные вопросы.

Так что такое апелляция, апелляционная инстанция, апелляционный суд, называемый еще судом второй инстанции? Система арбитражных судов России построена таким образом, что в ней созданы не три инстанции, как это существует во многих судебных системах - первая, апелляционная и кассационная, а четыре. Четвертой является Высший Арбитражный суд РФ, надзорная инстанция, являющаяся исключительной по своим задачам судебной инстанцией.

Именно решение этих задач явилось целью написания данной курсовой работы.

1. Гражданско-правовой аспект обеспечения исполнения обязательств

1.1 Понятие обеспечения исполнения обязательств

Обязательственные отношения, возникшие между сторонами, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности, должны выполняться на основе добросовестности, разумности и справедливости. Однако участники хозяйственного, предпринимательского оборота не всегда выполняют эти положения гражданского права, что влечет применение специальных мер имущественного характера. Институт обеспечения исполнения обязательств пришел к нам из римского права и с развитием товарного рынка потребовал дальнейшего своего совершенствования. В Гражданском кодексе 1964 г. уже существовали многие положения, связанные с обеспечением исполнения обязательств, а формирование новых экономических отношений в России повлекло появление новых способов защиты интересов сторон.

Способы обеспечения исполнения обязательств представляют собой специальные меры имущественного характера, направленные на надлежащее исполнение сторонами заключенного договора. Действующее гражданское законодательство в главе 23 ГК РФ обозначило шесть способов обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия, задаток. Некоторые из них были известны ранее, а новыми являются банковская гарантия и удержание. Кроме того, Гражданский кодекс Российской Федерации содержит много общих положений, которые подлежат применению в случае неисполнения и ненадлежащего исполнения обязательств, например понуждение должника к исполнению в натуре или взыскание с должника за неисполнение денежного обязательства .[[1]](#footnote-1)

В основе применения обеспечения исполнения обязательств лежит специальная имущественная ответственность должника, которая стимулирует и побуждает его к выполнению договорных отношений. Правовой механизм действия указанных способов направлен на возникновение негативных имущественных последствий для должника при неисполнении или ненадлежащем исполнении, а для кредитора - создание определенных гарантий по предотвращению негативных последствий, которые возникают или могут возникнуть в дальнейшем.

 Перечень способов обеспечения исполнения обязательств в ГК РФ носит открытый характер, что говорит о возможностях сторон самостоятельно вырабатывать и применять другие меры, позволяющие добиться конкретного результата в данном договоре.

В зависимости от специфики и важности заключенного обязательства кредитор выбирает наиболее оптимальный способ обеспечения его исполнения, который закрепляется в договоре (например, хранение денежных сумм на депозите нотариуса или применение в безналичных расчетах аккредитивной формы, если должник допускает просрочку в оплате поставленной продукции). Данный способ обеспечения исполнения обязательств позволяет кредитору гарантированно получить оплату при выполнении договорных отношений.

Специфика применения способов обеспечения исполнения обязательств, указанных в Гражданском кодексе РФ, заключается в том, что они носят дополнительный характер к основному обязательственному правоотношению. Дополнительный (акцессорный) характер обеспечивающего обязательства заключается в том, что способы обеспечения исполнения обязательств автоматически прекращаются с прекращением основных договорных отношений между сторонами. Данное положение не распространяется на банковскую гарантию, которая независимо от основного обязательства при его прекращении не освобождает гаранта от исполнения по договору банковской гарантии.

Кроме того, недействительность основного обязательства, установленная в судебном порядке или в силу закона, влечет за собой недействительность обеспечивающего обязательства .

В статье 324 Гражданского кодекса РФ говорится о том, что переход прав кредитора к другому субъекту гражданского права производится в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. В частности, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение основного обязательства.

Под исполнением обязательства понимается совершение должником действия, обусловленного содержанием обязательства, в пользу кредитора или в соответствии с условиями обязательства - в пользу третьего лица.

Характер совершаемых должником действий зависит от вида обязательства. Так, в обязательствах, возникающих из договоров, направленных на передачу имущества в собственность, хозяйственное ведение, в оперативное управление (например, купля-продажа, мена, заем), исполнение состоит в передаче имущества приобретателю, а равно сдаче перевозчику для отправки приобретателю или сдаче организации связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки вещей и приравненных к ней действий .

Совершением полезных действий (по договорам поручения, комиссии, хранения и другим), не связанных с созданием вещей или внесением в них изменений, исполняются обязательства по оказанию услуг.

1.2 Обеспечение исполнения обязательств

Обеспечение исполнения обязательств является традиционным институтом гражданского права.

 Особенностью Гражданского кодекса РСФСР явилось отступление законодателя от принципа императивного регулирования способов обеспечения обязательства и расширение диспозитивного начала. Установлен открытый перечень способов обеспечения исполнения обязательства. Помимо традиционных способов Гражданский кодекс был дополнен новыми - удержание имущества должника и банковская гарантия.

Способы обеспечения исполнения обязательств могут быть установлены законом или договором сторон. Таким образом, стороны сами могут использовать иные правовые конструкции.

Традиционно основное назначение данного института связано с заинтересованностью кредитора в стимулировании должника к надлежащему исполнению своей обязанности, с целью предотвращения или уменьшения неблагоприятных последствий.

Существенным признаком правоотношений по обеспечению исполнения обязательств является их дополнительный (акцессорный) характер. Исключение составляет лишь банковская гарантия, которая признается самостоятельным обязательством. Условия, содержащиеся в обеспечительных обязательствах, не могут влиять на содержание и действительность основного обязательства. Недействительность соглашения об обеспечении обязательства, например несоблюдение простой письменной формы для неустойки, не влечет недействительность основного обязательства.

В обязательствах, возникающих из причинения вреда имуществу гражданина или юридического лица, исполнение заключается в действиях по возмещению вреда в натуре (предоставление вещи такого же рода и качества, исправление повреждения вещи и так далее) или возмещению убытков в полном объеме .

Реже самостоятельным объектом обязательства бывает воздержание от действия. Чаще всего оно входит наряду с действиями в пользу кредитора в качестве элементов исполнения в содержание сложных обязательств. Например, по договору аренды арендатор обязуется в течение срока аренды не осуществлять перепланировки объекта для своих нужд, не сдавать имущества в субаренду.[[2]](#footnote-2)

Обязательства признаются исполненными надлежащим образом, если точно соблюдены все условия и требования, предъявляемые к предмету исполнения, субъектам, месту, сроку, способу исполнения.

Предмет исполнения - вещь, результат работы, в том числе интеллектуальной деятельности (о вещах как предмете исполнения). Должник обязан передать кредитору предметы исполнения надлежащего качества в установленном количестве.

Если отчуждается предприятие в целом как имущественный комплекс, в состав такого предмета исполнения, как предприятие, входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая не только здания, сооружения, оборудование, сырье, готовую продукцию, но также права требования, долги (кроме прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам ). Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью .

Если обязательство исполнено частично (например, не передана принадлежность к главной вещи), должник, несмотря на уплату неустойки, возмещение убытков в связи с ненадлежащим исполнением обязательства, обязан исполнить обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором .

Если обязательство не исполнено даже частично (например, вещь не передана), то должник, возместивший кредитору убытки и уплативший неустойку, освобождается от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором .

Условия обязательства, которым должно соответствовать его исполнение, определяются законом, договором, односторонней сделкой. В свою очередь, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент заключения договора .[[3]](#footnote-3)

Если обязательное требование, предусмотренное законом, не включено сторонами в договор, оно, тем не менее, входит в содержание обязательств и обязательно для сторон . Так, в силу Закона о техническом регулировании для сторон договоров поставки, об оказании услуг, выполнении работ являются обязательными требования государственных стандартов, предъявляемых к безопасности продукции и услуг для жизни, здоровья потребителей, окружающей среды.

Если условия исполнения обязательства законом не определены, а договором не урегулированы, либо определены недостаточно или нечетко, исполнение обязательств в сфере предпринимательской деятельности должно осуществляться в соответствии с обычаями делового оборота, а в иных случаях - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями, т.е. деловыми обыкновениями, сложившимися в гражданском обороте.

Если, например, качество вещи в договоре, заключаемом между гражданами, не определено, вещь должна быть пригодна в соответствии с ее назначением к использованию (на музыкальном инструменте можно играть, программа для ЭВМ решает задачи поиска информации и тому подобное).

Изменились экономические условия, субъекты рынка реализуют частные интересы. Их цель - получение прибыли. В условиях конкуренции предпринимателей не надо понуждать к режиму экономии. На рынке выигрывает тот, кто не завышает цен, снижает затраты на производство товаров, то есть без ущерба для их качества, действует наиболее экономичным образом и рационально.

Что касается товарищеского сотрудничества, законом или договором может предусматриваться оказание содействия сторонами друг другу в исполнении обязательств.

Исполнение обязательства, произведенное надлежащим образом, прекращает обязательство. В литературе утвердилось мнение, что исполнение обязательства - разновидность сделки. Представляется, что этот тезис нуждается в уточнении. Далеко не любые действия лица, совершаемые в осуществление субъективного права или во исполнение обязанности, можно отнести к сделкам, например, если обязательство исполняется путем воздержания от совершения определенных действий, совершения фактического действия (например, перевозка пассажиров).

Кредитор, принимая исполнение, основанное на сделке, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или частично или вернуть ему долговой документ. Должнику, не позаботившемуся о фиксации факта исполнения обязательства, будет сложно доказать, что обязательство уже исполнено (при возникновении спора). Вместе с тем должник не обязан требовать от кредитора выдачи расписки. Он может, например, исполнить денежное обязательство, послав сумму долга по почте, телеграфным переводом, исполнить обязательство внесением долга в депозит нотариуса, а в случаях, предусмотренных законом, - в депозит суда.

2. Способы обеспечения обязательств

2.1 Неустойка, штраф, пеня

Данный способ обеспечения исполнения обязательств является наиболее распространенным в предпринимательской деятельности, так как при неисполнении или ненадлежащем исполнении активно воздействует на имущественную сферу должника и компенсирует имущественные потери. Кроме того, неустойка в хозяйственном обороте выступает как форма гражданско-правовой ответственности, которая при нарушении сторонами договорных отношений оперативно воздействует на имущественную сферу правонарушителя.

 Активное применение неустойки обуславливается возможностью сторон самостоятельно определить ее размер и порядок исчисления с учетом характера и тяжести нарушенного обязательства. Большое стимулирующее воздействие на должника оказывает факт взыскания денежной суммы, предусмотренной договором за нарушение обязательства независимо от наличия и размера убытков.

Анализ гражданского законодательства позволяет говорить о следующих видах неустойки:

а) по основанию возникновения неустойка делится на законную и договорную;

б) по способу определения неустойка делится на штраф, пеню и собственно неустойку;

в) по соотношению прав кредитора по взысканию с должника убытков - на исключительную, штрафную, альтернативную и зачетную.

В определении указывается три ее разновидности: штраф, пеня и неустойка в узком смысле слова. Штраф представляет собой неоднократно взыскиваемую сумму, которая выражается в твердой денежной сумме, иногда в виде процентов пропорционально сумме определенной величины. Пеня - определенная сумма в процентах по отношению к сумме обязательства, которая начисляется непрерывно, нарастающим итогом в течение определенного времени за каждый день просрочки. Неустойка взимается в процентном отношении к определенной сумме за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств. Как правило, размер неустойки не зависит от времени и правонарушения и взыскивается за каждый факт. Например, Федеральный закон "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" установил 50-процентную неустойку от стоимости недопоставленной продукции.

Необходимо заметить, что законодатель предусматривает заключение соглашения о неустойке в письменной форме, независимо от суммы неустойки и формы, в какую облечено основное обязательство .

Договорная неустойка определяется по усмотрению сторон при заключении договора, где указываются размер, порядок исчисления и условия ее применения. Гражданское законодательство не ограничивает размер денежных взысканий по применению денежной неустойки, но в качестве предмета неустойка не может применяться в имущественном эквиваленте.

Законная неустойка указывается предписанием закона и применяется независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Например, Федеральный закон "О государственном материальном резерве" указывает несколько видов законной неустойки.

В то же время размер законной неустойки законодатель определяет в зависимости от уровня императивного или договорного регулирования.

Императивная норма законной неустойки указывает на размер, указанный в законе, однако статья 332 Гражданского кодекса РФ позволяет увеличить ее размер соглашением сторон. Например, большинство имущественных санкций в Федеральном законе "О защите прав потребителей" носит императивный характер. Исполнитель уплачивает потребителю 3% цены выполнения работы, оказания услуги за просрочку исполнения работы, но не более ее стоимости .

Диспозитивная норма законной неустойки направлена на ее применение, если за допущенное гражданское правонарушение не предусмотрены имущественные санкции соглашением сторон .

В зависимости от соотношения права кредитора на взыскание с должника неустойки и его права на возмещение убытков различают неустойку исключительную, штрафную, альтернативную и зачетную.

Исключительная неустойка применяется как мера гражданско-правовой ответственности в том случае, если стороны заинтересованы в дальнейшем сотрудничестве и кредитор взыскивает с должника только имущественные санкции, предусмотренные неустойкой.

В тех случаях, когда договором предусмотрена штрафная неустойка, с должника взыскиваются понесенные должником убытки в полном объеме и неустойка.

Альтернативная неустойка предоставляет возможность кредитору в зависимости от размера понесенных убытков при нарушении договорных обязательств взыскать с должника либо неустойку, либо убытки.

Зачетная неустойка предусматривает установленную договором неустойку и возмещение убытков в части, не покрытой взысканной неустойкой, то есть кредитор компенсирует свои имущественные потери в полном объеме.

С учетом специфики рыночных преобразований в российской экономике законодатель не устанавливает максимальный размер неустойки, но предусматривает ее снижение судебными органами за нарушение конкретного обязательства.

Решение вопроса об уменьшении размера неустойки возложено на суд, который в каждом случае определяет объем соразмерности наступивших последствий и нарушенного обязательства. Судебные органы при рассмотрении таких гражданских дел учитывают специфику конкретных правоотношений и характер охраняемого права и интересов субъектов гражданского оборота. В частности, берется во внимание слишком высокий процент неустойки, не соответствующий рыночной практике, значительное превышение суммы неустойки над понесенными убытками и так далее.

Например, в деликтных правоотношениях при причинении вреда жизни или здоровью гражданина стороны выставляют достаточно высокие имущественные требования, которые не всегда соответствуют обстоятельствам гражданского правонарушения, но в то же время должны компенсировать все расходы, понесенные потерпевшим лицом.

2.2 Удержание

Удержание как способ обеспечения исполнения обязательств применялось ранее в гражданском обороте, но юридическое оформление получило с принятием Гражданского Кодекса РФ. Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с ней издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Условия применения удержания:

неоплата вещи в установленный в договоре срок;

невыполнение обязанности по возмещению издержек и других расходов, связанных с вещью;

невыполнение обязанности по возмещению различных убытков по обязательствам между предпринимателями.

Правовой механизм данного способа заключается в том, что кредитор может применять удержание на законном основании как обеспечивающее обязательство только при наличии у себя вещи, результата работ, готовой продукции, материалов или оборудования, принадлежащих должнику. Например, по договору подряда подрядчик удерживает результат работы до тех пор, пока заказчик не произведет ее оплату, а если тот в течение двух месяцев не рассчитается с подрядчиком, то имеет право ее реализовать. С другой стороны, удержание как способ обеспечения исполнения обязательств является одним из способов самозащиты гражданских прав .

Удержание как обеспечение обязательства в предпринимательской деятельности может применяться кредитором независимо от основания его возникновения, а также обеспечивает требования в ситуации, когда права на удержанную вещь перешли от должника к третьим лицам в результате возмездного или безвозмездного отчуждения либо в порядке универсального правопреемства .

Предметом данного способа являются вещи, не изъятые из оборота. Гражданское законодательство относит к вещам недвижимые и движимые вещи, включая деньги и ценные бумаги, а также иное имущество. Законодатель не определил круг вещей, к которым может применяться этот способ, поэтому вопрос о предмете удержания носит спорный характер. В частности, отдельные авторы считают, что вещи, определяемые родовыми признаками, и деньги не могут быть предметом права удержания с учетом того, что защита права собственности распространяется на индивидуально-определенную вещь, поэтому данный способ можно применить в отношении конкретной собственности должника. Недвижимое имущество также не может быть предметом удержания, так как право кредитора закреплено Федеральным законом "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним". Все сделки с недвижимым имуществом, а к нему относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, подлежат государственной регистрации.

Правовая конструкция данного способа имеет много общего с залогом. Применение удержания или залога осуществляется в отношении вещи, находящейся у кредитора, и он вправе требовать удовлетворения за счет удерживаемого имущества. При несвоевременном исполнении или неисполнении должником основного обязательства кредитор возмещает свои издержки и убытки путем реализации удерживаемой вещи.

Одним из отличий залога от удержания является то, что в заключенном обязательстве имущество находится у залогодержателя для обеспечения основного обязательства, а необходимость применения удержания возникает у кредитора при ненадлежащем исполнении должником договорных отношений, без связи с обеспечивающим обязательством.

Удержание как способ обеспечения исполнения обязательств осуществляется в отношении имущества должника и не может применяться к вещам кредитора. В том случае, если кредитор должен передать свое имущество должнику в качестве встречного исполнения в соответствии с договором, но не выполнил это обязательство, необходимо использовать нормы статьи 328 Гражданского кодекса РФ. В случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от него и потребовать возмещение понесенных убытков.

2.3 Поручительство

Поручительство - способ обеспечения исполнения обязательств, при котором поручитель обязуется перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства может быть заключен и для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем. По своим юридическим свойствам договор поручительства является односторонним, консенсуальным и возмездным, однако по условиям заключенного договора он может быть и безвозмездным, так как гражданское законодательство не предусматривает императивную обязанность должника выплачивать поручителю вознаграждение за его предоставление.

Обеспечительный характер должника поручительства проявляется в том, что при нарушении условий основного договора кредитор вправе обратить взыскание на имущественную сферу как должника, так и поручителя. Гражданский кодекс РФ закрепляет объем ответственности поручителя перед кредитором в том же объеме, что и должника. Поручитель является солидарным должником перед кредитором, который при неисполнении или ненадлежащем исполнении обеспечивающего обязательства вправе взыскать с него помимо основного долга судебные издержки по взысканию долга, проценты за пользование денежными средствами и другие убытки, понесенные кредитором. В то же время по соглашению сторон может предусматриваться субсидиарная ответственность поручителя, или частичное поручительство. При частичном поручительстве ответственность поручителя ограничивается объемом невыполненной части основного договора или определенной денежной суммой.

 Гражданское законодательство говорит об ответственности поручителя по неисполненному должником обязательству в денежном эквиваленте и не предусматривает возможность кредитора обратиться к поручителю с требованием реального исполнения обеспечительного обязательства.

 В обеспечительном обязательстве и в договоре поручительства участвуют три стороны: должник, кредитор и поручитель. Поручитель и должник не являются сторонами основного договора, однако солидарно несут ответственность перед кредитором, с которым поручитель заключил договор поручительства. В качестве поручителя могут выступать все субъекты гражданского оборота. Граждане должны обладать гражданской дееспособностью, наступающей с 18 лет, а юридические лица - определенной правоспособностью и дееспособностью. Гражданское законодательство не запрещает выступать поручителем Российской Федерации, субъектам РФ и муниципальным образованиям. В то же время не могут быть поручителями бюджетные организации, казенные предприятия, филиалы и представительства, не являющиеся юридическими лицами. Гражданский кодекс РФ для договора поручительства, независимо от субъектного состава, суммы сделки и в какой форме заключено основное обязательство, устанавливает обязательную письменную форму. Нарушение формы сделки влечет ее недействительность.

Договор поручительства может быть составлен отдельным документом или путем включения данного положения в основное обязательство. В этом случае основной договор подписывается сторонами и поручителем. Судебная практика по разрешению споров, связанных с поручительством, приравнивает к письменной форме сделки отметку кредитора о принятом поручительстве, сделанную на письменном документе, составленным должником и поручителем. Кроме письменной формы договора поручительства остальные условия носят диспозитивный характер, поэтому стороны вправе внести в него любые положения, не противоречащие гражданскому законодательству, например предусмотреть обязанность поручителя отвечать за любого нового должника в случае перевода долга по обеспечиваемому обязательству.[[4]](#footnote-4)

В качестве поручителей по основному обязательству могут выступать несколько лиц, которые заключают с кредитором один договор поручительства, и все они являются сопоручителями. В этом случае кредитор при нарушении должником основного обязательства вправе предъявить требования к любому сопоручителю или ко всем сразу, т.к. они несут солидарную ответственность.

Кроме того, кредитор для обеспечения заключаемого обязательства может заключить с каждым поручителем отдельное соглашение, и эти лица, независимо друг от друга, несут ответственность в объеме и на условиях, указанных в их договорах поручительства. В данной правовой ситуации эти поручители не становятся солидарными ответчиками в отношении друг друга, однако вместе с должником несут солидарную ответственность перед кредитором.

Основные права поручителя:

1) выдвигать возражения, которые мог бы представить должник против требований кредитора, даже если должник признал свой долг или отказался от возражений;

2) к поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству как залогодержателю в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требовании кредитора;

3) требовать от должника процентов на сумму, выплаченную кредитору и возмещение иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника, в соответствии с заключенным договором поручительства;

4) при безвозмездном поручительстве поручитель вправе требовать от должника возмещение понесенных убытков.

Прекращение договора поручительства осуществляется при надлежащем исполнении должником основного обязательства. Должник должен немедленно уведомить поручителя во избежание исполнения со стороны поручителя. При нарушении данного положения должник несет имущественную ответственность перед поручителем и обязан возместить ему денежную сумму по договору поручительства и понесенные при этом убытки.

Основания прекращения поручительства:

1) прекращение поручительства в связи с прекращением обеспечивающего обязательства;

2) в случае изменения условий основного обязательства без согласия поручителя, влекущие неблагоприятные последствия для него (например, изменения срока основного договора);

3) при переводе на другое лицо долга по обеспечивающему обязательству без согласия поручителя;

4) при отказе кредитора от надлежащего исполнения основного договора должником или поручителем независимо от причин отказа;

5) по истечении указанного в договоре поручительства срока, который не должен быть менее срока исполнения обеспечивающего обязательства.

 Если в договоре поручительства срок не указан, он прекращается при условии, что кредитор не предъявит иск к поручителю в течение одного года со дня наступления срока исполнения основного договора. В случае, если срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом до востребования, поручительство прекращается при условии, что кредитор не предъявил иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства. Вышеуказанные сроки в данном правоотношении являются пресекательными, и с их истечением прекращаются права и обязанности поручителя.

2.4 Банковская гарантия

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 даваемого гарантом обязательства денежную сумму по предъявлении бенефициаром письменного требования о ее уплате . Банковская гарантия является новым способом обеспечения исполнения обязательств в гражданском обороте и характеризуется специальным субъектным составом.

В качестве гаранта по денежным обязательствам могут выступать финансовые организации, имеющие лицензию на проведение банковских операций. Отношения между сторонами по банковской гарантии возникают на основании сложных юридических фактов, возникающих в определенной последовательности. Банковская гарантия заключается между гарантом и принципалом и обеспечивает надлежащее исполнение принципалом основного обязательства. Принципал - должник по основному договору, обращается к гаранту с просьбой о получении банковской гарантии (например, заемщик по договору займа, подрядчик, поставщик). Бенефициаром выступает кредитор по заключенному договору, имеющий право требовать исполнение основного обязательства от гаранта при неисполнении или ненадлежащем исполнении его должником (например, банк по договору займа на постройку жилого дома).

Законодателем установлены следующие особенности банковской гарантии.

Договор носит возмездный характер, и стороны определяют размер вознаграждения в зависимости от суммы и содержания условий основного обязательства.

Банковская гарантия является односторонней сделкой, в которой выражена воля финансовой организации - гаранта, закрепленная в письменной форме.

Банковская гарантия выдается на определенный срок и вступает в силу со дня ее выдачи. В ней обязательно должен быть указан срок, на который она выдана, так как в противном случае правоотношения между сторонами не возникают.

Выданная банковская гарантия, в отличие от других способов обеспечения исполнения обязательств, не зависит от основного обязательства, даже если в ней будет содержаться ссылка на это обстоятельство. Независимость обязательства гаранта перед бенефициаром от основного договора проявляется в том, что основаниями к отказу в удовлетворении требований бенефициара являются только обстоятельства:

-несоответствие требования бенефициара либо приложенных к нему документов условиям гарантии;

-предъявление требований по банковской гарантии после истечения срока, указанного в ней.

При решении вопроса о заключении соглашения гарант анализирует основной договор, чтобы обеспечить свои интересы при выдаче банковской гарантии. В частности:

-изменения в обязательстве, которые могут привести к увеличению ответственности либо к иным неблагоприятным для гаранта последствиям, если они будут сделаны без его согласия;

-перевод на другое лицо долгов по обеспечивающему обязательству, если на это не было предварительного согласия гаранта;

-отказ бенефициара принять предложение принципала о надлежащем исполнении основного договора.[[5]](#footnote-5)

Основанием для обращения бенефициара к гаранту является несоблюдение условий основного договора принципалом. Право бенефициара реализуется путем предъявления гаранту письменных документов, подтверждающих нарушение принципалом своих обязательств. В отличие от поручительства, в отношениях по банковской гарантии бенефициар обращается к гаранту с письменными внесудебными требованиями, при появлении оснований для предъявления требований по уплате гарантом бенефициару определенной денежной суммы. Кроме того, гарант несет самостоятельную имущественную ответственность по гарантийному обязательству в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения требования бенефициара об уплате денежной суммы, на которую выдана банковская гарантия.

Согласно общим условиям гражданско-правовой ответственности и при отсутствии в обеспечивающем обязательстве иных положений, уменьшающих объем ответственности гаранта, бенефициар вправе требовать уплату процентов и возмещение убытков в части, не покрытой процентами.

В зависимости от документов, указанных в обеспечительном обязательстве и представленных бенефициаром, банковскую гарантию можно подразделить на условную и безусловную. В первом случае требования бенефициара к гаранту подлежат удовлетворению только при предъявлении доказательств, указанных в обеспечительном обязательстве. Безусловная банковская гарантия выполняется гарантом без предоставления документов, подтверждающих правонарушение со стороны принципала, исходя из принципа добросовестности, разумности и справедливости.

По возможности гаранта отозвать выданную банковскую гарантию различают отзывные и безотзывные гарантии. Отзывная гарантия всегда может быть отозвана финансовой организацией - гарантом. Гражданский кодекс РФ говорит о безотзывной банковской гарантии, так как статья 371 не разрешает изменять или отменять гарантийное обязательство без согласия бенефициара.

С учетом положения гражданского законодательства, позволяющего уступать права требования третьим лицам, банковская гарантия может передаваться или не передаваться. По передаваемой банковской гарантии бенефициар вправе передать свое право требования к гаранту третьим лицам, если данное условие заложено в обеспечительном обязательстве. При отсутствии такого условия все гарантийные обязательства считаются непередаваемыми.

2.5 Задаток

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения . Анализ определения понятия задатка говорит о том, что этот способ обеспечения исполнения обязательств регулирует исполнение денежных обязательств, возникающих из договорных отношений. Предметом задатка является денежная сумма, размер которой определяется соглашением сторон и составляет часть итоговой суммы, причитающейся в счет оплаты по сделке. В то же время внесение задатка и его размер предусматривается в некоторых случаях, например при проведении аукционных торгов по продаже государственного или муниципального имущества, стороны вносят задаток в размере 20% начальной цены, указанной в информационном сообщении о предстоящих торгах.

Данный способ может применяться всеми субъектами гражданского права, и заключаемое соглашение о задатке не связано с суммой и формой основного договора. Гражданский кодекс РФ говорит о том, что при возникновении спора между сторонами уплаченная денежная сумма считается авансом в счет причитающихся по основному договору платежей, если не доказано иное.

В отличие от других способов обеспечения исполнения обязательств, задаток выполняет удостоверительную, или доказательственную, обеспечительную и платежную функции. Доказательственная функция этого способа проявляется в том, что уплаченная часть денежной суммы в качестве задатка удостоверяется соответствующим письменным документом (чек, расписка, счет-фактура), подтверждающим факт заключения договора между сторонами. Задаток как способ обеспечения исполнения обязательств заставляет участников соглашения исполнить заключенное обязательство в соответствии с условием договора. При неисполнении обязательства одной из сторон задаток выполняет функцию обеспечения. Сторона, получившая задаток и не исполнившая договор, уплачивает другому субъекту договорных отношений двойную денежную сумму задатка, а давшая сторона в аналогичной ситуации теряет задаток.

Некоторые ученые высказывают мнение, что задаток помимо способа обеспечения исполнения обязательств может применятся в качестве самостоятельной меры гражданско-правовой ответственности, с учетом общей нормы гражданского права, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства стороны не освобождаются от возмещения убытков. Гражданский кодекс РФ говорит о зачетном характере понесенных убытков, так как сторона, ответственная за невыполнение обязательства, обязана возместить другой стороне убыток с зачетом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором. Поэтому потеря задатка или уплата его сторонами в двойном размере не влечет прекращения обязательства и не освобождает соответствующую сторону от возмещения убытков. В юридической литературе высказывается суждение, что задаток можно использовать в качестве отступного. В качестве отступного задаток применяется при включении данного условия в договор, что позволяет не исполнившей стороне возместить другой стороне понесенные убытки в размере суммы задатка.[[6]](#footnote-6)

В то же время, если обеспечившее обязательство прекращено по соглашению участников правоотношения или вследствие форс-мажорных обстоятельств, не зависящих от воли сторон, задаток возвращается стороне, давшей задаток, в размере полученной суммы.

Платежная функция задатка проявляется в том, что он выдается в счет платежей по договору за выполненную работу или оказания услуг. При заключении договора субъект гражданского оборота вносит определенную денежную сумму в качестве задатка, которая при дальнейших расчетах между сторонами при исполнении основного обязательства входит в общую сумму, подлежащую уплате. Денежные отношения, возникающие при данном способе обеспечения исполнения обязательств, близко соприкасаются с авансом, который также связан с внесением определенной суммы в счет будущих платежей по заключенному договору. В отличие от задатка, авансовые платежи выполняют договорную и платежную функцию и не несут обеспечительную. Поэтому при прекращении обязательства независимо от ответственности сторон участник соглашения, получивший аванс в качестве будущей оплаты за выполненную работу или оказанную услугу, обязан вернуть его в том же размере.

3. Срок исполнения обязательств

Чаще всего обязательство предусматривает срок его исполнения. В договоре срок может в качестве существенного условия входить в содержание договора. Во внедоговорных обязательствах (вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения) срок указан в законе либо в решении суда. Например, в Гражданском кодексе указаны сроки выплаты сумм в возмещение вреда лицам, имеющим права на возмещение вреда в случае смерти потерпевшего.

В законе, иных правовых актах могут быть определены и сроки, относящиеся к договорным обязательствам. Например, статья 6 Закона о закупках предусматривает сроки расчетов за поставленную продукцию при инкассовой форме расчетов - 10 дней, а по скоропортящимся товарам - до 5 дней после поступления расчетных документов в банк плательщика. Предусмотрены также сроки уплаты авансовых платежей. Иногда срок определяется расчетным путем, и условия обязательства позволяют сделать такой расчет.

Например, в грузовой накладной указано расстояние перевозки, скорость, соответственно, рассчитывается срок доставки груза. Срок может быть определен календарной датой (например, должник обязан доставить подарки под Новый год - 31 декабря), указанием на событие, которое обязательно наступит (например, подача речного судна под разгрузку через 5 дней после открытия навигации или в день открытия навигации).

В обязательствах, где срок определен периодом времени, обязательство признается исполненным в надлежащий срок, если исполнение произведено в любой день этого периода, а там, где он определен календарной датой, обязательство исполняется в строго определенный день.

При исчислении срока необходимо соблюдать общие правила об исчислении сроков и порядке совершения действий, например, в последний день срока.

В длящихся правоотношениях - особенно это характерно для предпринимательских договоров - могут устанавливаться общие и частные сроки исполнения. Например, в договоре строительного подряда помимо срока сдачи объекта в целом устанавливаются сроки сдачи отдельных очередей, пусковых комплексов, сооружений; по договору о закупках сельскохозяйственной продукции частные сроки в пределах общих устанавливаются с учетом созревания сельскохозяйственных культур.

В подобных случаях сторонами может оформляться специальный документ (график поставки, график вывоза груза, производства работ), предусматривающий частные сроки.

Обязательства должны исполняться в разумный срок. "Разумный" срок - это оценочное понятие; к оценке срока с точки зрения его оправданности и соответственно оценке поведения должника как правомерного (при отсутствии просрочки) или наоборот (при просрочке) суд должен подходить с учетом характера обязательства, взаимоотношений сторон, условий исполнения, влияющих на возможность своевременного исполнения.

При возникновении спора кредитор в процессе будет доказывать факт просрочки, а должник - что он исполнил обязательство в разумный срок.

Разновидностью обязательства, в котором срок не определен, является обязательство с исполнением, зависящим от момента востребования. Такое обязательство, равно как и рассмотренные выше с разумным сроком, должник обязан исполнить в 7-дневный срок со дня предъявления требования кредитором о его исполнении, если исполнение в другой срок не вытекает из закона, других правовых актов, условий обязательства или его существа или обычаев делового оборота. Так, из существа обязательства и закона вытекает обязанность немедленной, по первому требованию выдачи банковского вклада клиенту учреждением банка, если таковой оформлен был как бессрочный (до востребования).[[7]](#footnote-7)

С неисполнением обязательства в установленный срок связаны такие последствия, как взыскание неустойки за просрочку с должника; убытков; отпадение обязанности реального исполнения при соответствующих условиях, отказ кредитора от принятия исполнения, если оно утратило для него интерес; приостановление встречного исполнения или отказ от исполнения обязательства.

Срок исполнения может совпадать со сроком действия договор. Например, заключен договор аренды нежилого помещения со сроком действия договора в 1 год и соответственно на условиях освобождения помещения арендатором через год. Срок действия договора устанавливается далеко не всегда, а с учетом характера, предмета обязательства. Так, кредитор заинтересован в установлении срока действия договора аренды, найма жилого помещения в домах частного жилого фонда, договорах поднайма, чтобы по окончании срока договора лишить пользователя правового основания владения и пользования имуществом по договору.

Целесообразно установление срока договора по сделкам типа абонементного обслуживания, долгосрочного договора присоединения. Истечение срока договора прекращает такие обязательства на будущее время, соответственно основание для "прикрепления" к организации, оказывающей, например, информационные услуги по сетям связи, отпадает.

Если обязательство исполнено надлежащим образом до истечения срока действия договора или досрочно в установленном порядке прекращено (например, расторгнут договор аренды), исчисление оставшегося срока договора лишено смысла, так как обязательство прекращено.

Срок исполнения является существенным условием большинства предпринимательских договоров.

Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока договора влечет за собой прекращение обязательств по договору, если даже обязательство было не исполнено полностью или исполнено только частично. При этом стороны не освобождаются от ответственности за неисполнение обязательства, но само исполнение не производится. Если закон или договор не связывает с окончанием срока договора прекращения обязательства, договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения обязательства, то есть вплоть до полного исполнения . Иначе говоря, независимо от того, истек или нет срок договора, установлен ли он вообще, обязательство продолжает действовать до момента исполнения. В подобных случаях происходит трансформация срока договора из определенного в неопределенный, обязательство действует до исполнения.

Но исполнения может и не последовать, или должник исполняет работу настолько медленно, что окончание ее проблематично. Кредитор может тогда, если обязательство в разумный срок не исполняется, отказаться от услуг просрочившего должника, организовать исполнение за счет должника .

Заключение

Конец 20 века явился для российского государства поворотным в переосмыслении и переустройстве не только государства и экономики, но и права. Это время ознаменовалось переходом экономики, основанной на общенародной собственности, к экономике, в основе которой находятся частная собственность и товарно-денежные отношения.

Обеспечение исполнения обязательств в целом и способы обеспечения исполнения обязательств в гражданском праве России занимают особое место при анализе эффективности норм гражданского права и их влияния на экономические отношения. Обеспечение исполнения обязательств является одной из традиционных и довольно подробно разработанных областей гражданского права государств как континентальной, так и англо-американской систем права. Рыночная экономика требует наличия новых эффективных стимулов исполнения договорных обязательств.

Способы обеспечения исполнения обязательств - это экономические стимулы, побуждающие стороны обязательств к надлежащему их исполнению.

Говоря о способах обеспечения исполнения обязательств, нельзя не сказать, что они имеют огромное экономическое значение. Если обратиться к практике арбитражных судов, она показывает, что арбитражные суды рассматривают сотни дел, связанных с рассмотрением споров, касающихся способов обеспечения исполнения обязательств.

Можно высказать сколь тривиальную, столь, на мой взгляд, и верную сентенцию о том, что способы обеспечения исполнения обязательств - это возможность доступа к кредиту. Доступ к кредиту - это возможность эффективного развития экономики, а эффективное развитие экономики - это благосостояние граждан. Следовательно, хорошо работающие, эффективно урегулированные законодательством, освоенные практикой, как договорной, так и судебной, и раскрытые доктринально способы обеспечения исполнения обязательств ведут к благосостоянию общества.[[8]](#footnote-8)

С развитием гражданского общества и имущественного оборота постепенно сужается круг лиц, ответственных за нарушение обязательства, до одного только должника и его правопреемников. Затем поэтапно сокращается арсенал способов воздействия на личность правонарушителя; наиболее долго удерживаются такие, как личная отработка долга и заключение под стражу (арест). Наконец, прежде прочно стоявший на личных мерах акцент с течением времени становится "плавающим", а затем и вовсе уступает угрозам применения мер имущественного воздействия. Мы видим тому две причины. Первая - развитие культуры и цивилизации. Чем состоятельнее и культурнее человек - тем больше его возможные потери от неисправного поведения, тем, следовательно, меньшие угрозы способны стимулировать его к надлежащему исполнению обязательств. Примитивного человека, не имеющего никакого представления об имущественных приобретениях (своем и чужом), не всегда напугает даже угроза его собственной жизни или здоровью; о риске имущественных потерь и говорить не приходится. Напротив, человека цивилизованного вполне дисциплинирует одно только соображение о возможности утраты достигнутого им социально-имущественного благополучия. Вторая причина - присущая имуществу способность возместить или компенсировать интерес кредитора, пострадавший вследствие неисправности должника. Отрубание должнику головы никак не могло обогатить кредитора; однако денежная сумма, полученная, например, от поручителя или от продажи предмета залога, позволяла приобрести право на исполнение, аналогичное тому, что так и не последовало от неисправного должника.

Между тем обращает на себя внимание следующий факт. Даже те способы обеспечения исполнения обязательств, что урегулированы главой 23 Гражданского кодекса РФ, четко распадаются на три категории. В одних случаях (поручительство, банковская гарантия) такое участие является безусловно необходимым, будучи предопределенным самой природой способа обеспечения (очевидно, что нет никакого смысла в поручительстве или гарантии за самого себя); в других случаях (залог, удержание) такое участие возможно, хотя и не обязательно. Наконец, существуют и способы обеспечения, применение которых обычно считается несовместимым с участием в них третьих лиц (неустойка, задаток). Откуда берется и чем обусловливается последняя категория ситуаций, если обеспечительные отношения не приобретают никаких своеобразных черт от того, что в них участвуют третьи лица? Какая, в конце-концов, разница, кто обязуется уплатить неустойку или внесет (примет) задаток - сам должник или найденное им для этой цели третье лицо, платежеспособность которого не вызывает сомнений кредитора? Именно таким должен был быть подход Гражданского кодекса РФ, если бы отношения покрытия вовсе не влияли на отношения валюты. Но подход Гражданского кодекса РФ иной. А это может означать либо его принципиальную неправильность, либо наличие достаточных оснований для построения общего цивилистического учения о способах обеспечения исполнения обязательств с участием третьих лиц. Основную цель такого учения должно составлять выявление того юридического значения, которое отношения покрытия оказывают на отношения валюты, направленные на обеспечение исполнения обязательств, а также на основное (обеспечиваемое) обязательство.

Завершая свою работу, считаю нужным подчеркнуть актуальность и важность рассмотрения данной темы для деятельности будущих юристов независимо от той отрасли права, в которой ему придется работать.

Список использованных источников

1. Конституция Российской Федерации: (от 12 дек. 1993 г.) // Рос. газета.-1993.-25 дек.- С. 3-6.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации: ч. 1: (федер.закон: принят 30 нояб. 1994 г.) // СЗ РФ.-1994.-№32.- Ст. 3301
3. Гражданский кодекс Российской Федерации: ч. 2: (федер. закон: принят 26 янв. 1996 г.) // СЗ РФ.-1996.-№5.- Ст.410
4. Бюджетный кодекс Российской федерации: (федер. закон: принят 31 июля 1998 г.) // СЗ РФ.-1998.-№31.- Ст.3823.
5. Налоговый кодекс Российской Федерации: ч. 1: (федер.закон: принят 31 июля 1998 г.) // СЗ РФ.-1998.- Ст.3824.
6. Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» от 3 февраля 1996 г. №17-ФЗ // СЗ РФ.-1996.-№6.-Ст.492.
7. Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» от 25 февраля 1999 г.// СЗ РФ.-1999.-№9.-Ст. 1097.
8. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ ч. 2-ой/Под ред. О.Н. Садикова. Издание 3-е, Москва.1998 г.
9. Комментарий к Гражданскому кодексу РСФСР/Под ред. С.Н. Братуся и О.Н. Садикова.
10. Гражданское право . Учебник/ Под ред. А.Г. Калпина.
11. Гражданское право: Учебник: В 2-х т./ Отв. Ред.проф. Е.А. Суханов. Т 1 . Москва, 1998.
12. Сыродоев Н.А. «Регистрация прав на землю и другое недвижимое имущество// Государство и право».1998, №8.
13. «Гражданское право» Ч.1, Учебник, Отв.ред.В.П. Мозолин, А.И. Масляев, Юрист, 2005.
14. «Римское частное право.Учебник». под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Претерского, Юрист 2004.
15. «Договорное право. Договоры о передаче имущества». Книга 2, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, Издательство «Статут», 2002.
16. Седугин П.И. Жилищное право, Москва,2003
17. Газман В.Д. Финансовый лизинг. Учебное пособие. Москва. 2003.
18. Байша Ж.Р. Предпринимательское право.- М.: Статут, 2003.-160 с.
19. Ершова И.В. Предпринимательское право.- М.: Юриспруденция, 2003.-592 с.
20. Закупень Т.В. Коммерческое право. М.: Норма, 2002.- 582 с.
21. Хаметов Р., Миронова О. Обеспечение исполнения обязательств: договорные способы // Российская юстиция.-1996.-№5.
22. Карпов М.С. Меры оперативного воздействия как один из способов обеспечения исполнения обязательств // Законодательство и экономика .-2003.-№5.
23. Матюшев В. Арест имущества как способ обеспечения налоговых обязательств // ЭЖ-ЮРИСТ.-2005.-№21.
24. Нефедова Н.Н. Задаток как способ обеспечения исполнения обязательства // Актуальные вопросы бухгалтерского учета и налогообложения.-2007.-№11.
25. Ларионов Р. Неустойка как способ обеспечения надлежащего исполнения обязательства // Финансовая газета. Региональный выпуск.-2007.-№15.

26.Тариканов Д.В. Система способов обеспечения исполнения обязательств // Законодательство.-2006.-№5.

27. Казанцев В.И. Гражданско-правовые способы обеспечения исполнения обязательств // Законы России: опыт, анализ, практика.-2006.- №6.

28. Шичанин А. Преобразование некоммерческих организаций: взгляд на проблему // ЭЖ-Юрист.- 2004.- №7.- С.11-13.

29. Шершеневич Г.Ф. Наука гражданского права в России. –М.: Статут, 2003.-376 с.

30.Гаджиев Г.А. Защита основных экономических прав и свобод предпринимателей за рубежом и в Российской Федерации. М.: Издательская фирма «Манускрипт»,1995.

31.Иоффе О.С. Обязательное право. М.: Юридическая литература, 1975

32.«Законодательство и экономика», №5, май 2003 г.

1. Гражданское право. Часть первая: Учебник / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: Проспект, 1998. С.585 [↑](#footnote-ref-1)
2. Хохлов В.А. Обеспечение исполнения обязательств. Самара, 1997. С. 4-6 [↑](#footnote-ref-2)
3. Гонгало Б.М. Обеспечение обязательств. М.: Спарк, 1999. С. 59. [↑](#footnote-ref-3)
4. Семенихин В.В. Обеспечение исполнения обязательств: залог и поручительство. Изд. «Эксмо»,2005. [↑](#footnote-ref-4)
5. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая. М.: Статут, 2003. С. 479. [↑](#footnote-ref-5)
6. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая. М.: Статут, 2003. С.481. [↑](#footnote-ref-6)
7. Карпов М.С. Гражданско-правовые меры оперативного воздействия. М.: Статут, 2004. С. 42-43ж. [↑](#footnote-ref-7)
8. Гражданское право: В 2 томах, Т.2. Полутом 1. Изд.. 2-е// Под ред. Е.А. Суханова. М.: БЕК, 2000. С. 51-52. [↑](#footnote-ref-8)