**Введение**

Доверительное управление имуществом новый институт

российского гражданского права. Его появление было обусловлено развитием рыночных отношений.

Раньше существовал только один метод выбора хозяйственного руководителя - административный. В новых условиях хозяйствования этот метод стал подвергаться критике как неэффективный. Это послужило толчком для возникновения идеи создать систему определения хозяйственного руководителя не на административной, а на гражданско-правовой основе, когда руководитель окажется материально заинтересованным в результатах своей деятельности, будет нести ответственность за ненадлежащие результаты. Эту функцию был призван выполнять институт доверительного управления.

Большую роль в формировании института доверительного управления сыграла англо-американская конструкция траста. Попытка внедрения этого института в российское гражданское право не имела успеха. Однако сама идея управления на свой риск чужим имуществом была разработана в части второй ГК РФ в виде доверительного управления имуществом.

Доверительное управление имуществом - это универсальный институт, который рассчитан на применение как в коммерческой, так и в некоммерческой сфере. Применение данного института призвано обеспечивать стабильность гражданских отношений, т.к. доверительное управление ориентировано не просто на сиюминутную выгоду, а на установление длительных отношений по извлечению доходов из имущества.

Надо также отметить и то, что в науке гражданского права весь институт доверительного управления в целом пока не подвергался детальному исследованию. Серьезные научные разработки этого правового явления на сегодняшний день содержатся в работах Л.Ю.Михеевой, В.А.Дозорцева, А.Е.Казанцевой, в комментариях части второй ГК РФ и в учебной литературе. Вначале доверительная собственность, а затем и

доверительное управление вызвали значительный интерес к себе со стороны многих авторов. Однако их внимание главным образом привлекали отдельные нормы, высвечивающие какую-либо проблематику. Результатом этого явилось рассмотрение отдельных вопросов данного института. Кроме того, многие положения гл.53 ГК РФ не находят единообразного понимания в учебной и иной литературе.

Проанализировав законодательство о доверительном управлении, можно сказать, что данный правовой институт имеет массу недостатков, а именно неточность формулировок, отсутствие специального законодательства по передаче в доверительное управление отдельных видов имущества (например, акций, объектов недвижимости, особенно предприятий) и т.д.

Таким образом, указанные выше обстоятельства, делают изучение института доверительного управления имуществом в настоящее время весьма актуальным.

Целью настоящей работы является комплексный анализ института договора доверительного управления имуществом. Только в результате такого анализа могут быть выявлены причины недостаточного использования доверительного управления, а также способы преодоления имеющихся препятствий.

В соответствии с этим в данной работе определена правовая природа, понятие договора доверительного управления имуществом, его субъекты. Для более полного изучения исследованы исторические аспекты доверительного управления, сферы его применения. Исследованы и такие вопросы, которые важны для практического применения данного института. Это содержание договора доверительного управления, порядок его заключения, прекращения и изменения.

**Глава I: Понятие, порядок заключения, прекращение, заключение, сфера применения договора доверительного управления имуществом**

***1.1. Понятие договора доверительного управления имуществом***

Доверительное управление — новый институт нашего права. Его появление обусловлено развитием рыночных отношений. Это связно со стремлением организовать более эффективное управление хозяйственной деятельностью имуществом, и прежде всего государственным имуществом.

Доверительному управлению посвящена глава 53 ГК (ст. 1012-1026). Согласно ст. 1012 ГК «по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя)».

Из данного определения можно выделить следующие особенности договора доверительного управления:

1. договор доверительного управления заключается между
учредителем (которым, по общему правилу, является собственник
имущества) и управляющим. Обязанностью доверительного
управляющего является управление имуществом в интересах
выгодоприобретателя (которым может быть и сам учредитель).
Если выгодоприобретатель не совпадает с учредителем в одном
лице, то заключается договор в пользу третьего лица (ст.430 ГК).
Таким образом, договор доверительного управления может быть
заключен как в пользу учредителя, так и в пользу третьего лица.
2. договор доверительного управления не влечет перехода права
собственности на имущество к доверительному управляющему
(п.1 ст. 1012 ГК). Так как, передавая имущество в доверительное
управление, собственник не передает управляющему правомочия
по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом

(они по-прежнему остаются у собственника), а лишь наделяет доверительного управляющего правом от своего имени осуществлять эти правомочия.1 Вместе с тем, сам собственник, пока действует договор доверительного управления имуществом, не может осуществлять принадлежащие ему правомочия по владению, пользованию или распоряжению переданным в доверительное управление имуществом.

3) доверительный управляющий вправе совершать любые
юридические и фактический действия в интересах собственника
или выгодоприобретателя.

Указанные действия доверительный управляющий должен осуществлять в пределах, предоставленных ему собственником (п.1 ст. 1020 ГК). Кроме того, доверительный управляющий обладает возможностью предъявлять требования о защите прав на имущество, в том числе и к самому собственнику (п.З ст. 1020 ГК).

В п.2 ст. 1012 ГК отмечено, что доверительный управляющий
совершает любые юридические и фактические действия в интересах
выгодоприобретателя (учредителя управления). Интерес

выгодоприобретателя в гл.53 ГК не определяется. Поэтому возникает вопрос: какие действия управляющего следует считать совершаемыми в интересах выгодоприобретателя или учредителя управления? По моему мнению, такими действиями следует считать не противоречащие закону действия, которые имеют своей целью сохранение и (или) приумножение стоимости переданного в управление имущества; должны совершаться так, чтобы не допускать, риска возможных потерь, и так, как поступило бы на месте управляющего само заинтересованное лицо.

4) доверительный управляющий осуществляет управление
имуществом лично. Поручить управление имуществом другому

1 Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. / Под ред. В.Д. Карповича. М., 1996. С.243

лицу от имени доверительного управляющего он может только в трех случаях:

> если уполномочен на это договором;

* получил на это согласие учредителя в письменной форме;
* если вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения
интересов учредителя или выгодоприобретателя и не имеет
возможности получить указания учредителя в разумный срок. Во
всех случаях доверительный управляющий отвечает за действия
избранного им поверенного как за собственные (ст. 1021 ГК).
1. отношения доверительного управления имуществом носят
длящийся характер, поэтому закон относит срок действия
договора к существенным условиям. Договор, как правило,
заключается на срок, не превышающий пяти лет, если законом
для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное
управление, не установлены иные предельные сроки (п.2 ст. 1016
ГК).
2. Договор доверительного управления относится к категории
реальных договоров, т.е. считается заключенным в момент
передачи имущества. Такой вывод можно сделать исходя из
формулировки определения договора доверительного управления
(ст. 1012 ГК). По данному договору «одна сторона передает
другой стороне...», к договору доверительного управления
недвижимым имуществом предъявляются иные требования.
Такой договор будет считаться заключенным с момента его
государственной регистрации (ст. 164, 433 ГК).
3. вызывает интерес классификация договоров на взаимные и
односторонние. Например, Егоров Н.Д. считает, что: «возмездный
договор доверительного управления имуществом является
взаимным договором. Безвозмездный же договор доверительного
управления имуществом относится к числу односторонних

договоров, так как в этом случае учредитель управления приобретает только права и не несет обязанностей перед управляющим».2 Данная точка зрения является спорной. В безвозмездном договоре доверительного управления учредитель приобретает не только права, но и обязанности. Так, учредитель обязан предупредить доверительного управляющего, что имущество, передаваемое в доверительное управление, находится в залоге; он обязан обеспечить доверительного управляющего сведениями и документацией, необходимыми ему для эффективного управления имуществом; обязан не вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность управляющего по управлению имуществом. Следует полагать, что и в безвозмездном договоре доверительного управления учредитель обязан возместить управляющему необходимые расходы по ведению управления. Таким образом, как в возмездном, так и Bf безвозмездном договоре доверительного управления права и обязанности имеют обе стороны. Поэтому, договор доверительного управления будет взаимным.

В свою очередь, собственник, выразив управляющему доверие, сам не может злоупотреблять доверием и без необходимости вмешиваться в деятельность управляющего.

Кроме того, Ем B.C. определяет, что лично-доверительными являются сделки, участники которых вправе расторгнуть отношения в одностороннем порядке без объяснения причин (в связи с «утратой доверия»).3

Договор доверительного управления отвечает этому признаку. Так, в ст. 1024 ГК устанавливается правило, согласно которому стороны могут в одностороннем порядке отказаться от договора в связи с невозможностью доверительного управляющего осуществлять управление лично. Кроме того,

2 Гражданское право. Учебник. / Под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. Часть 2. М, 1997. С.585

3 Гражданское право: В 2т. Т. 1; Учебник/ Отв. Ред. Е.А. Суханов. -2-е изд., перераб. и доп. - М, 1998.

С.337

учредитель вправе отказаться от договора доверительного управления и по иным причинам. К таким иным причинам можно отнести утрату доверия, недобросовестность доверительного управляющего и т.п.

Таким образом, договор доверительного управления относится к фидуциарным сделкам.

На основании всего изложенного можно сделать вывод о том, что договор доверительного управления самостоятельный тип договора, отличный от других договоров гражданского права.

***1.2. Основание и порядок заключения, изменения и прекращения договора доверительного управления имуществом***

Ст. 1013 ГК устанавливает запрет на заключение договора доверительного управления в отношении некоторых объектов. Так, по общему правилу, не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги. Такая позиция законодателя вполне обоснована. Так, при использовании денег в имущественном обороте право собственности на соответствующие купюры утрачивается, и они не могут быть возвращены собственнику по окончании срока договора. Однако, собственника обычно не интересует возврат тех же самых купюр. Речь идет о сохранении и приумножении соответствующей денежной суммы, которая не может быть признана вещью (хотя и входит в понятие «имущество»). Поэтому речь здесь может идти о передаче в доверительное управление соответствующего права требования. Таким образом, собственник приобретает обязательственное право требования эффективного использования денежной суммы, которая была им передана.

Анализируя положения п.2 ст. 1013 ГК, следует отметить, что специальным законом могут быть предусмотрены случаи, когда деньги выступают самостоятельным объектом управления. Такими случаями можно считать сделки кредитных организаций по доверительному управлению

денежными средствами[[1]](#footnote-1).

Закон запрещает передавать в доверительное управление имущество, находящееся в хозяйственном ведении государственных и муниципальных предприятий или в оперативном управлении казенных предприятий или финансируемых собственниками учреждений (п.З ст. 1013 ГК). Данное запрещение можно объяснить тем, что указанное имущество уже передано собственником на ограниченном вещном праве самостоятельным юридическим лицам. Последние сами не вправе выступать учредителями доверительного управления в отношении закрепленного за ними имущества собственника, ибо тогда теряет смысл само их существование. Если же собственник передает им имущество в доверительное управление. То у них исчезнет объект их вещного права.

Поэтому собственник, считающий целесообразным отдать в доверительное управление принадлежащий ему имущественный комплекс (например, предприятие), должен сначала прекратить вещные права других лиц на это имущество. Иначе говоря, ему необходимо либо ликвидировать созданное им юридическое лицо (в порядке, предусмотренном ст.ст.61-64 ГК), либо изъять у него часть имущества (что возможно только применительно к субъектам права оперативного управления в порядке, предусмотренном п.2 ст.296 ГК). Имущество, оставшееся после расчетов с кредиторами ликвидированного предприятия, либо изъятое у учредителя может быть передано в доверительное управление (п.З ст. 1013 ГК).

По окончании срока действия договора доверительного управления он может быть продлен. Согласно п.2 ст. 1016 ГК при отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором. Надо отметить, что подобное правило не встречается в других договорных конструкциях. Такую особенность конструкции доверительного управления можно объяснить сущностью взаимоотношений сторон. Управление имуществом, как правило, -непрерывный процесс, требующий постоянного внимания. Прекращение управления связано с возможными потерями в доходах от имущества. Именно поэтому для прекращения договора в связи с истечением срока требуется инициатива одной из сторон.

Помимо указанных в ст. 1016 ГК существенных условий. К их числу относятся также условия, в отношении которых имеются указания в законе, другом правовом акте, либо они определены в качестве существенных в договоре самими сторонами. Например, пи доверительном управлении средствами инвестирования в ценные бумаги, стороны вправе обусловить в договоре, что средствами инвестирования в ценные бумаги, стороны вправе обусловить в договоре, что средства, которые доверительный управляющий получил в результате взыскания им с должника (должников) учредителя его задолженности перед последним[[2]](#footnote-2).

Обратимся к обычным условиям договора доверительного управления имуществом. Надо отметить, что в отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора.

Для договора доверительного управления характерны следующие обычные условия:

1. передача имущества в доверительное управление не влечет
перехода права собственности на него к доверительному
управляющему;
2. обычным условием является круг действий, которые может
совершать управляющий;
3. сделки совершаются от имени доверительного управляющего с
обязательным указанием на него, что он действует именно в таком
качестве;
4. доверительный управляющий не может присваивать выгоды от
управления имуществом;
5. имущество, переданное в управление, существует обособленно.
Оно не может быть направлено на погашение долгов учредителя
(за исключением случаев его несостоятельности), а также на
погашение долгов по обязательствам управляющего, не связанным
с исполнением обязанностей по доверительному управлению.
6. управляющий обязан отчитываться перед учредителем и выгодоприобретателем в своей деятельности.
7. доверительный управляющий исполняет свои обязанности лично.
Исключения из этого правила предусмотрены п.2 ст. 1021 ГК, а
также могут быть установлены договором, тогда указание будет
случайным условием;
8. доверительный управляющий, не проявивший при доверительном
управлении имуществом должной заботливости об интересах
выгодоприобретателя или учредителя управления, возмещает
выгодоприобретателю упущенную выгоду за время доверительного
управления имуществом, а учредителю управления убытки,
причиненные утратой или повреждением имущества, с учетом его
естественного износа, а также упущенную выгоду. Доверительный управляющий несет ответственность за
причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли
вследствие непреодолимой силы либо действия выгодоприобретателя или учредителя управления.

9) обязательства по сделке, совершенной доверительным
управляющим с превышением предоставленных ему полномочий
или с нарушением установленных для него ограничений, несет
доверительный управляющий лично;

1. долги по обязательствам, возникшим в связи с доверительным
управлением имуществом, погашаются за счет этого имущества;
2. управляющий имеет право на возмещение ему расходов,
понесенных при доверительном управлении;
3. обычными являются условия о прекращении договора, кроме тех,
которые могут быть изменены сторонами (обз.1 и 2 п.1, п.п. 2 и 3
ст. 1024 ГК). При умолчании об этих условиях в договоре
действуют обычные условия, указанные в законе.

Если стороны не желают заключать договор доверительного управления на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие или изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой.

Стороны могут включить в договор доверительного управления случайные условия. Случайными условиями принято считать такие, которые представляют собой «соглашения по вопросам, вообще не предусмотренным правовыми нормами. Либо согласованные отступления от общих правил, содержащихся в диспозитивных нормах» . Отсутствие случайных условии не влияет на действительность договора. Однако, случайные условия приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора[[3]](#footnote-3).

Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме (п.1 ст. 1017 ГК). Договор в письменной форме заключается путем составления одного документа, подписанного сторонами. В противном случае договор доверительного управления признается недействительным (п.З ст. 1017 ГК). Последствия такого признания обозначены в ст. 167 ГК. Применяя данную статью можно сказать, что при признании договора доверительного управления недействительным каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по договору, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре, возместить его стоимость в деньгах.

Договор доверительного управления будет считаться заключенным, если между сторонами будет достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п.1 ст.432 ГК). Данный договор будет заключаться посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (п.2 ст.432ГК).

Договор доверительного управления может быть заключен посредством публичной оферты (п.2 ст.437 ГК). Так, посредством публичной оферты заключаются договоры доверительного управления при создании общих фондов банковского управления (ОФБУ)[[4]](#footnote-4). В данном случае кредитная организация публикует Общие условия создания и доверительного управления имуществом ОФБУ. При публичной оферте эти Общие условия представляют собой адресованное неопределенному кругу лиц предложение заключить договор доверительного управления на данных условиях.

Надо полагать, что договор доверительного управления может быть заключен под условием (например, до получения сыном учредителя

образования, позволяющего ему осуществлять функции управления имуществом самостоятельно).

Стороны могут заключить предварительный договор доверительного управления. Это возможно в случае, когда управляющим выступает профессионал, который в данные момент временно занят.

Договор доверительного управления является реальным договором, поэтому для его заключения необходимо не только соглашение сторон, но и передача имущества. Подзаконные нормативные акты, относящиеся к доверительному управлению, следуют этому правилу и предписывают, например, что договор доверительного управления ценными бумагами считается заключенным с момента передачи их учредителем управления доверительному управляющему. Если договором доверительного управления предусмотрено, что передача различных ценных бумаг учредителем управления доверительному управляющему осуществляется в разные сроки (поэтапно), то договор считается заключенным с момента передачи управляющему первого пакета акций[[5]](#footnote-5).

Особые правила существуют относительно передачи средств инвестирования в ценные бумаги. Передача в доверительное управление средств инвестирования в виде наличных денежных средств, осуществляется путем их фактического вручения учредителем управления управляющему с условием соблюдения порядка, предусмотренного законодательством Российской Федерации, кассового обслуживания физических лиц и организаций (п. 3.3. Положения о доверительном управлении ценными бумагами).

Передача в доверительное управление денежных средств со счета учредителя осуществляется путем выдачи учредителем письменного распоряжения банку о перечислении средств на счет доверительного управления, открываемый управляющим специально для указанной цели.

При этом моментом получения средств управляющим считается момент зачисления их на такой счет (п. 3.4. Положения о доверительном управлении ценными бумагами).

Надо отметить, что к оформлению правоотношения по доверительному управлению некоторыми видами имущества, могут предъявляться особые требования. Так. Для заключения договора доверительного управления недвижимым имуществом недостаточно составления письменного документа. В данном случае закон требует совершить все действия, которые предусмотрены для договора продажи недвижимости (ст.550, 551 ГК). Передача недвижимости в доверительное управление осуществляется по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче. Уклонение сторон от подписания передаточного акта признается отказом от исполнения договора доверительного управления.

К договору доверительного управления недвижимым имуществом необходимо приложить соответствующие документы. Перечень документов зависит от вида недвижимого имущества (жилой дом, предприятие, земельный участок и т.д.) и требований правового акта или сторон договора.

Каких-либо специальных правил по оформлению договора доверительного управления движимым имуществом ГК РФ не предусматривает. Однако правовыми актами могут быть предусмотрены специальные правила оформления договоров доверительного управления движимым имуществом. Например, инвестиционная декларация является неотъемлемой частью договора доверительного управления средствами инвестирования в ценные бумаги. Инвестиционная декларация доверительного управляющего должна содержать определение цели доверительного управления, перечень надлежащих объектов инвестирования денежных средств учредителя управления, сведения о структуре активов, в

течение которого положение инвестиционной декларации являются действующими и обязательными для управляющего[[6]](#footnote-6).

Имеет особенность оформление правоотношений по доверительному управлению исключительными правами[[7]](#footnote-7). Так, соглашения по передаче некоторых разновидностей исключительных прав требуют специальной регистрации в Патентном ведомстве. Представляется необходимой подобная регистрация и договоров доверительного управления такими правами. В этом случае момент заключения договора будет совпадать с моментом его регистрации в Патентном ведомстве.

Договор доверительного управления может быть прекращен по общим основаниям, предусмотренным ст.ст. 450-453 ГК РФ. Однако ст. 1024 ГК предусматривает специальные основания прекращения договора доверительного управления. Именно данные основания представляют наибольший интерес для исследования института доверительного управления имуществом и поэтому требуют детального рассмотрения.

Прежде всего в ст. 1024 ГК установлено, что договор доверительного управления прекращается вследствие смерти гражданина, являющегося выгодоприобретателем или ликвидации юридического лица-выгодоприобретателя. Данное правило диспозитивно. Значит, договор может продолжаться в интересах учредителя либо другого выгодоприобретателя, указанного учредителем или заранее «подназначенного» в договоре.

Указание ст. 1024 ГК на такое основание прекращения договора, как смерть выгодоприобретателя, обусловлено тем, что участие третьего лица в данных правоотношениях может быть основной целью заключения договора. Например, договор доверительного управления имуществом подопечного. Целью такого договора является обеспечение имущественных интересов подопечного. Со смертью подопечного нет смысла дальнейшего действия данного договора.

Если выгодоприобретателями выступало несколько человек, то смерть одного из них не должна прекращать данный договор. Это может произойти только в случае смерти последнего выгодоприобретателя.

Что касается прекращения договора доверительного управления вследствие ликвидации юридического лица-выгодоприобретателя, то это применимо прежде всего к общественным организациям, фондам, получающим таким образом материальную поддержку от своих спонсоров.

Когда юридическое лицо ликвидируется, то отсутствует не только получатель этих средств, но и цель предоставления этих средств. Однако договором доверительного управления может быть предусмотрено, что данные обстоятельства не прекращают договор доверительного управления, меняется только выгодоприобретатель. Им может стать или учредитель управления либо указанное другое лицо.

Следующее основание прекращения договора доверительного управления - отказ выгодоприобретателя от получения выгод. Данное правило применяется тогда, когда договор доверительного управления направлен на обеспечение имущественных интересов определенного лица. Однако данная норма диспозитивна. Когда заключен договор доверительного управления, в котором фигура выгодоприобретателя не играет большой роли, то в случае отказа выгодоприобретателя, его правом может воспользоваться учредитель. Это следует из общего правила. Так, согласно п.4 ст.430 ГК в случае отказа третьего лица от выгод по договору кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору. Однако, стороны могут предусмотреть в договоре и иные варианты.

Применительно к данному положению есть особенность. Она заключается в том, что выгодоприобретатель может отказаться от получения выгоды по договору в любое время. Ему не надо предупреждать об этом учредителя и доверительного управляющего за три месяца до момента прекращения договора. Это объясняется тем, что выгодоприобретатель не является стороной по договору.

Следующим основанием прекращения договора доверительного управления является смерть гражданина - доверительного управляющего, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным либо безвестно отсутствующим. Если в качестве доверительного управляющего выступает индивидуальный предприниматель, то основанием прекращения договора будет признание его несостоятельным (банкротом).

Влечет прекращение данного договора отказ доверительного управляющего или учредителя управления от исполнения договора. Основанием для отказа является «невозможность для доверительного управляющего осуществлять свои обязанности лично». Закон не раскрывает, что надо понимать под данной формулировкой. Вероятно, это невозможность осуществлять свои обязанности лично в случае длительной болезни управляющего, в случае изъятия у организации-управляющего соответствующих лицензий и т.п.

В законе не решен вопрос о вознаграждении доверительному управляющему в случае такого отказа. Садиков О.Н. считает, что доверительный управляющий «не вправе требовать выплаты ему вознаграждения за весь срок»[[8]](#footnote-8). За какой же срок должно быть выплачено вознаграждение? Я полагаю, вознаграждение доверительному управляющему должно быть выплачено за срок действия договора. Кроме того, ему должны быть возмещены расходы, которые он понес в связи с управлением имуществом.

Интересен вопрос о том, как будет регулироваться ситуация, если доверительный управляющий откажется от договора по иным причинам нежели невозможность осуществлять управление лично. В гл.53 ГК этот вопрос никак не решается. Значит, надо обратиться к общим нормам ГК. Согласно, ст.309 ГК должник обязан надлежащим образом исполнять свои обязательства. Односторонний отказ доверительного управляющего будет рассматриваться как нарушение обязательства. В связи с этим к доверительному управляющему можно применить меры имущественной ответственности. Согласно ст.393 ГК управляющий обязан будет возместить учредителю убытки. Так как, заключая договор доверительного управления, учредитель рассчитывал на определенны доход, которого он лишился в связи с отказом управляющего. Доверительный управляющий в данном случае не

имеет права на получение вознаграждения и ему не возмещаются расходы, понесенные в связи с управлением имуществом.

Одним из оснований прекращения договора доверительного управления ст. 1024 ГК называет отказ учредителя управления от договора по иным обстоятельствам, нежели невозможность исполнения договора доверительным управляющим лично. Что надо понимать под «иными обстоятельствами»? это какие-то существенные нарушения договора или наоборот? В гл.53 ГК об этом ничего не сказано. Если исходить из того, что собственник на определенный период передает доверительному управляющему свои наиболее ценные права (правомочия по владению, пользованию, распоряжению) и отношения между этими лицами имеют доверительную основу, то можно сделать вывод, что даже утрата доверия со стороны учредителя к доверительному управляющему может служить основанием для отказа от дальнейшего продолжения доверительного управления. Причины отказа учредителя могут быть самыми разнообразными. Например. Недовольство учредителя размером доходов, получаемых в результате доверительного управления, потеря доверия к управляющему, вызванная его недобросовестностью, возникновение неприязненных отношений между учредителем и выгодоприобретателем, в силу которых учредитель не желает помогать последнему и т.д.

Однако, односторонний отказ учредителя управления по иным обстоятельствам, нежели невозможность исполнения договора управляющим лично, влечет для учредителя обязанность уплатить доверительному управляющему вознаграждение «обусловленное договором». В случае, если договор доверительного управления был безвозмездный, то учредитель также может отказаться от договора по любой причине, возместив при этом управляющему понесенные расходы.

Надо отметить, что при отказе одной стороны от договора доверительного управления другая сторона должна быть уведомлена об этом

за три месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок уведомления (п.2 ст. 1024 ГК).

В процессе своей деятельности по управлению имуществом доверительный управляющий может заключать договоры с третьими лицами. При одностороннем отказе от договора доверительного управления вопрос о судьбе договоров с третьими лицами законом не решен. Надо полагать, что третьих лиц также необходимо уведомить о прекращении договора доверительного управления.

Договор доверительного управления может быть прекращен по основаниям, связанным с учредителем управления. В п.1 ст. 1024 ГК устанавливается, что данный договор прекращается в случае банкротства учредителя, в том числе индивидуального предпринимателя. Это основание объясняется тем, что в случае банкротства, переданное в управление имущество должно поступить в конкурсную массу(п.2 ст. 1018 ГК). Ликвидация юридического лица-учредителя управления по общему правилу прекращает его обязательства(ст.419 ГК), в том числе и по данному договору, и следовательно, тоже становится основанием прекращения договора.

В гл.53 ГК РФ не называется такого основания прекращения договора доверительного управления, как обращение взыскания на управляемое имущество по долгам учредителя управления, помимо случаев банкротства.

Что же касается доверительного управления наследственной массой, то очевидно, что обязательство должно прекращаться со вступлением наследников в права, если иное не предусмотрено завещанием. Так, завещатель может учредить доверительное управление на более длительный срок, например, до достижения наследником совершеннолетия.

**Глава II. Стороны и содержание договора доверительного управления имуществом**

***2.1. Учредитель управления, его права и обязанности***

Согласно статье 1012. Договор доверительного управления имуществом. Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему. Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя. Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана пометка "Д.У.".

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Особенности доверительного управления паевыми инвестиционными фондами устанавливаются законом. Особенности доверительного управления автомобильными дорогами общего пользования федерального значения устанавливаются законом.

Учредителем доверительного управления является собственник имущества, а в случаях, предусмотренных статьей 1026 настоящего Кодекса, другое лицо, регулируется статьей 1014 ГК РФ.

***2.2. Доверительный управляющий, его права и обязанности***

Согласно п. 4 ст. 209 ГК РФ, собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на имущество к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица. Таким образом, ГК РФ в ключевой статье 209 о содержании права собственности закрепил право доверительного управления имуществом. Передача имущества в доверительное управление - это форма осуществления собственником своего права распоряжения. "Договор о доверительном управлении, как и любой договор о распоряжении имуществом, выражает диалектическую взаимосвязь абсолютного права собственности и обязательственного права доверительного управления"[[9]](#footnote-9). Согласно ст. 1012 ГК РФ, по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Существенные условия договора доверительного управления имуществом предусмотрены в ст. 1016 ГК РФ. К ним относятся:

1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;

2) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);

3) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;

4) срок действия договора.

На наш взгляд, некоторые ученые, исходя из буквального толкования положений ст. 1016 ГК РФ, под предметом договора доверительного управления имуществом ошибочно понимают имущество, переданное в управление[[10]](#footnote-10).

Поэтому под предметом договора доверительного управления имуществом следует понимать управление имуществом в интересах определенного лица путем совершения юридических и фактических действий. Круг этих действий очень широк (законодатель в п. 2 ст. 1012 ГК РФ говорит о любых действиях). Следовательно, доверительный управляющий вправе совершать любые действия, кроме тех, осуществление которых ограничено законом или договором. Так, согласно п. 1 ст. 1020 ГК РФ доверительный управляющий имеет право распоряжаться недвижимым имуществом только в предусмотренных договором случаях. Как правило, стороны в договоре не определяют конкретные действия, которые вправе совершать доверительный управляющий, но в случаях, предусмотренных законом применительно к отдельным видам доверительного управления, необходимо согласовывать эти действия. Например, при доверительном управлении ценными бумагами в договоре должны быть определены правомочия доверительного управляющего по распоряжению ими (ст. 1025 ГК РФ). Существенным условием договора доверительного управления имуществом подопечного, заключаемого между органом опеки и попечительства и доверительным управляющим, является порядок согласования доверительным управляющим с этим органом совершения сделок по отчуждению имущества подопечного (п. 1 ст. 38, п. 2 ст. 37 ГК РФ).

Таким образом, предметом договора доверительного управления имуществом является не имущество, а осуществляемые доверительным управляющим действия по управлению имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя. В ст. 1016 ГК РФ предмет не указан в числе существенных условий договора потому, что:

- во-первых, в ст. 432 ГК РФ уже предусмотрено, что предмет является существенным условием любого договора;

- во-вторых, предмет договора доверительного управления имуществом настолько многообразен, что раскрывать его содержание не имеет смысла и не требуется, если иное не предусмотрено законом.

Доверительное управление имуществом - это гражданско-правовое обязательство, в котором доверительный управляющий как косвенный представитель интересов учредителя осуществляет управление переданным ему имуществом в пользу выгодоприобретателя. Доверительный управляющий действует в гражданском (коммерческом) обороте от своего имени, указывая при этом контрагентам на свой особый статус. Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий:

1) выполняет правомочия владения, пользования и в случае, предусмотренном договором, распоряжения переданным ему имуществом;

2) совершает любые юридические и фактические действия в отношении переданного ему имущества, за исключением действий, запрещенных законом или договором.

Осуществляемые доверительным управляющим действия, совокупность которых составляет предмет договора доверительного управления имуществом, представляют собой его основную обязанность, которая заключается в управлении имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя. Законодательство не дает определения действий в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя, поэтому характер таких действий зависит от цели доверительного управления. По общему правилу доверительное управление учреждается в целях извлечения доходов от использования имущества, находящегося в доверительном управлении. Поэтому действиями управляющего в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя будут такие, которые влекут приумножение стоимости переданного ему имущества. В предусмотренных законом случаях, когда учреждается "некоммерческое" доверительное управление, целями управления также могут являться сохранение имущества или его минимальный износ либо обеспечение его нормального функционирования. Доверительный управляющий обязан проявлять должную заботу об интересах учредителя управления или выгодоприобретателя, не допускать уменьшения стоимости находящегося у него имущества либо иные неблагоприятные имущественные последствия. Следовательно, под действиями в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя понимаются такие юридические и фактические действия по управлению имуществом, переданным в доверительное управление, которые направлены на достижение цели учреждения доверительного управления и должны совершаться доверительным управляющим с такой заботливостью, какую он проявил бы при управлении своим собственным имуществом.

Так как основной целью доверительного управления является получение доходов, то в договоре следует предусматривать определенный минимальный уровень этих выгод и порядок их передачи управомоченному лицу. В соответствии с п. 2 ст. 1020 ГК РФ права, приобретенные доверительным управляющим в результате действий по доверительному управлению имуществом, включаются в состав переданного в управление имущества, поэтому неуказание в договоре порядка получения выгод учредителем не затронет его прав. Учредитель является собственником данного имущества и получает приращения к нему. В тех же случаях, когда договор доверительного управления имуществом заключен в интересах выгодоприобретателя, становится неясно, как последний может получать доходы от доверительного управления, так как в ГК РФ об этом не сказано. Предлагаем внести изменения в действующий ГК РФ с тем, чтобы законодательно защитить права выгодоприобретателя. На наш взгляд, ст. 1020 ГК РФ необходимо дополнить пунктом 3 следующего содержания: "В тех случаях, когда договор доверительного управления имуществом заключен в интересах выгодоприобретателя, доверительный управляющий обязан открыть на имя выгодоприобретателя счет в банке, на который будут перечисляться доходы, получаемые от доверительного управления, если договором не установлен иной порядок расчетов с выгодоприобретателем". При этом выгодоприобретатель получает права вкладчика с момента предъявления к банку первого требования (ст. 842 ГК РФ). Срок выплаты доходов выгодоприобретателю и их размер могут определяться в договоре.

По закону:

Доверительное управление имуществом подопечного:

1. При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении таким имуществом. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление.

При осуществлении управляющим правомочий по управлению имуществом подопечного на управляющего распространяется действие правил, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 37 настоящего Кодекса.

2. Доверительное управление имуществом подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении имуществом, а также в случаях прекращения опеки и попечительства.

Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей

1. Орган опеки и попечительства освобождает опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей в случаях возвращения несовершеннолетнего его родителям или его усыновления.

При помещении подопечного под надзор в образовательную организацию, медицинскую организацию, организацию, оказывающую социальные услуги, или иную организацию, в том числе в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, орган опеки и попечительства освобождает ранее назначенного опекуна или попечителя от исполнения ими своих обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного[[11]](#footnote-11).

2. Опекун, попечитель могут быть освобождены от исполнения своих обязанностей по их просьбе.

Опекун или попечитель может быть освобожден от исполнения своих обязанностей по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя, в том числе временно.

3. В случаях ненадлежащего выполнения опекуном или попечителем лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи, орган опеки и попечительства может отстранить опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей и принять необходимые меры для привлечения виновного гражданина к установленной законом ответственности.

1. Федеральный закон от 3 февраля 1996г. №17-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР
«О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 1996. №6. Ст.492 [↑](#footnote-ref-1)
2. Положение о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденное Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997г. №37 (п.3.1) // Российские вести. Прил. «Курьер». 1997. 8 декабря [↑](#footnote-ref-2)
3. Советское гражданское право. Т. 1. / Под ред. О.А. Красавчикова. М., 1972. С.363 [↑](#footnote-ref-3)
4. Инструкция Центрального Банка России от 2 июля 1997г. №63 «О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации», утвержденная Приказом Банка России от 02.07.97. №02-287, с изменениями и дополнениями // Вестник Банка России. 1997. №43 [↑](#footnote-ref-4)
5. Положение о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденное Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997г. №37 (п.3.1) // Российские вести. Прил. «Курьер». 1997. 8 декабря (п.4.3.) [↑](#footnote-ref-5)
6. Положение о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденное Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997г. №37 (п.3.1) // Российские вести. Прил. «Курьер». 1997. 8 декабря (п.7.2) [↑](#footnote-ref-6)
7. Ст.26 Патентного закона Российской Федерации от 23 сентября 1992г.//Ведомости Верховного Совета РФ, 1992. №42. Ст. 2319 [↑](#footnote-ref-7)
8. Садиков О.Н. Гражданское право России. Часть вторая. Обязательственное право: Курс лекций. - М., 1997. С.583 [↑](#footnote-ref-8)
9. Беневоленская З.Э. Доверительное управление имуществом в сфере предпринимательства. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 17. [↑](#footnote-ref-9)
10. См., например: Городов О. Доверительное управление исключительными правами // Хозяйство и право. 1997. N 3. С. 38; Гражданский кодекс РФ. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель / Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. М., 1996. С. 538. [↑](#footnote-ref-10)
11. в ред. Федерального закона от 24.04.2008 N 49-ФЗ [↑](#footnote-ref-11)