##### Доверительное управление имуществом

С О Д Е Р Ж А Н И Е:

# Введение

1.Общие положения о доверительном управлении имуществом

1.1.История развития института доверительного управления имуществом

1.2. Понятие доверительного управления имуществом

2. Договор доверительного управления имуществом

 2.1.Понятие, цели и основные положения договора довери­тельного управления имуществом

 2.2.Элементы договора

2.2.1. Стороны договора

2.2.2. Объекты договора

2.2.3. Существенные условия договора

2.3. Содержание договора

2.3.1.Права и обязанности доверительного управляющего

2.3.2. Права и обязанности учредителя управления и вы­годо- приобретателя

2.4.Особенности доверительного управления ценными бумагами

2.5. Условия изменения и прекращения действия договора доверительного управления имуществом

3.Ответственность за нарушение договора доверительного управления имуществом

3.1.Ответственность доверительного управляющего перед учредителем управления и выгодоприобретателем

3.2.Ответственность учредителя управления перед дове­рительным управляющим

3.3.Ответственность учредителя управления и доверительного управляющего перед третьими лицами

Заключение

Список использованных источников и литературы

## В В Е Д Е Н И Е

На пороге XXI в. Россия столкнулась с новыми (или давно забытыми) явлениями экономической жизни - биржевой тор­говлей, рынком ценных бумаг, валютными операциями, банковс­кой деятельностью и т.п.

Немалую роль в создании основ рынка играет опыт зару­бежных экономических систем, которые зачастую заимствуется нами напрямую либо применяется с поправками на российские условия.

В начале девяностых годов регулирование таких отношений осуществлялось их участниками почти самостоятельно, с по­мощью новых или смешанных договорных конструкций. Именно так появились в гражданском праве лизинг, который именуется в ГК РФ финансовой арендой, франчайзинг (коммерческая концессия) и другие юридические институты.

Сходную роль сыграла в формировании норм нового граж­данского права англо-американская конструкция траста. Попыт­ка внедрения этого института в России (имеется в виду при­нятие Указа Президента РФ "О доверительной собственности (трасте)") не имела успеха. Однако отечественное гражданс­кое право восприняло саму идею управления чужим имуществом на свой риск и воплотило ее в части второй ГК РФ в виде до­говора доверительного управления имуществом.

Новизна этой договорной конструкции порождает целый ряд проблем как научного, так и прикладного характера. По боль­шей части они касаются толкования принятых законодателем норм, а также возможностей использования доверительного уп­равления в различных ситуациях.

В настоящее время договор доверительного управления имуществом применяется лишь в отдельных видах отношений, но и в этих случаях его использование вызывает различные зат­руднения в связи с неопределенностью содержания некоторых норм.

Применение конструкции доверительного управления на се­годняшний день можно встретить лишь пожалуй, в практике уп­равления находящимися в государственной собственности акция­ми.

Исследование работы банков показывает, что в самом деле кредитные организации не используют договор доверительного управления в том его виде, как он предусмотрен в законе. Происходит смешение различных договорных конструкций, объ­единяемых единой категорией "трастовой" операции.

В работе органов опеки и попечительства, к сожалею, от­сутствует представление о необходимости доверительного уп­равления имуществом подопечных или лиц, признанных судом безвестно отсутствующими. Не распространено и заключение до­говора доверительного управления душеприказчиком, назначен­ным в завещании.

Между тем конструкция доверительного управления "расс­читана" на широкое применение. В этой связи есть необходи­мость определить причины недостаточного распространения до­говора доверительного управления на практике, а также выя­вить возможные пути их устранения.

Нельзя не отметить и того, что в науке гражданского права весь институт доверительного управления имуществом в целом пока не подвергался детальному исследованию. Научные разработки этого правового явления на сегодняшний день со­держатся, пожалуй, лишь в комментариях части второй Граж­данского кодекса 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 преиму­щества конструкции управления чужим имуществом. Также коммен­тировались отдельные нормы, высвечивающие какую-либо пробле­матику (например, регулирование налогообложения при довери­тельном управлении). Результатом этого явилось поверхност­ное рассмотрение данного института.

Эта тенденция привела к тому, что многие положения гл.53 Гражданского кодекса РФ не находят единообразного по­нимания в учебной и иной литературе. Речь идет, например, о существенных условиях договора, о проблеме доверительного управления ценными бумагами, денежными средствами, об осно­ваниях ответственности доверительного управляющего и т.д.

Кроме того, анализ законодательства о доверительном уп­равлении имуществом показывает, что данный правовой институт не свободен от недостатков, к которым следует отнести неточ­ность формулировок отдельных норм, отсутствие специального законодательства и многое другое.

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОВЕРИТЕЛЬНОМ УПРАВЛЕНИИ ИМУЩЕСТВОМ

* 1. **История развития института доверительного управления имуществом**

Известно, что институт доверительной собственности за­родился в период раннего средневековья (XII-XIII вв.) в Анг­лии. Причины возникновения доверительной собственности сво­дятся, на мой взгляд, к одной мысли - в определенных истори­ческих условиях для отношений собственности стала выгодной такая конструкция, когда имущество передавалось собственни­ком кому-либо для того, чтобы им управляли в интересах опре­деленного третьего лица.

Особое влияние на возникновение доверительной собствен­ности оказало разделение английского права на общее и право справедливости. Исторически сложилась ситуация, при которой монарх сохранял за собой право смягчать наиболее жесткие ре­шения общего суда, ссылаясь лишь на принципы права. Это осу­ществлялось, в частности, через лорда-канцлера. С начала IV века в английском праве начала образовываться "параллельная система материального права, которая в некоторых случаях разрушала решения судов общего права..." Если суд "общего права" признавал собственником определенное лицо, что наруша­ло права других лиц или противоречило сложившимся требовани­ям, суд "справедливости" мог признать это лицо доверительным собственником в пользу третьего лица[[1]](#footnote-1)".

Первый закон, посвященный доверительной собственности, был принят в 1893 году. С 1925 года по настоящий период в английском праве действует Закон о собственности, отдельная часть которого посвящена трасту.

С развитием рыночной экономики в правовой системе Рос­сии появляются отдельные нормы данного института гражданско­го права. Даже в ГК РСФСР 1964 г. содержались отдельные нор­мы об отношениях, сходных с отношениями доверительного уп­равления. Так, в соответствии со ст. 19 ГК РСФСР для ох­раны имущества гражданина, признанного безвестно отсутству­ющим, мог быть назначен специальный опекун. Последний со­вершал в интересах безвестно отсутствующего все необходимые действия по поддержанию этого имущества, в том числе по вы­даче содержания гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан, был содержать. И статьи 544 и 545 ГК РСФСР 1964 г. предусматривали наличие "исполнителя завещания". Сходная система устанавливалась и в отношении имущества лиц, нахо­дящихся под опекой. Закон даже использовал в этом случае термин "управление имуществом" (ст.127 Кодекса о браке и семье РСФСР 1964 г.).

Также необходимо отметить норму, содержащуюся в статье 33 Закона РФ от 2 декабря 1990 г. "О Цент­ральном банке Российской Федерации (Банке России)", предусматривающую право этого банка "назначить времен­ную администрацию по управлению банком на период, не­обходимый для финансового оздоровления". В развитие этой нормы ЦБ 31 августа 1994 г. утвердил Временное положение о временной администрации по управлению ком­мерческими банками и другими кредитными учреждениями. Руководитель временной администрации выполняет все функции, предусмотренные законодательством о банках и банковской деятельности. И хотя закон говорит об уп­равлении организацией, а не управлении имуществом, в данном случае различия в правовом режиме не очень четкие. Указанное право в принципе сохранено в пункте 5 статьи 75 Федерального закона "О Центральном Банке Российской Федерации (Банке России)" в редак­ции от 12 апреля 1995 г[[2]](#footnote-2)1.

По существу устанавли­вались функции, предусмотренные ныне законодательством о доверительном управлении.

Следующим шагом в этом направлении можно назвать распространение этих отношений на все виды государственных организаций, что было сделано Указом Президента РФ от 14 июня 1992 г. "О мерах по поддержке и оздоровлению несостоятельных государственных предприятий (банкротов) и применению к ним специальных проце­дур".2 Он предусматривал в этом случае "независимое управление и ведение", назначение "независимого управляющего", чьи функции подобны функциям ны­нешнего доверительного управляющего. В дальнейшем эти отношения в расширенном и усовершенствованном виде бы­ли регламентированы специальными законами - это закон РФ от 19 ноября 1992 г. "О несостоятельности (бан­кротстве)" и аналогичный закон, принятый в ян­варе 1998 г. Они относятся уже не только к государственным предприятиям. В соответствии с этим законом при возникновении вопроса о банкротстве может появиться необходимость в создании внешнего управления имуществом должника. При этом назначается арбитражный управляющий. В случае ликвидации организации-банкрота назначается конкурсный управляющий. Функции обоих этих лиц в какой-то степени подобны функциям доверительно­го управляющего. Они уполномочены управлять имуществом ликвидируемой организации помимо ее регулярных органов.

Вышеуказанные акты относятся к случаям, когда управление третьим лицом устанавливается принудительно. Они не касались добровольного установления управления третьим лицом, когда собственник по тем или иным соображениям сам хочет передать свое имущество в управление третьего лица.

Непосредственным первым шагом нормотворчества в этом направлении стал Указ Президента РФ № 2292 от 24 декабря 1993 г. "О доверительной собственности (трасте)[[3]](#footnote-3)1". Он, с одной стороны, внес кардиналь­ные изменения в законодательство, никогда ранее не сталкивавшееся с регулированием доверительных отношений, с другой - оказался в известной степени проти­воречивым, ибо ориентировался на классическое англо-американское понимание траста как особой формы вещных прав - разделенной собственности.

Актуальность и необходимость принятия в декабре 1993 г. этого Указа, регламентирующего доверительные отношения по

поводу управления собственностью, не вы­зывает сомнений, но нужно отметить его неудачный ха­рактер, что явилось следствием быстроты его разработ­ки, не было даже попыток публичного обсуждения.

Концепция "доверительной собственности", принятая за основу в данном Указе, представляется весьма спор­ной. Я полагаю, она не только закладывает основы для безвозмездного раздаривания государственной собственности, но и препятствует широкому применению трас­та в сфере частных интересов.

Суть его заключается в том, что согласно Указу (п.3) собственник имущества, передавая его в траст, передает и все имущественные права на него, принад­лежащие ему в силу права собственности, некоему доверительному собственнику на "определенный срок" (причем этот срок в Указе не оговаривается). К это­му следует добавить, что после вступления в силу договора об учреждении траста учредитель не вправе давать доверительному собственнику какие-либо указания или иным образом вмешиваться в осуществление им его прав и исполнение обязанностей по договору (п.18). В этой связи предоставленное учредителю траста право проверить выполнение договора и получить все документы и сведения, предоставленные доверительным собственником в соответствии с законодательством государственным органам и суду, выглядит неубедительно, тем более что траст по мотивам недоверия и по любым другим основаниям может быть прекращен лишь по решению суда.

То есть, практически при учреждении траста собст­венник имущества автоматически утрачивает свое право собственности и какого-либо контроля за ее использованием, а восстановить его он сможет во всех слу­чаях только в судебном порядке. Прекращение траста по желанию сторон не допускается.

И, наконец, следует также отметить, что концепция доверительной собственности малопригодна для российского законодательства и по той причине, что объектом доверительного управления здесь могут быть не только вещи, но также права и иное имущество. Объ­ектом же права собственности (в том числе и права доверительной собственности) в соответствии с закрепленной на момент принятия этого Указа в российском законодательстве доктриной могли быть только вещи. К тому же расщепление правомочий собственника на одну и ту же вещь между двумя лицами (доверительный собственник использует имущество, а учредитель доверительной собственности извлекает из него выводу) порождает немало противоречий и вносит путаницу в гражданский оборот, чего гражданское законодательство нашей страны всегда стремилось избежать.

Новый Гражданский кодекс РФ предложил другую кон­цепцию - доверительное управление имуществом. Такое управление не влечет перехода права собственности на имущество от собственника к доверительному управляющему, а "расщепляет" это право; последний вправе осуществлять правомочия по владению, пользованию и рас­поряжению вверенным ему имуществом. А право собствен­ности остается принадлежащим собственнику.

Таким образом, за сравнительно короткий период времени российское законодательство столкнулось с двумя принципиально разными подходами в регулировании указан­ных отношений.

Концепция "доверительного управления имуществом" без утраты права собственности ее собственником, на мой взгляд, более точно отражает суть доверительных отношений применительно к существующим в нашей стране юридической практике и может быть описана в таких юридических формулах, которые могут быть без ломки всей имеющейся правовой базы встроены в систему уже действующих правоотношений.

1.2. Понятие доверительного управления имуществом

Исходные понятия о "доверительном управлении" со­держатся в первой части Гражданского кодекса РФ. Она содержит одну общую норму (п.4 ст.209) и упоминает некоторые отдельные составы, когда возникают отношения по доверительному управлению.

К ним относятся доверительное управление имуществом подопечного в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 38 ГК); гражданина, признанного безвестно отсутствующим (ст.42 и 43 ГК); совершеннолетнего гражданина, над которым назначено попечительство в форме патронажа (ст. 41 ГК). Часть вторая ГК завершила общую кар­тину регулирования этих отношений, введя главу 53. Кроме того, ею дополнен перечень случаев доверительного управления имуществом по основаниям, предусмотренным законом.

Вообще, под управлением чужим имуществом следует понимать инициативную самостоятельную деятельность управляющего, направленную на сохранение и приумножение объекта управления, а в отдельных случаях - и умень­шение или предотвращение убытков, которые могут быть вызваны любыми обстоятельствами. Эта деятельность мо­жет заключаться не столько в совершении действий, так сказать "охранного" характера, сколько в ведении дел своего клиента. Она может быть направлена не только на приобретение и приращение имущества, но и на осуществление определенных разумных расходов по его поддержанию в удовлетворительном состоянии и эксплуатации, уплату налогов, долгов, найм работников и т. п[[4]](#footnote-4)1. Эта деятельность не всегда носит предпри­нимательский характер, так как довольно часто направ­лена на извлечение прибыли (например, управление до­мом, являющимся частью наследственной массы).

Гражданский кодекс РФ содержит исходные положения, касающиеся понятия "доверительное управление имуществом".

К исходным положениям, характеризующим понятие "доверительное управление" относятся:

Во-первых, передача имущества в доверительное управление не влечет за собой перехода права собственности к доверительному управляющему, собственник остается прежним. Управляющий лишь осуществляет право­мочия собственника в тех или иных пределах, определенных договором и законом, а сам собственник в тех же пределах эти правомочия не осуществляет. При этом управляющий осуществляет функции в отношении имущества не в собственных интересах, а в интересах выгодопри­обретателя - собственника или указанного им третьего лица.

Это в основном и отличает понятие "доверительное управление имуществом" от понятия "доверитель­ной собственности".

Понятие "доверительной собственности", используе­мое в англо-американском праве, - это институт вещного права. Вещное право построено в тех же координатах, что и само право собственности и сопряже­но непосредственно с владением теми или иными объектами и осуществлением по отношению к ним всех право­мочий. А доверительное управление - обязательственное право. Это институт, который основан на том, что между лицами существует договор, и соответственно это­му договору у каждого из них возникают определенные права и обязанности. То есть институт доверительной собственности предусматривает передачу и права собственности. В качестве собственника провозглашается и вы­ступает на рынке только доверительный собственник. Другого "собственника" попросту нет, права прежнего собственника прекращаются. Но действовать "доверитель­ный собственник" должен не в своих интересах, а в интересах другого - выгодоприобретателя.

Во-вторых, доверительному управляющему предостав­ляется право совершения в отношении переданного ему имущества не только юридических, но и фактических действий, которые и составляют предмет договора дове­рительного управления имуществом. Этим доверительное управление отличается от такого института гражданского права, как поручение, который предусматривает совер­шение поверенным только юридических действий в интере­сах другого лица.

Еще одно положение - доверительное управление имуществом может существовать, когда оно предназначено для осуществления не разовых, а постоянных ("длящихся[[5]](#footnote-5)1") функций.

И еще один момент, относящийся к понятию "доверительное управление". Правовые нормы устанавливают доверительное управление именно имуществом. Его надо отличать от управления организациями, когда управление имуществом осуществляется лишь косвенно, через уставные органы управления организацией. Юридическая приро­да отношений здесь совершенно разная.

Также, необходимо отметить, что доверительный управляющий действует исключительно от своего имени, в отличие от того же договора поручения, где поверенный совершает действия только от имени поручителя. При этом закон обязывает доверительного управляющего указывать, что он действует в качестве такого управ­ляющего путем проставления пометок "Д.У." в письмен­ных документах после имени или наименования управляющего.

Гражданский кодекс вносит ясность и в основания возникновения доверительного управления. Согласие доверительного управляющего на возложение на него этих функций требуется во всех случаях, то есть с ним всегда должен быть заключен договор.

Но в некоторых случаях такому договору должен предшествовать властный акт (назначение опекуна, лик­видационной комиссии и т.п.). Обозначенный в таком акте орган должен найти управляющего и обеспечить за­ключение с ним договора. При этом договор в ряде случаев заключает не собственник имущества, а другое лицо (например, орган опеки и попечительства - при безвестном отсутствии).

При определении понятия "доверительного управления имуществом" вопрос о праве собственности решается совершенно определенно. Учреждение управления не влечет за собой прекращения права собственности, его перехода или приостановления. Собственник вправе извлекать выгоды от имущества, переданного в управление, или определять лицо, которое будет их извлекать. Но правомочия по управлению имуществом, право совершать необходимые фактические и юридические действия в отношении имущества переходят к другому лицу - управляющему, хотя и под контролем собственника.

Институт доверительного управления создает для собственника дополнительные пути извлечения выгод от своей собственности. Собственник возлагает на другое лицо - управляющего осуществление всех своих правомочий, отказавшись на то или иное время от их лич­ного осуществления, но оговорив сохранение за собой выгод от эксплуатации собственности. Естественно, что лицо, осуществляющее работу по управлению имуществом и обеспечивающее выгоды собственнику, приобретает за выполнение своей работы право на вознаграждение. Имен­но в этом заключается смысл института доверительного управления.

Управляющий осуществляет деятельность не в своих интересах, а в интересах собственника. Характер инс­титута не меняется от того, что собственник, учреж­дающий доверительное управление, может предусматривать предоставле-ние управляющим выгод не ему лично, а третьему лицу - выгодоприобретателю. Тогда имеет мес­то договор в пользу третьего лица (ст.430). Но собственник самостоятельно определяет, является ли выгодоприобретателем он сам или третье лицо.

Таким образом, под доверительным управлением иму­ществом понимается самостоятельная деятельность управля­ющего (совершение им любых юридических и фактических действий) по наиболее эффективному осуществлению от своего имени правомочий собственника и иных прав другого лица (учредителя управления) в интересах последнего или указанного им лица (выгодоприобретателя).

**2. ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ**

**2.1. Понятие, цели и основные положения договора доверительного управления имуществом**

В соответствии со ст. 1012 ГК РФ по договору доверительного управления имуществом одна сторона пере­дает другой стороне на какой-либо срок имущество, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах передавшего это имущество лица или иного, указанного им лица.

Потребность в такой передаче может определяться неопытностью или неспособностью собственника эффективно использовать некоторые объекты принадлежащего ему имущества; желанием использовать для этого профессионалов; а также его желанием без особых для себя забот оказывать материальную помощь третьим лицам за счет своего имущества, оставаясь его собственником. Также институт доверительного управления имуществом мо­жет успешно использоваться в целях объединения капита­лов. В этих случаях несколько лиц - учредителей до­верительного управления передают свое имущество в доверительное управление одного лица, которое использует это имущество в интересах всех учредителей довери­тельного управления. В принципе же доверительное управление имуществом может быть учреждено для любых целей, не противоречащих закону. Оно может иметь своей целью не только извлечение доходов из этого имущества, но и увеличение имущества или просто под­держание его в надлежащем состоянии.

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. 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.

Имущество, передаваемое в управление, должно при­надлежать учредителю на праве собственности. Носители других вещных прав, таких как право хозяйственного ведения и право оперативного управления, не могут быть учредителями доверительного управления. Категория не может строиться в виде пирамиды. Право оперативного управления и право хозяйственного ведения уже предполагают осуществление его носителями правомочий собственника. Эти правомочия не могут быть вторичными, осуществляемыми во втором звене[[6]](#footnote-6)1.

В любом случае отношения по доверительному управ­лению имуществом осуществляются на основе заключаемого между учредителем управления и доверительным управляющим договора. Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме. При этом договор может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телефонной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Поскольку этот договор относится к числу реальных договоров, для его заключения необходимо не только письменное оформление соглашения сторон, но и передача имущества в доверительное управление.

Повышенные требования предъявляются к форме договора доверительного управления недвижимым имуществом. Он должен быть заключен в простой письменной форме только путем составления одного документа, подписанного сторонами. Но недостаточно составления письменно­го документа, еще закон требует совершить все действия по оформлению договора, которые предусмотрены для договора продажи недвижимости, то есть приложить к нему соответствующие документы, например, передаточный акт, акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, акт независимого оценщика, если таковой требуется, заклю­чение независимого аудитора о составе и стоимости иму­щества и т. д. (ст. 560 и ст. 561 ГК РФ). Перечень документов зависит от вида недвижимости имущества (жи­лой дом, предприятие, земельный участок и т. д.) и требований правового акта или сторон договора.

Другой особенностью оформления доверительного упра­вления недвижимости является требование закона о госу­дарственной регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление. Государственная регистрация должна осуществляться в том же порядке, что и пере­ход права собственности на это имущество. В настоящее время государственная регистрация осуществляется в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 17 ию­ня 1997 г. N 122-ФЗ “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним", в котором, в частности, указано, что наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежит государственной регистрации и доверительное управление этим имуществом (ст.4[[7]](#footnote-7)1). Государственную регистрацию доверительного управления имуществом, равно как осуществление других сделок с ним и ограничений прав на него, осуществление других сде­лок с ним и ограничений прав на него, осуществляет учреждение юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, расположенное на территории регистрационного округа по месту нахождения недвижимого имущества. Учреждение юстиции по регистрации прав проверяет действительность поданных за­явителем документов и наличие соответствующих прав у подготовившего документ гражданина, юридического лица или органа власти; проверяет наличие ранее зарегистрированных и ранее заявленных прав и, наконец, осуществляет государственную регистрацию прав в Едином государственном реестре прав. В завершение всего учреждение юстиции по регистрации прав выдает документ, подтверждающий государственную регистрацию передачи недвижимого имущества в доверительное управление. Несоб­людение как формы договора доверительного управления имуществом, так и требования о регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление влечет за собой недействительность договора. Как правило, договор доверительного управления имуществом - это свободный договор, заключенный всецело по усмотрению сторон. Однако в случаях, когда управление имуществом учреждается по основаниям, предусмотренным законом (ст. 1026 ГК РФ), договор доверительного управления имуществом приобретает обязательный характер. Так, заключение договора доверительного управления имуществом становится обязательным для органа опеки и попечительства, если вступило в силу решение суда, предусматривающее необходимость по­стоянного управления имуществом гражданина, признанного безвестно отсутствующим. Но, необходимо отметить, что наличие согласия доверительного управляющего на заключение договора всегда обязательно.

Договор доверительного управления имуществом может быть как возмездным, так и безвозмездным. Что отлича­ет его от договора комиссии и агентского договора, где уплата вознаграждение со стороны комитента комиссионеру - обязательное условие договора. Безвозмездным договор доверительного управления признается тогда, когда в законе или в самом договоре предусмотрено, что доверительный управляющий действует безвозмездно. Возмездный характер договор приобретает тогда, когда в нем определены размер и форма вознаграждения управ­ляющему. При отсутствии таких сведений он считается незаключенным. Возмездный договор доверительного управ­ления имуществом является взаимным договором. Безвоз­мездный же договор относится к числу односторонних договоров, так как в этом случае учредитель до­верительного управления имуществом приобретает только права и не несет обязанностей перед управляющим.

2.2. Элементы договора

***2.2.1. Стороны договора***

В правоотношении по доверительному управлению уча­ствуют три субъекта: учредитель, доверительный управ­ляющий и выгодоприобретатель. Однако сторонами догово­ра или контрагентами являются лишь учредитель и дове­рительный управляющий. Учредителем управления именуется сторона, передающая имущество, а доверительным управляющим - сторона, получающая его. Лицо, в интересах которого по указанию учредителя управления осуществляется доверительное управление, именуется выгодоприобретателем. И его необходимо рассматривать в качестве третьего лица, поскольку договор заключен в его пользу (ст. 430 ГК РФ).

Отношения по доверительному управлению имуществом могут возникнуть как для частной, так и для публич­ной собственности (государственной, муниципальной). Поэтому в качестве учредителя доверительного управления имуществом может выступать любой собственник имущества.

Необходимо иметь в виду, что по общему правилу только собственник имущества может быть учредителем управления. Как уже отмечалось выше, ни обладатели права хозяйственного ведения, ни обладатели права оперативного управления в этом качестве выступать не могут. Обусловлено это тем, что доверительное управ­ление имуществом предполагает осуществление другим лицом правомочий собственника. Между тем только собственник должен решать вопрос о том, кто и на каком правовом основании будет осуществлять правомочия по владению, пользованию и распоряжению его имуществом. Поэтому для учреждения управления имуществом, состоящим в оперативном управлении или хозяйственном ведении, этот режим должен быть прекращен: если необходимо соответствующие организации должны быть ликвидиро­ваны, а имущество передано в управление на первичной основе.

Но из общего правила есть определенные исключения. К ним относится доверительное управление, которое ус­ловно можно назвать исполнительным. Оно отличается по целям и задачам, которые реализуются в ходе управления. Это доверительное управление, учреждаемое для исполнения определенных действий в интересах других лиц, поддержания и обеспечения определенных законных интересов, не имеющее в качестве главной задачи учреждения управления получение прибыли. Сюда относятся: управление имуществом опекуном (ст. ст. 37, 38 ГК РФ), патронаж (ст. 41 ГК РФ), управление имущество безвестно отсутствующего (ст.43 ГК РФ), то есть случаи учреждения управления на основании за­кона. При осуществлении этого типа доверительных отношений учредителем доверительного управления выступает не собственник имущества, а другое лицо, специально уполномоченный на то орган. Так, например, в соответствии со ст. 38 ГК РФ при необходимости постоянного управления имуществом недееспособного гражданина учреди­телем доверительного управления этим имуществом становится орган опеки и попечительства. А в случае учреждения доверительного управления на основании завеща­ния, в котором назначен исполнитель завещания (душе­приказчик), этот исполнитель завещания и является учредителем управления.

При передаче в доверительное управление государст­венного или муниципального имущества учредителем управ­ления от лица собственника (Российской Федерации в целом, субъекта РФ, муниципального образования) впра­ве быть лишь орган, уполномоченный собственником управлять его имуществом.

Смысл института "управления" заключается в использовании вместо управления на административных нача­лах управления на коммерческой основе. "Управляющий", традиционный для нашего права, осуществляет управление организацией (предприятием), выступая в качестве ор­гана юридического лица, как должностное лицо. "Управляющий" в доверительном управлении, по гражданско­му кодексу, осуществляет управление имуществом, выступая в личном качестве на коммерческой основе. В отличие от учредителя в роли доверительного управ­ляющего могут выступать только субъекты предпринимательства - коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Это обусловлено самой сутью передачи имущества в доверительное управление: желанием собственника имущества передать его в руки профессионалов, кем и являются вышеуказанные субъекты предпринимательства.

Но здесь также существуют определенные исключения. Во-первых, доверительным управляющим не может быть такая коммерческая организация, как унитарное предпри­ятие, так как оно обладает специальной правоспособностью (ст.49 ГК), которая не предусматривает во­зможности осуществлять доверительное управление имущест­вом. Кроме того, запрет для унитарного предприятия выступать в роли доверительного управляющего позволит избежать скрытой передачи государственного или муниципального имущества в "доверительное" управление кому-либо из должностных лиц унитарного предприятия.

Во-вторых, при характеристике этой стороны договора также необходимо выделить так называемое испол­нительное доверительное управление. При его осуществлении в качестве доверительного управляющего могут вы­ступать не только коммерческие граждане и индивидуаль­ные предприниматели, но и граждане, не являющиеся предпринимателями, и некоммерческие организации (например, фонд), за исключением учреждения. Главным образом это доверительное управление учреждается не для приумножения имущества собственника, а для его сохра­нения или распределения, то есть для некоммерческих целей. В этих случаях важны не столько профессиональные качества управляющего, сколько то доверие, которое испытывает к нему учредитель управления.

Кроме того, статья 1015 ГК РФ содержит также запрет на выступление в качестве доверительного управляющего любого государственного органа (министерства, ведомства, инспекции и т. п.) и органа местно­го самоуправления (выборного органа, главе муниципального образования и т. п.).

Особое положение в правоотношении по доверительно­му управлению имуществом занимает выгодоприобретатель. Как уже отмечалось выше, выгодоприобретатель не явля-ется стороной договора доверительного управления имуществом, а согласно правовой конструкции российского гражданского права его позиция соответствует статусу третьего лица в обязательстве (ст. 308 и 430 ГК РФ). Собственно говоря, выгодоприобретатель в договоре доверительного управления имуществом как раз и является тем лицом, в пользу и в интересах которого осущест­вляется доверительное управление. Согласно ст. 430 ГК РФ договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обя­зан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. В соответствии с такой правовой конструкцией осуществляется, например, доверительное управление в пользу не­совершеннолетнего, когда собственником имущества является законный представитель, или осуществляется доверительное управление ценными бумагами в пользу юридического лица, являющегося контрагентом учредителя, и т. п. Законодательство допускает, что при определенных условиях выгодоприобретатель может совпадать с учредителем - собственником имущества. Такое случается, ког­да по договору, в соответствии со ст. 1012 ГК РФ, учредитель передает доверительному управляющему имущест­во с условием осуществления управления этим имуществом в интересах учредителя управления. В таком правоотно­шении присутствуют две стороны договора и нет третье­го лица.

Вообще, законодатель не предъявляет каких-либо особых требований к фигуре выгодоприобретателя. Им мо­жет быть назначено любое лицо: как индивидуальные предприниматели, так и граждане, не являющиеся предпринимателями; коммерческие и некоммерческие организации; Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Единственным исключением является сам доверительный управляющий, который в любой ситуации не может быть выгодоприобретателем по тому договору, в котором он участвует в качестве доверительного управляющего. В противном случае договор доверительного управления иму­ществом утрачивает всякий смысл.

Также необходимо отметить, что на стороне учредителя управления, доверительного управляющего и выго­доприобретателя может выступать не одно, а несколько лиц. Несколько собственников могут в целях объединения капиталов передать свое имущество в доверительное управление одного лица, которое использует это имущество в интересах всех учредителей доверительного уп­равления. Например, мелкие акционеры могут объединять свои акции, передавая их в доверительное управление одному лицу, действующему в их интересах. Или же гражданин, учреждая доверительное управление своим иму­ществом, может назначить в качестве выгодоприобретате­лей в равных или иных долях своих детей.

*2.2.2. Объекты договора*

Объектом доверительного управления может быть не любое имущество собственника. Закон прямо называет в этом качестве объекты недвижимости, включая имущественные комплексы (п.1 ст.130, ст.132 ГК), ценные бумаги и права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права (п.1 ст.1013 ГК). Другое имущество, то есть движимые вещи, мо­гут стать объектом рассматриваемого договора лишь при возможности его обособления и учета на отдельном балансе или отдельном банковском счете (п.1 ст.1018 ГК).

Необходимость такого обособления вызывается самой природой отношений доверительного управления, не допускающей возможности смешения находящегося в управлении имущества с личным имуществом управляющего. В свою очередь, это исключает передачу в доверительное управление, например, только обычных движимых вещей по­требительского назначения, ибо обособить их в юридическом смысле (путем открытия отдельного баланса) невозможно.

С этой точки зрения следует иметь в виду, что деньги как разновидность движимых вещей сами по себе (не в составе имущественного комплекса) не должны становиться объектом доверительного управления. Ведь при их использовании в имущественном обороте право собственности на соответствующие купюры неизбежно утра­чивается и они не могут быть возвращены собственнику по окончании срока договора. Деньги могут становиться объектом доверительного управления в том случае, ког­да они входят в состав имущественного комплекса.

Новая редакция Закона "О банках и банковской деятельности" в ч.2 ст.5 допустила "доверительное управление денежными средствами" по договору не толь­ко для банков, но и для всех кредитных организаций. Более того, согласно ст.7 Федерального закона от 3 февраля 1996 г. "О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР "О банках и банковской деятельности в РСФСР" доверительное управление денежными средствами по договору с физическими и юридическими лицами мо­жет теперь осуществляться и организациями, не являю­щимися кредитными, хотя и при условии получения ими лицензии на этот вид деятельности. Тем самым сделана законодательная попытка сохранить правовую базу деятельности для "управляющих компаний паевых инвес­тиционных фондов", которые формально призваны осу­ществлять "доверительное управление" средствами "ин­весторов", а фактически вправе "инвестировать" со­бранное ими имущество "в ценные бумаги, недвижимость, банковские депозиты и иное имущество". Разумеется, ни­какого "доверительного управления" денежными средства­ми при этом не происходит[[8]](#footnote-8)1.

"Денежное доверительное управление" отличается от доверительного управления имуществом, предусмотренного гл. 53 РФ, и вообще не подпадает под действие его статей 1012 - 1026". Денежное доверительное управление" - это даже не разновидность договора о доверительном управлении, оно относится к договору поручения. Правовой режим в этих случаях разный.

Как уже отмечалось, объектом доверительного управления могут быть не только вещи, но и субъектив­ные права. К числу этих прав относятся исключительные права и права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами. "Бездокументарная форма эмиссионных ценных бумаг - форма эмиссионных ценных бумаг, при которой владелец устанавливается на основании записи в системе ведения реестра владельцев ценных бумаг или, в случае депонирования ценных бумаг, на основании за­писи по счету депо[[9]](#footnote-9)2".

Что касается исключительных прав, то обычно в доверительное управление передаются такие права, осу­ществление которых достаточно обременительно для их обладателей или требует наличия соответствующих навыков, как правило, отсутствующих у ординарных участни­ков гражданского оборота.

К исключительным правам относятся и авторские пра­ва. Управление авторскими правами - это одна из сфер, где традиционно осуществляется управление имуществом. Это управление на разных этапах осуществлялось на раз­ной основе. Ранее основанием возникновения такого уп­равления был закон, независимо от волеизъявления авторов. Сейчас такое управление осуществляется на основании волеизъявления автора, а управляющая организа­ция не вправе отказать автору в заключении с ним договора. Такой договор должен рассматриваться как публичный договор присоединения.

Это тоже не разовое осуществление права, осущес­твление не одного права, а комплекса прав, пусть од­нородных. Права осуществляются в отношении всех произведений, принадлежащих одному правообладателю (учас­тником правоотношения является не только автор, а любой правообладатель). К объектам договора о доверительном управлении могут относиться права как на уже созданные или принадлежащие правообладателю произведения, так и на те, которые еще могут быть соз­даны или стать ему принадлежащими. На авторские пра­ва (и на права вообще) распространяются все общие принципы, установленные для доверительного управления имуществом.

Организации, осуществляющие доверительное управление авторскими правами, в этом отношении существенно отличаются от прочих представителей автора, например, литературных агентов, которые могут выступать только от имени авторов, в качестве их представителей в пределах полномочий, указанных в доверенности.

Наиболее распространенный объект доверительного уп­равления имуществом - это ценные бумаги. Законом и подзаконными актами предусмотрены специальные правила учета ценных бумаг и управления ими. Так, согласно ст.1025 ГК РФ, при передаче в доверительное управле­ние ценных бумаг возможно их объединение в случае приобретения в доверительное управление от разных лиц. Однако и в этом случае ценные бумаги должны быть обособлены от имущества управляющего, в том числе от ценных бумаг, принадлежащих ему лично. Данное прави­ло распространяется и на права, удостоверенные бездо­кументарными ценными бумагами (ч.1 ст. 1025 ГК РФ).

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. 3 ст .1013 ГК). Ведь такое имущество уже передано собственником на ограниченном вещном праве самостоятельным юридическим лицам. Последние сами вправе выступать учредителями доверительного управления в отношении закрепленно­го за ними имущества собственника, ибо тогда теряет смысл само их существование. Если же собственник пе­редаст их имущество в доверительное управление, то у них исчезнет объект их вещного права.

Поэтому собственник, в том числе (и прежде все­го) публичный, считающий целесообразным отдать в до­верительное управление принадлежащий ему имущественный комплекс (например, предприятие), должен вначале ли­бо ликвидировать созданное им юридическое лицо (в по­рядке, предусмотренном 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 учреждения, и может стать объектом договора доверительного управления.

Как уже отмечалось, объекты, находящиеся в управлении, должны быть четко обособлены как от проче­го имущества собственника, так и прочего имущества лич­но управляющего. Если речь идет об отдельных объектах недвижимости, обособление происходит на основании государственной регистрации. Если речь идет о комплексе имущества, такое обособление происходит вполне естественно по другим основаниям (наследование, безвестное отсутствие, недееспособность, ликвидация юридического лица по несостоятельности), даже если в комплекс не входит недвижимость.

Из общего правила о полном юридическом обособлении имущества, находящегося в доверительном управлении, существуют исключения.

Во-первых, в случае признания учредителя управления несостоятельным (банкротом), взыскания по долгам может быть обращено на его имущество, переданное в доверительное управление.

Во-вторых, при недостаточности имущества, пе­реданного в доверительное управление, для покрытия убытков от деятельности управляющего, взыскание в субсидиарном порядке может быть обращено сначала на иму­щество доверительного управляющего, а затем на имуще­ство учредителя управления.

В-третьих, взыскание может быть обращено на заложенное имущество, переданное в доверительное управ­ление. Это обусловлено тем, что право залога имеет вещный характер. Обладая правомочием следования, залогодержатель сохраняет свое право на вещь и тогда, когда она переходит к новому собственнику или владельцу. Учредитель управления обязан известить доверительного управляющего о том, что имущество обременено залогом.

*2.2.3. Существенные условия договора*

Содержание договора доверительного управления имуществом составляет совокупность его существенных условий, которые стороны обязаны включить в договор. В противном случае он будет считаться незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Все они указаны в ст. 1016 ГК РФ.

К их числу относится, прежде всего, условие о со­ставе имущества, передаваемого в доверительное управление. Как уже отмечалось, это могут быть только индивидуально-определенные вещи и права или комплексы имущественных прав. Кроме того, все имущество, передаваемое в доверительное управление, должно быть обособлено от другого имущества собственника и довери­тельного управляющего и отражается у последнего на отдельном балансе с ведением самостоятельного учета.

Следующим существенным условием этого договора яв­ляется наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя). Это обуславливается самой сутью договора доверительного управления тем, что управляющий осущес­твляет доверительное управление не в своих интересах, а в интересах другого лица.

Как уже отмечалось, договор доверительного управления может быть возмездным и безвозмездным. В том случае, если он является возмездным, то есть относится к сфере предпринимательской деятельности и пре­дусматривает выплату вознаграждения доверительному упра­вляющему, то в нем обязательно должны быть указаны размер и форма этого вознаграждения.

Когда же закон или договор предусматривает безвозмездность деятельности управляющего, данное условие утрачивает какой-либо смысл и договор доверительного управления имуществом заключается без этого условия.

И, наконец, к числу существенных условий договора доверительного управления имуществом относится срок действия договора. Обусловлено это тем, что доверительный управляющий не становится собственником вверенного ему имущества и по истечении определенного времени должен вернуть его учредителю управления имуществом. Срочный характер договора важен по крайней мере в двух отношениях. Во-первых, оно не долж­но прикрывать передачу права собственности, когда под видом доверительного управления совершается, например, дарение, купля-продажа и т. п. Во-вторых, срок как-то обеспечивает интересы доверительного управляющего, исключая одностороннее досрочное расторжение обязательства, кроме случаев, специально указанных в законе и договоре. Этим, в частности, он отличает­ся от договора поручения, который может быть односторонне расторгнут доверителем в любое время, когда, например, он перестает доверять поверенному - тут договор может быть расторгнут без каких-либо мотиви­ровок и доказательств.

Максимальный срок, на который заключается договор доверительного управления имуществом, составляет пять лет. Для отдельных видов имущества законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые заключается договор. Если по истечении срока действия до­говора ни одна сторона не заявит о прекращении дого­вора, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях.

Все эти условия договора являются существенными. При отсутствии любого из них в договоре доверительно­го управления имуществом, он не считается заключенным. В процессе заключения договора сторонам необходимо достигнуть соглашения по всем вышеуказанным усло­виям.

2.3. Содержание договора

*2.3.1. Права и обязанности доверительного управляющего*

Права и обязанности сторон определяют содержание обязательства по доверительному управлению имуществом. В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действие, как-то: передать имущество, выполнить некоторую работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия. А креди­тор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (п.1 ст.307 ГК РФ). Основные обязанности доверительного управляющего указаны в гл. 53 ГК РФ, но они могут быть установлены в других правовых актах или определены в договоре его сторонами с уче­том предписаний закона.

Вся деятельность доверительного управляющего напра­влена на выполнение его основной обязанности, которой является надлежащее осуществление доверительного управления вверенным ему имуществом. Доверительный упра­вляющий обязан обеспечить высокий профессиональный уро­вень управления этим имуществом. Если в качестве до­верительного управляющего выступает юридическое лицо, то его руководитель, как правило, выделяет для целей доверительного управления профессионально подготовленных работников, обладающих необходимой квалификацией и опытом работы в соответствующей сфере. Если же до­верительным управляющим является индивидуальный предпри­ниматель, он также должен обладать необходимыми навы­ками и осуществлять доверительное управление имуществом на требуемом профессиональном уровне. В тех случаях, когда доверительный управляющий не является предпринимателем, к его деятельности по этому договору нельзя предъявлять столь высокие профессиональные требования. Однако и в этих случаях доверительный управляющий должен действовать разумно и добросовестно, поскольку указан­ные требования предъявляются к любому участнику гражданского оборота.

Доверительный управляющий обязан поддерживать вверенное ему имущество в надлежащем состоянии и обеспе­чивать его сохранность. При этом доверительный управляющий обязан проявлять в отношении указанного имущес­тва такую же заботу, внимательность и осмотрительность, как и в отношении своего имущества. Иногда обязанности доверительного управляющего этим и ограничиваются. Например, в случае длительного отсутствия собственника жилого дома он может договориться с доверительным управляющим о том, что последний будет до его возвращения поддерживать дом в надлежащем сос­тоянии. Но в основном в обязанности доверительного управляющего входит еще и вовлечение переданного ему имущества в гражданский оборот в целях получения мак­симальной прибыли или иной выгоды. В этих случаях доверительный управляющий обязан не только сохранить переданное ему имущество, но и обеспечить его наибо­лее эффективное использование в целях получения прибы­ли.

Доверительный управляющий обязан предпринимать все необходимые и доступные ему разумные меры, чтобы не допустить обесценивания вверенного ему имущества. Так, в случае падения на бирже курса акций, переданных в доверительное управление, управляющий обязан предпринять все зависящие от него меры по поддержанию курса этих акций.

Следующая обязанность доверительного управляющего напрямую связана с соблюдением правового режима имущества, переданного в доверительное управление. Как отмечалось, право собственности на это имущество никак не изменяется. Но это имущество на время управления обособляется с двух сторон - от прочего имущества собственника и от личного имущества управляющего, а также находящегося у него имущества других лиц. Это обособление и обязан осуществить доверитель­ный управляющий.

Имущество, переданное в доверительное управление, должно отражаться у доверительного управляющего на от­дельном балансе, четко отграниченном от баланса его собственного имущества. По нему доверительный управля­ющий обязан вести самостоятельный учет имущества, в котором должны отражаться все операции, связанные с этим имущество. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет. Все доходы, полученные от доверительного управления имуществом, должны зачислять­ся на этот банковский счет. С этого же счета осуществляются и все расходы по доверительному управлению имущества. Из правила об обособлении имущества, переданного в доверительное управление, есть исключение, которое составляют ценные бумаги. Так как при передаче их в доверительное управление может быть предусмотрено объединение ценных бумаг, принадлежащих разным лицам. Обусловлено это тем, что совместное управление ценными бумагами одним доверительным управляю­щим, принадлежащими нескольким лицам, может значи­тельно повысить его эффективность, например, путем принятия необходимого решения на собрании акционеров.

Будучи законным (титульным) владельцем переданно­го ему имущества, доверительный управляющий обязан использовать любые вещно-правовые способы защиты прав на это имущество, в случае их нарушения, против любых третьих лиц, включая учредителя управления, собственника имущества и выгодоприобретателя. В частности, он может предъявить иск о признании своего права на имущество; об истребовании имущества из чу­жого незаконного владения (виндикационный иск); об устранении всяких нарушений своего права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с потерей владения (негаторный иск). Причем виндикационный и негаторный иски доверительный управляющий вправе предъявить даже собственнику вещи учредителю в договоре доверительного управления имуществом (ст. 305 ГК РФ).

При управлении некоторыми видами имущества, таки­ми, например, как ценные бумаги, денежные средства, инвестирования в ценные бумаги, доверительный управля­ющий должен в особой тщательностью относиться к целе­вому назначению этих объектов управления: расходовать находящиеся в доверительном управлении денежные средст­ва исключительно на приобретение в собственность учре­дителя управления ценных бумаг; отчуждать ценные бумаги в целях получения доходов для учредителя или выгодоприобретателя; передавать их в качестве залога, гарантии для обеспечения исполнения обязательств самого учредителя перед другими лицами. Таким образом, кредитная организация не вправе инвестировать полученные в доверительное управление денежные средства или использовать их в качестве гарантии в своих целях, то есть на основании договоров, которые она заключает с другими лицами для получения собственной прибыли.

Также доверительный управляющий обязан передать учредителю или выгодоприобретателю все доходы, полученные им в результате доверительного управления имуществом. Договором может быть предусмотрено предостав­ление документа о доходах, причитающихся выгодоприобретателям. Так, например, в случае осуществления управления имуществом общего фонда банковского управле­ния кредитная организация составляет справку - ведомость о доходах, причитающихся выгодоприобретателям, на основании которой эти доходы им выплачиваются. Доходы делятся пропорционально доле каждого учредителя довери­тельного управления в имуществе общего фонда банковского управления[[10]](#footnote-10)1.

Об одной из обязанностей доверительного управляющего уже говорилось при характеристике института дове­рительного управления. При совершении действий в отношении имущества, переданного в доверительное управление, он обязан указывать, что он действует в ка­честве такого управляющего.

Еще одна обязанность доверительного управляющего предусмотрена п. 4 ст. 1020 ГК РФ. Здесь указывается на необходимость представления доверительным управляющим отчета о своей деятельности. Этот отчет должен быть представлен им как учредителю управления, так и выгодоприобретателю (если это - не одно лицо). Сро­ки и порядок представления отчета определяются сторонами и указываются в договоре доверительного управления имуществом. В некоторых случаях сроки и порядок предоставления отчета об управлении имуществом в опре­деленной степени могут быть установлены законом или подзаконным актом. Например, Инструкция Банка России № 63[[11]](#footnote-11)2, позволяющая кредитным организациям самим установить в договоре доверительного управления порядок и сроки отчета кредитной организации перед учредителем, содержит требование о том, чтобы отчет осущес­твлялся не реже одного раза в год. При этом кредитная организация обязана представлять учредителю на дату составления отчета следующие сведения:

о расходах, понесенных доверительным управляющим по доверительному управлению имуществом за отчетный период;

о размере доли учредителя доверительного управления в общем фонде банковского управления;

о размере доли других учредителей доверительного управления в этом же фонде;

о доходе, приходящемся на сертификат долевого участия учредителя управления;

о составе портфеля инвестиций, сформированного в соответствии с инвестиционной декларацией.

Доверительный управляющий обязан осуществлять дове­рительное управление имуществом лично. Исключения составляют случаи, предусмотренные ст. 1021 ГК РФ. Они будут рассмотрены в дальнейшем подробнее.

Свою деятельность по управлению имуществом довери­тельный управляющий обязан осуществлять в течение все­го срока действия договора и не вправе в односторон­нем порядке отказаться от договора.

И, наконец, обязанности доверительного управляющего по передаче имущества при прекращении договора доверительного управления. В соответствии с п. 3 ст. 1024 ГК РФ доверительный управляющий обязан передать имущество, находящееся в доверительном управлении, учредителю управления, конечно, если договором не предусмотрено иное. Так, в договоре может быть предусмотрено, что имущество передается выгодоприобретателю, а не учредителю управления. Он обязан возв­ратить имущество в том состоянии, в каком оно было получено, с учетом естественного износа, если договором доверительного управления не предусмотрено иное. Имущество передается со всеми улучшениями, приращениями, доходами и долгами, которые имеют место на момент прекращения действия договора доверительного уп­равления имуществом.

 Для достижения целей доверительного управления имуществом и надлежащего исполнения возложенных на до­верительного управляющего обязанностей он наделяется достаточно широкими полномочиями.

Доверительный управляющий вправе осуществлять в пределах, предусмотренных законом и договором доверительного управления имуществом, триаду правомочий собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом, переданным в доверительное управление, а также переданные ему в доверительное управление субъективные права по своему усмотрению.

Но в деятельности доверительного управляющего при осуществлении этой триады правомочий имеются определенные ограничения:

он не вправе использовать вверенное ему имущество в своих интересах или в интересах третьих лиц. В частности, доверительный управляющий не вправе исполь­зовать переданное ему имущество для оплаты долгов, не относящихся к доверительному управлению этим имуществом, не может передавать его в залог или обременять иным образом для обеспечения исполнения обязательств, не связанных с деятельностью по доверительному управлению;

он также не вправе обращать переданное ему имущество в свою собственность или собственность своих родственников, акционеров, дочерних предприятий и т.п.;

не может доверительный управляющий отчуждать вверенное ему имущество по безвозмездным сделкам, поскольку это противоречит интересам учредителя управления и выгодоприобретателя.

В соответствии с п. 3 ст. 1020 ГК РФ доверитель­ному управляющему предоставляется право всякого устранения нарушения правомочий по владению, пользованию и распоряжению переданным в доверительное управление иму­ществом. А при передаче в доверительное управление субъективных прав управляющий приобретает право требовать защиты этих прав как общими для всех субъектив­ных гражданских прав способами (ст. 12 ГК РФ), так и специальными способами, рассчитанными на конкретные виды субъективных прав.

Среди прав, принадлежащих доверительному управляющему, основным является его право на вознаграждение, если таковое предусмотрено в договоре доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом.

Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управление имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом. Важным и достаточно мощным стимулом к наиболее эффективному управлению имуществом является закрепленное в ст. 1023 ГК РФ правило о том, что доверительный управляющий получает вознаграж­дение и возмещает необходимые расходы только за счет доходов от использования этого имущества. Если доверительному управляющему не удается извлечь доходы от использования этого имущества, то он не только не получает вознаграждение, но ему и не возмещаются рас­ходы по управлению имуществом. Ни учредитель, ни выгодоприобретатель не обязаны выплачивать вознаграждение или возмещать расходы доверительному управляющему из своего имущества, не переданного в доверительное управление.

 Форма вознаграждения доверительного управляющего может быть самой различной. Наиболее типичной и соответствующей природе отношений по доверительному управлению имуществом является вознаграждение в форме процентов от доходов, полученных в результате довери­тельного управления имуществом. Вознаграждение может быть установлено и в твердой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно (ежеквартально, ежегодно) или по окончании доверительного управления имуществом. Если выгода от использования имущества выражена в натуре (например, приплод животных), то и вознаграждение может выплачиваться в натуральной форме. Возможна и смешанная форма выплаты вознаграждения, например, в твердой денежной сумме и процентах от доходов или в натуральной или денежной формах.

Если договор доверительного управления имуществом является безвозмездным, доверительный управляющий имеет право лишь на возмещение всех необходимых расходов по доверительному управлению имуществом.

И хотя одной из обязанностей доверительного упра­вляющего управляющего является осуществление деятельнос­ти по доверительному управлению имуществом в течение всего срока действия договора, в исключительных случаях доверительный управляющий имеет право отказаться от осуществления доверительного управления имуществом, если наступили обстоятельства, при котором он не мо­жет лично осуществлять доверительное управление, например, в случае ухудшения здоровья. При этом он обязан уведомить учредителя управления об отказе от осуществления доверительного управления за три месяца, если договором не предусмотрен иной срок уведомления (п. 2 ст. 1024 ГК РФ).

Также доверительный управляющий имеет право при определенных обстоятельствах поручить другому лицу совершать от его имени действия, необходимые для упра­вления имуществом. Это право доверительного управляющего подробно будет рассмотрено в дальнейшем.

2.3.2. Права и обязанности учредителя управления и выгодоприобретателя

Рассматривая вопрос о правах и обязанностях учре­дителя управления и выгодоприобретателя необходимо отметить, что их права корреспондируют соответствующим обязанностям доверительного управляющего, да и обязан­ности учредителя управления напрямую связаны с правами и обязанностями доверительного управляющего. Что касается выгодоприобретателя, то он каких-либо обязан­ностей, вытекающих из договора доверительного управле­ния имуществом, не несет.

К обязанностям учредителя управления относятся:

Во-первых, после заключения договора передать имущество в доверительное имущество с оформлением акта приема-передачи имущества и способствовать обособлению его от другого имущества, находящегося у него в собственности или по каким-либо другим основаниям.

Во-вторых, обязанности, лежащие на нем как на кредиторе в обязательстве по доверительному управлению имуществом, без исполнения которых управляющий не мо­жет надлежащим образом исполнять лежащие на нем обязанности. Так, учредитель управления обязан обеспечить доверительного управляющего сведениями и документацией, необходимыми ему для эффективного управления имуществом.

Также учредитель управления обязан не вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность по управлению его имуществом.

Следующая обязанность учредителя управления (на мой взгляд, она является основной) - это обязанность по выплате доверительному управляющему вознаграждения, предусмотренного договором, и возмещение ему необходи­мых расходов по доверительному управлению имуществом. Эта обязанность, как правило, исполняется учредителем управления путем предоставления управляющему права удерживать причитающееся ему вознаграждение и понесенные им необходимые расходы из доходов и иных поступ­лений, полученных в результате доверительного управле­ния.

В том случае, когда в доверительное управление передается заложенное имущество, учредитель управления обязан предупредить управляющего о том, что передава­емое ему имущество обременено залогом. Если же этого сделано не было, то у доверительного управляющего во­зникает право потребовать в суде расторжения договора доверительного управления имуществом и уплаты причитаю­щегося ему по договору вознаграждения за один год.

Теперь - о правах учредителя и выгодоприобретате­ля.

В отличие от обязанности невмешательства в опера­тивно-хозяйственную деятельность, учредитель управления имеет право осуществлять контроль за деятельностью управляющего в части соответствия ее условиям заключенного договора. Для этого он вправе получать все необходимые сведения и отчеты от доверительного управ­ляющего о его деятельности в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором доверительного управления имуществом, а если же такие сроки не установле­ны договором, то в разумные сроки (п. 2 ст. 314 ГК РФ).

В том случае, если учредитель управления обнару­жил нарушение доверительным управляющим условий догово­ра, он имеет право требовать от доверительного управляющего устранения этих нарушений и их последствий в разумные сроки.

Кроме того, учредитель вправе требовать от упра­вляющего передачи ему плодов, продукции, доходов и иных поступлений, полученных в результате управления его имуществом, если иное не предусмотрено условиями договора.

И, наконец, в отличие от доверительного управляющего, учредитель управления имеет право в любое время отказаться от договора при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения. Об этом он обязан уведомить доверительного управляющего за три месяца до прекращения договора, если договором не предусмотрен иной срок.

В том случае, если учредитель управления и выгодоприобретатель не являются одним лицом, то есть договор заключен в пользу третьего лица, то вышеука­занные права возникают не у учредителя управления, а у выгодоприобретателя (ст. 430 ГК РФ). Кроме того, выгодоприобретатель также вправе в любое время и без каких-либо условий отказаться от прав, предоставленных по договору доверительного управления имуществом. В этом случае действие договора прекращается. Конечно, если в самом договоре не предусмотрено иное, например, что права выгодоприобретателя в случае его отказа от договора переходят к учредителю управления или другому назначенному им лицу.

2.4. Особенности доверительного управления ценными бумагами

Передача в доверительное управление ценных бумаг, в принципе, осуществляется по тем же правилам главы 53 Гражданского кодекса, но обладает рядом особеннос­тей. Это обусловлено тем, что помимо ГК РФ, они рег­ламентируются Положением о доверительном управлении цен­ными бумагами и средствами инвестирования в ценные бу­маги, утвержденным Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997 г. № 37[[12]](#footnote-12)1.

В соответствии с этим Положением не все ценные бумаги могут быть объектом доверительного управления. В этом качестве могут выступать следующие ценные бумаги:

- акции акционерных обществ, в том числе акции, находящиеся на момент заключения договора о довери- тельном управлении в государственной (муниципальной) собственности;

- облигации коммерческих организаций, в том чис­ле облигации, находящиеся на момент заключения договора о доверительном управлении в государственной (муниципальной) собственности;

- государственные (муниципальные) облигации любых типов, за исключением тех, условия выпуска и обращения которых не допускает передачу их в доверительное управление.

При определенных условиях в этом качестве могут выступать ценные бумаги иностранных эмитентов, ввезен­ные на территорию РФ в целях предложения их на внутреннем российском рынке. Они должны быть ввезены на территорию РФ правомерным способом, предложение их должно осуществляться с учетом предусмотренных законодательством РФ условий и порядка такого предложения, и эти ценные бумаги иностранных эмитентов по содержа­нию удостоверяемых ими прав должны соответствовать вы­шеуказанным российским ценным бумагам, которые могут выступать в качестве объекта доверительного управления.

Кроме того, правила доверительного управления, пре­дусмотренные для ценных бумаг, действуют в полном объеме также в случае, когда при передаче в довери­тельное управление в составе иного имущества денежных средств учредитель обуславливает возможность их исполь­зования доверительным управляющим исключительно на цели инвестирования в ценные бумаги.

Рассматривая стороны договора доверительного управ­ления ценными бумагами, необходимо отметить одну осо­бенность, касающуюся фигуры доверительного управляющего. Он обязательно должен быть признан профессиональ­ным участником рынка ценных бумаг, и это должно подтверждаться наличием у него лицензии на осуществле­ние депозитарной деятельности и деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг. Если лицензия выдается на имя коммерческой организации, то она может быть выдана как на имя самой коммерческой организации, так и уполномоченному уставом (положением) или надлежащим образом оформленной доверенностью должностному лицу коммерческой организации, если это не запрещено законодательством РФ.

Кроме того, вышеуказанное Положение устанавливает ограничения в деятельности доверительного управляющего. Ему запрещено совершать следующие сделки:

1) приобретать за счет находящихся в его управлении денежных средств ценные бумаги, находящиеся в его собственности, в собственности его учредителя;

2) отчуждать находящиеся в его управлении ценные бумаги в свою собственность, в собственность своих учредителей;

3) сделки, в которых доверительный управляющий одновременно выступает в качестве брокера (комиссионе­ра, поверенного) на стороне другого лица;

4) приобретать за счет находящихся в его управлении денежных средств ценные бумаги, выпущенные его учредителями, за исключением ценных бумаг, включенных в котировальные листы организаторов торговли на рынке ценных бумаг, имеющих лицензию Федеральной комиссии;

5) приобретать за счет находящихся в его управлении денежных средств ценные бумаги организаций, на­ходящихся в процессе ликвидации, в том числе в соответствии с нормами законодательства Российской Федерации о банкротстве, если информация об этом была раскрыта в соответствии с порядком и процедурами рас­крытия информации, устанавливаемыми Федеральной комиссией по рынку ценных бумаг;

6) обменивать находящиеся в его управлении ценные бумаги на ценные бумаги, определенные в пунктах 1-5;

7) отчуждать находящиеся в его управлении ценные бумаги по договорам, предусматривающим отсрочку или рассрочку платежа более чем на 30 календарных дней;

8) закладывать находящиеся в его управлении ценные бумаги в обеспечение исполнения своих собственных обязательств (за исключением обязательств, возникающих в связи с исполнением управляющим соответствующего до­говора о доверительном управлении), обязательств сво­их учредителей, обязательств любых иных третьих лиц;

9) передавать находящиеся в его управлении ценные бумаги на хранение с определением в качестве распоря­дителя и (или) получателя депозита третье лицо;

10) передавать находящиеся в его управлении денежные средства во вклады в пользу третьих лиц либо вносить указанные средства на счета, распорядителями которых определены третьи лица;

11) заключать за счет находящихся в его управле­нии денежных средств договоры страхования (приобретать страховые полисы), получателями возмещения по которым определены любые третьи лица.

Одна из особенностей доверительного управления цен­ными бумагами касается самих условий договора. Так, договор, предусматривающий передачу в доверительное уп­равление средств инвестирования в ценные бумаги, помимо установленных Гражданским кодексом РФ обязательных условий договора доверительного управления, должен со­держать инвестиционную декларацию управляющего, опреде­ляющую основные направления и способы инвестирования денежных средств учредителя управления.

Эта инвестиционная декларация является неотъемлемой частью такого договора доверительного управления. Ее положения обязательны для их надлежащего исполнения управляющим на одинаковых основаниях с прочими положе­ниями договора.

Инвестиционная декларация доверительного управляюще­го должна содержать:

определение цели доверительного управления (напри­мер, достижение наибольшей коммерческой эффективности использования денежных средств учредителя управления или иной цели);

перечень надлежащих объектов инвестирования денежных средств учредителя управления, то есть таких цен­ных бумаг, приобретение которых управляющим в состав имущества учредителя управления является правомерным;

сведения о структуре активов, поддерживать которую в течение всего срока действия договора обязан доверительный управляющий (сюда относится соотношение между ценными бумагами различных видов и эмитентов и соотношение между ценными бумагами и денежными средст­вами данного учредителя управления, находящимися в доверительном управлении);

срок, в течение которого положения данной инвес­тиционной декларации являются действующими и обязатель­ными для управляющего. Причем этот срок может, как совпадать со сроком действия договора о доверительном управлении, так и быть меньшим.

В том случае, когда объектами доверительного уп­равления являются только лишь ценные бумаги, составление инвестиционной декларации не требуется.

Таким образом, доверительное управление ценными бумагами имеет ряд особенностей, которые определены ст. 1025 ГК РФ и Положением о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденным Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997 г. № 37.

Здесь более детализированы некоторые элементы договора. Так, конкретно указываются его объекты; к одной из сторон - доверительному управляющему предъявляются дополнительные требования и предусматриваются ограничения в осуществлении им своих прав и обязанностей, и к существенным условиям договора о довери­тельном управлении средствами инвестирования в ценные бумаги добавлено еще одно - наличие инвестиционной декларации управляющего.

2.5. Условия изменения и прекращения действия договора доверительного управления имуществом

Изменение отношений по доверительному управлению подчинено общим правилам. Имеется и специальная норма о передаче доверительного управления - статья 1021. При этом закон исходит из личного характера доверительного управления. Поэтому он, в частности, уста­навливает, что передача доверительным управляющим сво­их полномочий третьему лицу в принципе не допускается. Исключения возможны только в случаях, прямо пре­дусмотренных законом. Их то и устанавливает ст. 1021 ГК РФ.

Это либо согласие учредителя управления, либо осо­бые не терпящие отлагательства обстоятельства, когда необходимо совершить срочные действия в интересах учредителя или выгодоприобретателя, но при этом нет возможности получить указания учредителя в разумный срок.

Согласие учредителя должно быть отражено в письменной форме. Это либо текст договора о доверительном управлении имуществом, либо особый письменный до­кумент, исходящий от учредителя.

Этот перечень исключений исчерпывающий и расширению в конкретных договорах доверительного управления имуществом не подлежит.

В отношениях по изменению договора доверительного управления имуществом много общего с отношениями по передоверию (ст. 187 ГК). Основное отличие состоит в том, что доверительный управляющий даже после переда­чи управления продолжает нести ответственность за дей­ствия поверенного. Кроме того, поверенный совершает юридические и фактические действия с перешедшим к не­му имуществом от имени доверительного управляющего, а не от своего имени либо имени учредителя управления.

Что касается прекращения отношений по доверительному управлению, то перечень оснований для такого прекращения установлен статьей 1024 ГК. При этом так­же нужно отметить, насколько значим здесь личностный фактор. Любой юридический факт, который делает очевидным невозможность дальнейшего участия в договоре одной из сторон, а также выгодоприобретателя, служат основанием для его прекращения. Это и смерть гражда­нина, являющегося доверительным управляющим, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, признание индивидуального предпринимателя - доверительного управляющего несостоятельным (банкротом); и смерть гражданина, являющегося выгодоприобретателем или ликвидация юридического лица - выгодоприобретателя; а также признание несостоятельным (банкротом) гражданина - предпринимателя, являющегося учредителем управления.

Кроме того, в статье 1024 указываются три формы отказа от договора, которые ведут к его прекращению. К ним относятся:

а)отказ выгодоприобретателя от получения выгод по договору, если договором не предусмотрено иное;

б) отказ доверительного управляющего или учредите­ля управления от исполнения договора в связи с невозможностью для доверительного управляющего осуществлять свои обязанности лично. При этом последний не вправе требовать выплаты ему вознаграждения за весь срок.

в) отказ учредителя управления от исполнения договора по иным обстоятельствам, нежели невозможность исполнения договора доверительным управляющим лично. В этом случае управляющий вправе, при расторжении дого­вора, потребовать выплаты всей суммы причитающегося ему вознаграждения.

При отказе одной стороны от договора доверительного управления имуществом другая сторона должна быть уведомлена об этом не позднее трех месяцев до момен­та его прекращения, но договором может быть предусмотрено иное. Данное правило не распространяется на отказ от договора выгодоприобретателя.

Необходимо отметить, что помимо указанных в статье 1024 ГК РФ оснований прекращения отношений по доверительному управлению имуществом, переход права собственности на имущество, находящееся в доверительном управлении, так­же влечет за собой прекращение доверительного управле­ния на это имущество.

Если передаваемыми ценностями имущество, входившее в доверительное управление, не исчерпывается, само до­верительное управление не прекращается, просто некото­рые объекты выходят из его состава. Если эти ценно­сти составляют все имущество, входившее в доверитель­ное управление, доверительное управление вообще прекращается.

Таким образом, все основания прекращения отношений по доверительному управлению условно можно разделить на две группы. Одни из них прекращаются вследствие отказа одной из сторон от их дальнейшего развития. Эти отказы имеют свою определенную специфику, но, в при­нципе, они соответствуют общим требованиям, которые предъявляются к отказам от исполнения договора, предусмотренные ст. 450 ГК РФ.

Другую группу оснований составляют юридические фа­кты (события или действия), которые делают невозможным дальнейшее участие в договоре хотя бы одной из сторон.

Все эти основания прекращения еще больше подчеркивают личностный характер отношений по доверительному управлению имуществом.

3. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ДОГОВОРА ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

3.1. Ответственность доверительного управляющего перед уч­редителем управления и выгодоприобретателем

Рассматривая вопрос об ответственности сторон в договоре доверительного управления имуществом, необ­ходимо различать ответственность сторон по отноше­нию к третьим лицам (в так называемых внешних отношениях[[13]](#footnote-13)1) и ответственность между участ­никами договора (в так называемых внутренних отношениях[[14]](#footnote-14)2). Сначала рассмотрим ответственность во "внутренних" отношениях. Она носит договорный характер и касается ответственности сторон договора друг перед другом.

Ответственность доверительного управляющего перед учредителем и выгодоприобретателем предусмотрена в п. 1 ст. 1022 ГК РФ. Указанная норма предусматривает, что если доверительный управляющий не проявил при до­верительном управлении должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления, на­рушает их интересы, ненадлежащим образом исполняет свою обязанность по доверительному управлению вверенным ему имуществом, он несет перед учредителем управления и выгодоприобретателем ответственность в форме возмеще­ния убытков.

Причем ответственность доверительного управляющего перед выгодоприобретателем ограничивается упущенной выгодой за время доверительного управления имуществом, так как выгодоприобретатель, не являясь собственником переданного в доверительного управление имущества, мо­жет понести убытки только в части не полученной им выгоды. Учредитель же управления, вверивший свое имущество доверительному управляющему, может понести убытки и в виде реального ущерба. Поэтому учредителю управления возмещаются убытки, причиненные утратой или повреждением его имущества, с учетом его естественно­го износа. В случае, когда доверительное управление имуществом учреждается в пользу самого учредителя управления, ему возмещается не только реальный ущерб, но и упущенная выгода. При определении размера причиненных убытков необходимо руководствоваться ст. 15 и ст. 393 ГК РФ.

Ответственность доверительного управляющего являющегося предпринимателем, основывается на началах риска (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Он несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

Нельзя не отметить здесь некоторую противоре­чивость. С одной стороны, речь идет об ответственности доверительного управляющего за отсутствие должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учре­дителя управления, то есть о виновной ответственности. С другой, имеется норма, согласно которой доверительный управляющий освобождается от ответственности только при наличии обстоятельств непреодолимой силы либо соответствующих действий выгодоприобретателя или учредителя управления, то есть об ответственности без вины.

Таким образом, ответственность доверительного управляющего перед учредителем управления и выгодоприобтателем является повышенной, поскольку она простирает­ся до пределов непреодолимой силы, что означает, что управляющий отвечает за убытки, как возникшие по его вине, так и в силу случая. Например, если убытки имуществу причинены по вине транспортного пред­приятия, осуществляющего транспортировку имущества, находящегося в доверительном управлении; по вине храни­теля имущества или депозитария, осуществляющего хране­ние сертификатов ценных бумаг и т. п.

Таким образом, закон исходит из того, что доверительный управляющий имеет статус профессионального предпринимателя, и в связи с этим на него распространяется общее правило о повышенной ответственности предпринимателя (п. 3 ст. 401 ГК РФ). Для того, чтобы освободиться от ответственности, доверительному управляющему необходимо доказать, что убытки возникли по вине учредителя или выгодоприобретателя, либо в результате воздействия непреодолимой силы. Например, причиной утраты или повреждения имущества могут быть неправильные указания учредителя об условиях хранения и эксплуатации имущества, передача имущества в повре­жденном состоянии, что привело к его гибели (утрате), и т. п. Примером обстоятельств непреодолимой силы, ставших причиной убытков для собственника имущества, находящегося в доверительном управлении, могут быть природные стихийные явления и некоторые обстоятельства общественной жизни, в том числе запрети­тельные акты государственных органов (запрет осуществ­ления операций с отдельными видами ценных бумаг, запрет осуществления коммерческих операций с отдельными странами в силу международных санкций и т. д.). Для того, чтобы освободиться от ответственности за причи­нение убытков в силу п. 1 ст. 1022 ГК РФ, доверительный управляющий, во-первых, должен сослаться на неправомерные действия выгодоприобретателя или учредите­ля управления, либо на обстоятельства, квалифицируемые как непреодолимая сила (подтвердить, что они имели место), а во-вторых, должен доказать причинную связь между указанными действиями (обстоятель­ствами) и вредом.

В тех же случаях, когда в качестве доверительного управляющего выступает гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, что может быть при так называемом исполнительном доверительном управлении, их ответственность строится на началах вины (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

В целях обеспечения выполнения управляющим лежащих на нем по отношению к учредителю управления или выгодоприобретателю обязанностей договор доверительного управления имуществом может предусматривать предоставле­ние управляющим залога.

**3.2. Ответственность учредителя управления перед довери­тельным управляющим**

Гражданский кодекс РФ не предусматривает ответственности учредителя управления, единственное исключение составляет п. 2 ст. 1019 ГК. В нем предусмотрено, что при передаче в доверительное управление имущества, обремененного залогом, учредитель обязан предупредить об этом доверительного управляющего. Если этого не было сделано, то доверительный управляющий вправе требовать в суде расторжения договора. При этом он также вправе потребовать уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения за один год. Бремя доказательства того, что управляющий знал о залоге имущества, воз­лагается на учредителя управления. В свою очередь, доверительный управляющий обязан доказать, что он не знал и в силу обстоятельств, профессиональной деятельности не должен был знать о существовавшем залоге.

Переданное в доверительное управление имущество может иметь и другие обременения, о которых учредитель не предупредил управляющего при заключении договора и он не знал и не должен был знать. Например, при передаче в доверительное управление предприятия в его баланс может быть не включена задолженность, наличие которой не позволяет доверительному управляющему извлекать какую - либо прибыль от управления предприятием. В подобных случаях доверительный управляющий вправе расторгнуть договор по решению суда (п. п. 1 - 2 ст. 450 ГК РФ).

Возмещение убытков как общая мера гражданско-правовой ответственности может иметь место и при дру­гих правонарушениях со стороны учредителя управления.

Так, учредитель управления обязан возместить управляю­щему убытки, понесенные в результате неправомерного вмешательства учредителя в оперативно-хозяйственную деятельность доверительного управляющего.

Кроме того, иными правовыми актами либо соглаше­нием сторон в договоре доверительного управления могут быть предусмотрены и другие формы ответственности учредителя управления перед доверительным управляющим за отдельные правонарушения. Например, если по договору выплата вознаграждения управляющему осуществляется непосредственно учредителем управления, стороны могут предусмотреть в таком договоре уплату неустойки за просрочку в оплате вознаграждения управляющему.

3.3. Ответственность учредителя управления и доверительно­го управляющего перед третьими лицами

Другой вид ответственности в доверительном управлении - это ответственность перед третьими лицами. Здесь в качестве ответчика может выступать как доверительный управляющий, так и учредитель управления.

При надлежащем осуществлении доверительного управления имуществом доверительный управляющий отвечает пе­реданным ему имуществом по всем обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением имуществом. При недостаточности этого имущества взыскание может быть обращено на имущество, принадлежащее самому дове­рительному управляющему. Последнее правило обусловлено тем, что доверительный управляющий должен обеспечить такое управление вверенным ему имуществом, при котором расходы по доверительному управлению имуществом полностью покрываются доходами, полученными в результате доверительного управления имуществом. Если доверительный управляющий этой цели не достиг, то по вполне понятным причинам взыскание обращается и на его личное имущество. Когда для исполнения обязательств, возникших в связи с доверительным управлени­ем имуществом, не хватает не только имущества, переданного в доверительное управление, но и личного имущества управляющего, взыскание обращается на имущество учредителя управления, не переданное в довери­тельное управление. В этом случае отдается предпочте­ние защите интересов третьих лиц перед защитой интересов учредителя управления, заключившего договор с таким доверительным управляющим, который не обеспечил должного управления вверенным ему имуществом.

Как уже отмечалось, в обязанности доверительного управляющего входит и обязанность информировать третьих лиц о том, что он действует в качестве доверительного управляющего. Если совершаемые доверительным управляющим действия не требуют письменного оформ­ления, он может исполнить эту обязанность посредством устного сообщения другой стороне в сделке о том, что он действует как доверительный управляющий. Если же указанные действия должны найти отражение в письменных документах, в этих документах после имени или наименования доверительного управляющего должна быть сделана пометка "Д.У.. При несоблюдении указанных выше требований доверительный управляющий считается обязанным перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом (п. 3 ст. 1012 ГК РФ).

Ст. 1022 Гражданского кодекса РФ предусматривает ответственность, которая наступает в тех случаях, когда доверительный управляющий совершает сделки по управлению имуществом с превышением своих полномочий или с нарушением установленных для него ограничений. Ограничения для доверительного управляющего могут быть предусмотрены действующим законодательством или определены в договоре. Закон в этих случаях предусматрива­ет личную ответственность доверительного управляющего. Согласно ст. 183 ГК РФ при отсутствии полномочий действовать от другого лица или при превышении таких полномочий, сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку. То есть, в случае превышения полномочий или нарушения ограничений доверительный управляющий отвечает своим личным имуществом, а не имуществом, переданным ему в доверительное управление. Однако происходит это только тогда, когда участвующие в сделке третьи лица знали или должны были знать о превышении полномочий или нарушении установленных доверительному управляющему ограничений. Если же участвующие в сделке третьи лица об этом не знали и не должны были знать, возникшие по таким сделкам обязательства исполняются в обычном поряд­ке. Иными словами, вначале взыскание обращается на переданное в доверительное управление имущество, поскольку именно на это имущество рассчитывали добросовестные третьи лица, вступившие в сделку с доверительным управляющим; при недостаточности этого имущества обращается взыскание на имущество доверительного управляющего; при недостаточности и его имущества предусматривается субсидиарная ответственность учредителя управления, поскольку взыскание может быть обращено на имущество учредителя управления, не переданное в доверительное управление. Причем, чтобы защитить интересы учредителя управления, п. 2 ст. 1022 ГК РФ предоставляет ему возможность предъявления в порядке регресса требования к доверительному управляющему, превысившему предоставленные ему полномочия или нарушившему установленные ему ограничения, о возмещении всех понесенных учредителем управления убытков.

Также, необходимо отметить, что учредитель, пе­редавший имущество в доверительное управление, не от­вечает этим имуществом по своим обязательствам. Обусловлено это необходимостью создания стабильной матери­альной основы доверительного управления имуществом.

Имеются только два случая, являющиеся исключением из этого правила. Первый из них связан с банкротством учредителя, при котором все его иму­щество, включая переданное в доверительное управление, образует конкурсную массу, за счет которой удовлетворяются требования кредиторов банкротов (п.2 ст. 1018 ГК РФ). Второй случай имеет место при переходе в доверительное управление имущества, об­ремененного залогом (п. 1 ст. 1019 ГК РФ).

З А К Л Ю Ч Е Н И Е

Таким образом, доверительное управление имуществом является институтом обязательственного права в от­личие от института доверительной собственности, применяемого в англо-американском праве и попытка исполь­зования которого в нашей стране была сделана в 1993 году Указом Президента "О доверительной собственности". Но концепция "доверительного управления имущества" без утраты права собственности ее собственником, закреплен­ная в новом Гражданском кодексе РФ, более точно от­ражает суть доверительных отношений применительно к существующей в нашей стране юридической практике и позволяет широко и эффективно использовать данный вид правоотношений, формируя и развивая при этом цивилизованные формы управления имуществом применительно ко всем видам собственности.

В целом же, институт доверительного управления имуществом - весьма действенный и работающий институт гражданского права. Но, на мой взгляд, нельзя не отметить ряд пробелов, которые необходимо законодательно урегулировать.

Так, ст. 1025 ГК РФ предусматривает объединение в руках доверительного управляющего ценных бумаг, передаваемых в доверительное управление разными лицами. В отношении других объектов доверительного управления в законе нет никаких указаний ни на разрешение, ни на запрет такого объединения имущества разных учредителей. Возникает некоторая неопределенность. Либо в отношении других видов имущества, передаваемого в доверительное управление, существует запрет на объединение их в ру­ках одного доверительного управляющего, либо такое объединение является возможным при условии обособлении всего переданного в доверительное управление имущества. Разные правоведы толкуют это по-разному. Например, Суханов Е.А. в Комментарии части второй Гражданского кодекса для предпринимателей указывает, что "лишь при передаче в доверительное управление ценных бумаг закон разрешает их объединение, даже если они принадлежат разным лицам... Эта возможность распространяется и на права, удостоверенные "бездокументарными ценными бумагами[[15]](#footnote-15)1". То есть он исключает другие виды имущества. А учебник Гражданского права, рассматривая данную главу ГК РФ, говорит о возможности успешного использования института доверительного управления в це­лях объединения капиталов: “В этих случаях несколько лиц - учредителей доверительного управления передают свое имущество в доверительное управление одного лица, который использует это имущество в интересах всех уч­редителей управления[[16]](#footnote-16)2". Здесь не конкретизируется вид имущества, на который может быть направлено дан­ное действие, а предполагается любое имущество, выступающее в качестве объекта доверительного управления. На мой взгляд, такой двусмысленности быть не должно, закон должен быть более определенным.

И еще один момент, п.1 ст.1022 ГК РФ предусма­тривает общие основания и порядок ответственности доверительного управляющего в его "внутренних" отношениях с учредителем управления и выгодоприобретателем.

Нельзя не отметить, что содержание данного пунк­та является несколько противоречивым. С одной стороны, сначала речь идет об ответственности доверительного управляющего за отсутствие должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления, то есть о виновной ответственности. С другой, далее указывается, что доверительный управляющий осво­бождается от ответственности только при наличии обсто­ятельств непреодолимой силы либо соответствующих дейст­вий выгодоприобретателя или учредителя управления, то есть об ответственности без вины.

Необходимо, я полагаю, конкретизировать данную от­ветственность в зависимости от того, кто выступает в качестве доверительного управляющего. Если это профессиональный участник экономических отношений: гражданин, имеющий статус предпринимателя, или коммерческая орга­низация, то предусматривается ответственность без вины. Если же в качестве доверительного управляющего выступает гражданин, не являющийся предпринимателем, или некоммерческая организация, то речь должна идти о виновной ответственности. Что, в принципе в данной статье и подразумевается.

Либо эта статья ГК, предусматривающая ответствен­ность доверительного управляющего перед выгодоприобрета­телем и учредителем должна содержать отсылочную норму к общим правилам ответственности в гражданском праве, содержащуюся в ст. 401 ГК РФ.

Кроме того, необходимо обратить внимание на весь­ма неудачное совпадение терминов.

Гражданский кодекс исключает из объектов доверительного управления имуществом денежные средства сами по себе (не в составе имущественного комплекса). И может показаться, что это исключение противоречит Фе­деральному закону "О банках и банковской деятельнос­ти" в редакции, принятой Государственной Думой РФ 7 июля 1995 г. и подписанной Президентом РФ 3 февра­ля 1996 г. Он предусматривает в ст. 5 "доверительное управление денежными средствами". И хотя это про­тиворечие является кажущимся, так как исходя из содержания этого Закона видно, что денежное доверитель­ное управление - это не разновидность договора о дове­рительном управлении имуществом, предусмотренного гл. 53 ГК РФ, оно относится к договору поручения; совпаде­ние терминов несколько неудачно и может вызвать недоразумения. Поэтому, на мой взгляд, необходимо ка­ким - либо образом изменить существующее положение вещей, например, исключить слово "доверительное" из понятия "денежное доверительное управление".

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ:

Нормативные акты:

1. Конституция РФ 1993 г. - М. “Издательство Новая Волна”. 1997. 63 с.

2. Гражданский кодекс РСФСР 1964. – М. 1964.

3. Гражданский кодекс РФ. ч.1. Утвержден ФЗ РФ 30.11.94. № 52-ФЗ и введен в действие с 01.01.95. - Обнинск: Титул, 1995. 160 с.

4. Гражданский кодекс РФ. ч.2. - Краснодар: Флер-1, 1996.

5. Федеральный Закон "О центральном банке Российской Федерации (Банке России)", в редакции от 26 ап­реля 1995 г. // Собрание законодательства РФ. 1995. № 18.

6. Федеральный Закон РФ “О несостоятельности (банкротстве)”. - М., Информационно-издательский дом “Филинъ”. 1999. 128 с.

7. Закон РФ от "О банках и банковской деятельности" от 2 декабря 1990 г., в редакции от 3 февраля 1996 г. // Собрание законодательства РФ. 1996. № 6.

8. Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996, № 17.

9. Федеральный Закон от 17 июня 1997 г. № 122 - ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // Собрание законодательства. 1997. № 30.

10. Федеральный Закон “О несостоятельности (банкротстве)” от 8 января 1998 г. // Собрание законодательства. 1998, № 2.

11. Указ Президента РФ № 623 от 14 июня 1992 г. "О мерах по поддержке и оздоровлению несостоятельных госу­дарственных предприятий (банкротов) и применению к ним специальных процедур". // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 25.

12. Указ Президента РФ № 2292 от 24 декабря 1993 г. "О доверительной собственности (трасте)". // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994. № 1.

13. Указ Президента РФ от 9 декабря 1996 г. "О передаче в доверительное управление закрепленных в фе­деральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации" //Собрание законодательства. 1996. № 51.

14. Положение о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденное Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 17 октября 1997 г. № 37. // Вестник ФКЦБ России, 1997. № 8.

15. Положение о ведении счетов денежных средств клиен­тов и учете операций по доверительному управлению бро­керами, утвержденное Постановлением Федеральной Комиссией по рынку ценных бумаг от 20 октября 1997. № 38. //Вестник ФКЦБ,1997. № 1.

16. Инструкция N 63 от 2 июля 1997 г. "О порядке осу­ществления операций доверительного управления и бух­галтерском учете этих операций кредитными организациями РФ”, утвержденная Приказом Банка России от 02.07.97 г. № 02 – 287.

17. Указания по отражению в бухгалтерском учете опера­ций, связанных с осуществлением договора доверитель­ного управления имуществом, утвержденное Приказом Ми­нистерства финансов РФ от 24 декабря 1998 г. № 68н.//Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, 1999. № 3.

**Научная литература:**

18. Алексеев С.С. Теория права. - Харьков, 1994.

19. Карпович В.Д. Комментарий к ГК РФ ч.2.- М., 1996.

20. Козырь О.М., Маковский А.Л., Хохлов С.А. Комментарий к ГК РФ ч.2. – М., МЦФЭР, 1996.

21. Михеева Л.Ю. Доверительное управление имуществом. - М. 1999.

22. Садиков О.Н. Комментарий к ГК РФ ч.2. - М., 1997.

23. Садиков Р.Н. Комментарий к ГК РФ ч.1. - М., 1996.

24. Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. - М., 1998.

**Периодическая печать:**

25. Дозорцев В.А. Доверительное управление // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1996. № 12.

26. Ефимова Л. Доверительные (трастовые) операции коммерческих банков // Хозяйство и право. 1994. № 10 – 11.

27. Кряжков А.В. Доверительное управление имуществом в России. // Государство и право, 1997. № 3.

28. Лахно П. Бирюков П. Траст - новый институт российско­го права (О доверительной собственности). // Хозяйство и право, 1995. № 2, 4.

29. Люсов А.Н. Доверительная собственность (траст) и за­логовое законодательство // Деньги и кредит, 1995. № 1.

30. Маркалова Н.Г. Договор доверительного имуществом в со­временном гражданском и банковском законодательстве // Журнал российского права. 1998. № 12.

31. Медведев А. Доверительное управление: бухгалтерский учет и налогообложение. // Хозяйство и право, 1997. № 5.

32. Миркин Я., Медина И. Доверять ли трасту ? // Экономика и жизнь, 1994. № 5.

33. Назарова Н.П. Траст: правовые основы и практика реа­лизации в США и России // Банковское дело, 1997. № 5.

34. Рябов А.А. Траст в российском праве // Государство и право, 1996. № 9.

35. Суханов Е.А. Гражданский кодекс о доверительном уп­равлении. // Экономика и жизнь, 1996. № 26.

36. Суханов Е.А. Доверительное управление или траст? // Экономика и жизнь, 1995. № 6.

37. Ткаченко Н. Институт доверительного упраления в граж­данском законодательстве (Траст). // Экономика и жизнь, 1995. № 2.

38. Турышев П.В. Доверительная собственность // Вестник Мос­ковского университета. Сер. 11. Право, 1994. № 6.

39. Шлеин Н. Доверительное управление // Юридическая га­зета 1997. № 23.

1. Халфина Р.О. Современный рынок: правила игры. М., 1993. [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Собрание законодательства РФ. 1995. № 18. С.78.

2 Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 25 [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994. № 1. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Ефимова Л. Доверительные (трастовые) операции коммерческих банков (Правовой статус). Хозяйство и право. 1994. № 10-11. [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Комментарий к ГК РФ (часть 2), под редакцией М.И.Брагинского,В.В. Витрянского, Е.А. Суханова –М: Фонд Правовая культура, Фирма Гардарика, 1996. [↑](#footnote-ref-5)
6. [↑](#footnote-ref-6)
7. 1 Шлеин Н. Доверительное управление. Юридическая газета 1997 г. № 23 [↑](#footnote-ref-7)
8. 1 Собрание законодательства РФ. 1996. № 6. С.27. [↑](#footnote-ref-8)
9. 2 Федеральный закон “О рынке ценных бумаг” от 22 апреля 1996. № 39-ФЗ. Собрание законодательства РФ, 1996. № 17. [↑](#footnote-ref-9)
10. 1 Маркалова Н.Г. Договор доверительного имущества в современном гражданском и банковском законодательстве. Журнал российского права. 1998. № 12. [↑](#footnote-ref-10)
11. 2 Инструкция № 63 от 2 июля 1997. “О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями РФ”, утвержденная Приказом Банка России от 02.07.97. № 02-287. Вестник Банка России, 1997. № 43. [↑](#footnote-ref-11)
12. 1 Вестник Федеральной Комиссии по рынку ценных бумаг, 1997. № 8. [↑](#footnote-ref-12)
13. 1 Комментарий к ГК РФ (часть вторая) под редакцией Козырь О.М., Маковского А.Л., Хохлова С.А. МЦФЭР, 1996. [↑](#footnote-ref-13)
14. 2 Комментарий к ГК РФ (часть вторая) под редакцией Козырь О.М., Маковского А.Л., Хохлова С.А. МЦФЭР, 1996. [↑](#footnote-ref-14)
15. 1 Комментарий часть 2 Гражданского кодекса для предпринимателей под редакцией В.Д.Карповича. М., 1996. [↑](#footnote-ref-15)
16. 2 Гражданское право. Учебник под редакцией Сергеева А.П., Толстого Ю.К. М., 1998. [↑](#footnote-ref-16)