**Тема 6  
Государство как субъект гражданского права**

Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования как субъекты гражданского права

**1. Особенности правосубъектности**

В перечень объектов гражданского правоотношения наряду с гражданами и юридическими лицами (ст. 2. 124 ГК), закон называет РФ, субъекты и муниципальные образования.

Выделяется особая категория субъектов гражданского права: государство - РФ; субъекты РФ - республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа; муниципальные образования - городские, сельские поселения, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть населения, иная населенная территория, в пределах которых осуществляется местное самоуправление (ст. 1 Закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ).

РФ, субъекты, муниципальных образования будучи публичными образованиями обладают следующими признаками:

1. организационное единство - характеризующее публичное образование как единое целое, имеющее четко определенную структуру построения, наличие органов с определенной компетенцией и подчиненных подразделений, определяется в Конституции РФ, конституциях и уставах субъектов РФ, уставах муниципальных образований и др. нормативных актах;
2. обособленное имущество проявляется в наличии права государственной собственности у РФ (федеральная собственность) и субъектов РФ (собственность субъектов РФ), а также муниципальная собственность у городских, сельских и др. муниципальных образований (ст. 214, 215 ГК);
3. ответственность по своим обязательствам (ст. 126 ГК);
4. возможность выступления РФ, субъектов РФ и муниципальных образований от собственного имени при приобретении и осуществлении имущественных и личных неимущественных прав, выступления в суде (ст. 126 ГК).

Характеризуя правосубъектность, закон устанавливает, что следует применять нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях регулирующих гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п. 2 ст. 124 ГК).

Но это не означает полную схожесть правосубъектности РФ, субъектов РФ, муниципальных образований с правосубъектностью юридических лиц.

Так нельзя эту группу субъектов гражданского права считать юридическими лицами.

РФ, субъекты, муниципальные образования составляют особую самостоятельную группу участников гражданских правоотношений.

Большинство норм, определяющих правосубъектность юридических лиц (ст. 4 ГК), не применимы к РФ, субъектам муниципальных образований. Это касается норм:

* о порядке возникновения и прекращения юридических лиц;
* о учредительных документах;
* о видах юридических лиц;
* иначе решены вопросы ответственности по обязательствам (сравнить п. 1 ст. 56 со ст. 126 ГК).

Внутренние, присущие гражданско-правовому регулированию свойство равенства участников гражданских правоотношений делает невозможным использование государством, субъектами и муниципальными образованиями властных полномочий при осуществлении своей гражданской правосубъектности. Они не могут реализовать свои властные полномочия в отношениях с другими участниками гражданских правоотношений.

Они выступают в гражданском обороте так же, как юридические лица, подчиняясь всем установленным для последних правилам.

**2. Участие РФ, субъектов и муниципальных образований в гражданских правоотношениях**

В соответствии со ст. 125 ГК участие субъектов РФ, муниципальных образований, в гражданских правоотношениях осуществляются через их органы власти. При этом не требуется специального уполномочия.

Органы государственной власти и местного самоуправления действуют от имени государства или его субъекта или муниципального образования в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

На федеральном уровне от имени государства могут выступать в суде органы государственной власти: Федеральное Собрание, Президент, Правительство, министерства и ведомства.

Чаще всего гражданско-правовые действия от имени государства совершают в пределах своей компетенции органы исполнительной власти, уполномоченные управлять государственным имуществом, финансами.

Так, министерство РФ по управлению государственным имуществом действует от имени РФ в пределах своей компетенции, определенной в Положении о нем.

Осуществляет:

передачу государственного имущества в хозяйственное ведение унитарных предприятий и в оперативное управление казенных предприятий и учреждений, а также в аренду, пользование юридическим лицам на основе заключенных с ним договоров.

Российский фонд федерального имущества в соответствии с Положением о нем заключает от имени государства договоры на продажу переданных ему министерством по управлению имуществом долей участия (акций, паев) в капитале хозяйственных обществ (товариществ), предприятий и иных объектов федеральной собственности.

До момента продажи осуществляет все полномочия РФ как собственника на общих собраниях акционеров (пайщиков); получает и перечисляет дивиденды и выручку от приватизации; выступает учредителем хозяйственных обществ (товариществ) приобретает доли участия (паи, акции) в капитале хозяйственных обществ (товариществ).

От имени субъектов РФ могут выступать законодательные собрания, областные думы, президенты, правительства, министерства и ведомства, администрации и др.

Среди органов местного самоуправления (наименования их устанавливаются в уставах муниципальных образований) выступают: в представительные органы местного самоуправления (городские, сельские, поселковые собрания народных представителей и др.), а также исполнительные органы (мэры, старосты и др.).

Органы местного самоуправления вправе передавать объекты муниципальной собственности во временное или постоянное пользование физическим и юридическим лицам, сдавать в аренду, отчуждать и совершать иные сделки с муниципальным имуществом, определять в договорах условия использования приватизированных или передаваемых в пользование объектов (ст. 29 Закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в РФ").

Согласно п. 3 ст. 125 ГК от имени государства, его субъектов и муниципальных образований по их специальному поручению в гражданских правоотношениях могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

Случай и порядок таких выступлений должны предусматриваться федеральными законами, указами Президента, постановлениями Правительства, нормативными актами РФ и муниципальных образований, т.е. должны опираться на нормативный акт, допускающий такую возможность и доверенность соответствующего субъекта.

Сфера участия государства, субъектов, муниципального образования определяется специальной правоспособностью (т.е. имеет гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законом).

Среди гражданско-правовых отношений - выделяются отношения собственности.

РФ принадлежит та часть государственной собственности, которую закон именует федеральной собственностью. Имущество, принадлежащее на праве государственной собственности субъектам, составляет собственность субъектов РФ. Отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности муниципальной осуществляется в порядке, установленном законом (ст. 214 ГК). Имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованием, является муниципальной собственностью.

РФ, субъекты, муниципальные образования являются участниками обязательственных отношений.

От имени РФ действует Федеральное казначейство совместно с Центральным банком при размещении на возвратной и платной основе централизованных финансовых ресурсов, находящихся в ведении Правительства, а также Минфина, когда выпускает государственные займы.

Государство гарантирует сохранность денежных средств, внесенных гражданами в виде вкладов в Сбербанк РФ.

Выпускать муниципальные займы и лотереи, получать и выдавать кредиты вправе органы местного самоуправления (ст. 42 Закона "Об общих началах местного самоуправления в РФ).

Федеральные органы и органы исполнительной власти субъектов РФ могут выступать государственными заказчиками в договорных связях по поставкам сырья, продукции и товаров для государственных нужд.

Органы местного самоуправления вправе выступать заказчиками на выполнение работ по благоустройству территорий, коммунальному обслуживанию населения, строительству и ремонту объектов социальной инфраструктуры, производству продукции и оказанию услуг для населения.

Возможно участие и в иных договорных правоотношениях при условии, что они не выходят за рамки правоспособности и соблюдается принцип равенства с другими участниками гражданского оборота.

Среди случаев участия в гражданских правоотношениях РФ, субъектов, муниципальных образований следует назвать:

* возмещение ими вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) государственных органов, органов местного самоуправления или их должностных лиц (ст. 53 Конституция РФ, 16 ГК);
* возмещение государственного вреда, причиненного гражданами незаконным осуждением и другими действиями, предусмотренными ст. 1070 ГК;
* взыскание в доход государства имущества по некоторым недействительным сделкам (ст. 169, 179 ГК).

РФ, субъекты, муниципальные образования могут быть наследниками по завещанию, а РФ при определенных условиях и наследником по закону (ст. 534, 552 ГК 1964 г.).

РФ, субъекты, муниципальные образования становятся участниками внешнеэкономических гражданских отношений лишь в случаях заключения сделок от их имени в порядке, предусмотренном ст. 125, т.е. заключения их органами государственной власти, органами местного самоуправления, действующими в рамках их компетенции, либо государственными и муниципальными органами, юридическими лицами и гражданами на основании специального поручения РФ, ее субъектов или муниципальных образований.

При этом в соответствии с Законом "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" от 13 октября 1995 г. РФ, субъекты, муниципальные образования осуществляют внешнеторговую деятельность непосредственно только в случаях, установленных федеральными законами, законами и иными нормативными актами субъектов РФ (ст. 11 Закона).

От имени государства совершают и исполняют внешнеэкономические сделки торговые представительства РФ за границей, также другие органы исполнительной власти. Так, получение иностранных кредитов РФ осуществляется Правительством РФ на основе международных договоров, гражданско-правовых договоров и гарантий от имени РФ или правительства РФ.

**3. Ответственность РФ, субъектов РФ и муниципальных образований по обязательствам**

Закон устанавливает, что РФ, субъекты, муниципальные образования несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам.

Подчеркивается, что они не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам созданных ими юридических лиц (ст. 126 ГК). Исключение предусмотрено в п. 6 ст. 126 ГК, когда это правило не распространяется на случаи, когда РФ приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта РФ, муниципального образования или юридического лица, либо когда указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам РФ.

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 56 ГК на РФ, субъекты, муниципальные образования как на учредителей унитарных предприятий и собственников их имущества может быть возложена ответственность по обязательствам этих предприятий, если их несостоятельность (банкротство) вызвано исполнением обязательных для них указаний учредителей, собственников их имущества.

Точно так же на собственников имущества создаваемых или учреждений возлагается субсидированная ответственность по обязательствам учреждений при недостатке находящихся в рассмотрении последних денежных средств (п. 2 ст. 120 ГК).

РФ несет субсидированную ответственность по обязательствам казенного предприятия в случае недостаточности его имущества (п. 5 ст. 115 ГК).

РФ, субъекты, муниципальные образования в определенных случаях выступают как субъекты внедоговорной ответственности (см. ст. 16 ГК, 1070 ГК).

РФ, субъекты, муниципальные образования отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имущества, кроме имущества:

* o которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;
* o которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности (ст. 126 ГК).

Имеются особенности в обращении взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. Оно допускается лишь в случаях, предусмотренных законом.

Согласно ст. 127 ГК особенность ответственности РФ, субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством с участием иностранных юридических лиц, граждан и государства, заключается в том, что она определяется законом об иммунитете государства и его собственности. (Пока закон не принят.)

**Тема 7  
Объекты гражданских прав**

**1. Понятие объектов гражданских прав**

Объекты гражданских правоотношений - это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектов гражданского права.

Названные объекты нередко именуются объектами гражданских прав, как это делает ГК РФ.

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности и нематериальные блага (ст. 128 ГК).

**2. Вещи как объекты гражданских правоотношений**

Вещи - это материальные объекты, по поводу которых возникают гражданские правоотношения. Они являются объектами вещных и предметами обязательственных отношений.

Важнейшая характеристика вещей - их оборотоспособность. По степени свободы участия в гражданском обороте вещи делятся на:

* вещи изъятые из оборота;
* вещи, оборотоспособность которых ограничена;
* вещи, которые обращаются свободно.

Казалось бы, что в условиях рыночной экономики подавляющее большинство объектов должно обращаться без каких-либо ограничений, но ограничения необходимы в интересах общественной безопасности, здоровья населения и другим основаниям. Для полного изъятия из оборота необходимо прямое указание закона (например, стратегическое вооружение).

Вещи, ограниченные в обороте, могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо допускаются к обороту только по специальному разрешению, в порядке, установленном законом.

Примером служит огнестрельное оружие, которое может находиться у определенной категории лиц и при наличии официального разрешения. Права на совершение операций с наличной иностранной валютой может принадлежать только банкам и иным кредитным учреждения при наличие лицензии. Правовое положение земли таково в настоящее время, что она также отнесена к объектам, оборотоспсобность которых ограничена.

Правовой режим вещи - порядок пользования, способы и пределы распоряжения и иные правомерные действия людей в отношении вещи, определяемые правовыми нормами.

Кроме вещей в гражданском праве выделяется еще и понятие имущества. Понятие имущества шире, чем понятие вещи, и включает не только вещи в узком значении этого слова, но также деньги, ценные бумаги и имущественные права (например, право получения объявленного дивиденда по принадлежащему ему акциям или право требовать возврата данных взаймы другому лицу денег), принадлежащие тому или иному субъекту и составляющие актив его имущества (иногда называемый наличным имуществом). В некоторых случаях в понятие включается и долги (обязанности), составляющие пассив этого имущества, т.е. под имуществом понимается актив плюс пассив (п. 2 ст. 63 ГК).

Следует иметь в виду, что бухгалтерское понятие актива и пассива не совпадают полностью с гражданско-правовым. Так, в пассив, в бухгалтерском смысле, включаются заемные средства, которые с позиций гражданского права становятся объектом собственности заемщика (п. 1 ст. 807 ГК), т.е. его активом, и в этом качестве может стать объектом взыскания его кредиторов (а в пассив имущества включается долг перед домовладельцем, т.е. обязанность возврата денег).

Состав и стоимость (объем), принадлежащие субъекту гражданского права, имущества важны прежде всего потому, что его активами (наличным имуществом) прямо или косвенно определяются пределы возможной ответственности субъекта по долгам перед другими участниками гражданских правоотношений, а тем самым и реальные возможности его участия в гражданском (имущественном) обороте.

Классификация вещей в гражданском праве производится по различным основаниям и имеет теоретическое и практическое значение.

1. (ст. 130 ГК)

* а) движимые
* б) недвижимые

Для разграничения используют 2 критерия:

* а) материальный - степень связи вещей с землей (земельные участки, обособленные водные объекты, участки недр, леса, здания, сооружения);
* б) юридические - отнесение законом вещей к разряду недвижимости (предприятия (ст. 132 ГК), воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты)

Правовой режим недвижимого имущества, в отличие от других вещей, требует всегда государственной регистрации сделок с ним и оформление права на них (ст. 131 ГК).

Все остальные объекты, не подпадающие под признаки материального критерия и не отнесенные к категориям недвижимости, являются движимым имуществом. Совершение сделок с ним не требует в большинстве случаев, указанных выше формальностей, но в случаях, указанных в законе, может быть предусмотрена регистрация прав на движимое имущество и регистрация сделок с ним (п. 2 ст. 130, п. 2 ст. 164 ГК).

2. а) индивидуально-определенные, (единственные в своем роде - автомобиль определенной марки с конкретным номером)

б) родовое (характеризуются общими признаками для всех вещей данного рода: вес, число, мера - 2 пакета кефира, 1 квадратный метр бумаги)

Правовое значение данной классификации заключается в следующем:

* а) предметом ряда договоров (подряд, бытовой подряд, аренда) может быть только индивидуально-определенные вещи;
* б) последствия гибели той или иной вещи различны для должника. При гибели индивидуально-определенной вещи исполнение обязательств в натуре становится невозможными, а при гибели вещи, определенной родовыми признаками, в ряде случаев не освобождает должника от исполнения в натуре ("род не гибнет").

3.

* а) потребляемые (в результате однократного использования полностью теряют свою натуральную форму: продукты питания, топливо)
* б) непотребляемые (могут использоваться в течение длительного времени без существенного видоизменения, например, автомобиль).

Предметом некоторых договоров (и аренды) может быть только неупотребляемые вещи, поскольку возвращена должна быть та же самая вещь.

4.

* а) делимые (раздел возможен);
* б) неделимые (раздел в натуре невозможен без изменения и хозяйственные назначения (ст. 133 ГК).

Так, если квартира будет признана делимым объектом, то может быть произведен ее натуральный раздел с закреплением за собственником конкретных жилых помещений, только если возможно такое и переоборудование, что каждый из собственников получит обособленное не только жилье, но и подсобные помещения.

5.

* (ст. 134 ГК РФ) а) сложные (состоящие из разнородных предметов, составляющих единое целое, используемое по назначению, например, библиотека, гарнитур, предприятие)
* б) простые вещи (кирпичи).

Сделки, заключенные по поводу сложной вещи при отсутствии специальных оговорок, распространяются на все ее части. Юридическое значение выделения сложных вещей состоит в том, что они являются предметом оборота, как целое. С этой точки зрения предприятие как имущественный комплекс можно рассматривать как разновидность сложной вещи, отличающийся тем, что в ее состав входят не только вещи, но и права, и обязанности.

6.

* а) главная вещь;
* б) принадлежность (предназначена для обслуживания главной вещи, насос от велосипеда, ключи от замка).

Принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное (ст. 135 ГК).

7. Плоды, продукция, доходы.

В соответствии со ст. 136 ГК речь идет о различных видах поступлений (приращиваний), получаемых в результате использования имущества (основной вещи).

Плоды - это результат органического, естественного развития вещи. Это, например, урожай, приплод скота или птицы.

Продукция - техническое, искусственное приращивание имущества, полученное в результате его производительного использования. Например, это готовая продукция какого-либо завода.

Доходы - экономическое приращивание имущества, прежде всего в виде денег (доходы от акций или по вклада, кредиты по пользованию чужими денежными средствами). Доходы могут иметь и натуральный характер. Например, арендная плата в соответствии с п. 2 ст. 614 ГК может устанавливаться в виде части готовой продукции, полученной в результате использования арендованного имущества.

Во многих случаях закон особо регулирует режим плодов, продукции, доходов, предусматривая для них специальные правила (например, при регламентации отношений общей собственности, в договоре залога и др.).

По общему правилу все поступления, полученные в результате использования вещи, включающие плоды, доходы, продукцию, принадлежат лицу, использующему вещь на законном основании (в частности, арендатору), если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 136 ГК).

В некоторых случаях такой порядок прямо установлен законом (доходы от доверительного управления чужим имуществом подлежат передаче выгодоприобретению, за исключением той части, за счет которой выплачивается вознаграждение управляющему).

8. Одушевленные и неодушевленные вещи.

Объектом имущественного оборота во многих случаях становятся животные (домашние, а возможны и сделки по поводу диких, например, приобретение их для зоопарка).

На такие отношения распространяются общие правила об вещах, из которых законом или иными правовыми актами могут быть сделаны исключения (ст. 137 ГК).

Последние, в частности, касаются запрета жестокого, негуманного обращения с животными со стороны их владельцев (п. 2 ст. 137, п. 2 ст. 231, ст. 241 ГК).

9. Деньги.

Гражданское законодательство относит деньги к движимым вещам (ст. 128, п. 2 ст. 130 ГК), наделенных родовыми признаками (хотя возможна и их индивидуализация), а также потребляемых. Речь идет о денежных знаках (купюрах) и монетах, т.е. о наличных деньгах. В России в соответствии с п. 1 ст. 75 Конституции наличные деньги выпускаются (эмитируются) только Центральным Банком (Банком России) в виде бумажных банкнот (банковских билетов) и металлических монет Банка России.

Денежный единицей является рубль. Это означает, что на территории России принятие рубля обязательно для всех участников гражданского оборота (ст. 140 ГК). Использование иностранной валюты для производства расчетов возможно только в случаях, предусмотренных законодательством о валютном регулировании.

Главная функция денег - это всеобщий эквивалент, используемый в качестве универсального средства оплаты.

Вместе с тем, деньги могут выступать в качестве особого товара - самостоятельного предмета некоторых сделок, например, займа и кредита (ибо последний представляет собой, по сути, торговлю деньгами). Наличные деньги не могут быть истребованы от их добросовестного приобретения (п. 3 ст. 302 ГК), в том числе при условии их индивидуализации.

В развитом имущественном обороте большинство расчетов осуществляется в безналичном порядке, с использованием денежных средств, числящихся на банковских счетах и во вкладах (депозитах).

Безналичные деньги также используются в качестве средства платежа и в качестве особого товара. Они сравнительно легко переводятся в наличность, обладая "высокой степенью ликвидности". Поэтому, в экономическом смысле, под деньгами понимается не только наличность, но и средства, числящиеся на банковских счетах и в дивидендах.

Однако по своей юридической (гражданско-правовой) природе безналичные деньги не являются вещами, а правами требования. Для их обозначения используют термин - денежные средства. Они не могут считаться законными, т.е. общеобязательным платежным средством. В России в ряде случаев ограничена возможность их перевода в наличную форму, а само использование допускается с соблюдением установленной законом очередности платежей (ст. 855 ГК).

Общегражданское законодательство использует термины как "деньги", так и "валюта". Ст. 140 ГК позволяет считать, что это - синонимы.

Специальное законодательство, в частности Закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", определяет валюту, т.е. деньги РФ таким образом, что это понятие охватывает:

* а) рубли в виде банковских билетов (банкнот);
* б) средства на банковских счетах в банках РФ;
* в) средства на счетах в банках вне РФ, находящиеся там в соответствии с действующим законодательством.

Наряду с валютой РФ, к деньгам как к объекту гражданского права можно отнести также иностранную валюту. Она может быть представлена: а) денежными знаками в виде банкнот, казначейских билетов или монет, б) средствами на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах (последние именуются, в частности, в ст. 317 условными денежными единицами).

Правовой режим денег как объектов гражданского права имеет 2 аспекта: существует принципиальная разница между правовым режимом валюты России и иностранной валюты.

Валюта России - рубль, является законным платежным средством, обязательным к приему по его нарицательной стоимости на всей территории России.

Это не касается иностранной валюты, по возможности и условия ее использования в качестве средства платежа, а также условия и порядок лицензирования такой деятельности определяются специальным законодательством о валютном регулировании и валютном контроле. Лишь в разрешительном порядке открываются счета российскими предприятиями для открытия счетов через иностранные банки: в этих случаях необходимо получить согласие Центробанка России.

10. Ценные бумаги (ст. 142-149 ГК РФ и Закон "О рынке ценных бумаг")

В развитой экономике объектом товарного(имущественного) оборота становится не только вещи, но и имущественные права, в том числе выраженные в специальных документах - ценных бумагах. Они используются для кредитования и платежа, мобилизации свободных денежных средств, участие граждан в предпринимательской деятельности.

Согласно п. 1 ст. 142 ГК "ценной бумагой является документ, удостоверенный с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественного права, осуществления и передача которых возможна только при его предъявлении".

Только тот, кто имеет право на бумагу, может осуществлять право, вытекающее из бумаги.

Ценная бумага как документ относится к категории движимых вещей (п. 2 ст. 142 и п. 2 ст. 130 ГК).

При этом выраженное в ней право может касаться как движимости, так и недвижимости (например, в закладной, оформляющей право на заложенную недвижимость).

Для признания документа ценной бумагой он должен отвечать особым признакам (свойствам), вытекающим из требований закона.

1. литеральность, т.е. письменная форма, под которой понимается возможность требовать исполнения только того, что прямо обозначено в ценной бумаге. Отсюда установление и соблюдение строго формальных реквизитов, при отсутствии хотя бы одного из которых документ теряет свойства ценной бумаги и становится недействительным. Ценная бумага - строго формальный документ (п. 2 ст. 144 ГК). Это общее правило, из которого есть исключения. Так, в п. 2 "Положения о простом и переводном векселе" говорится, что отсутствие в переводном векселе какого-либо из реквизитов, перечисленных в п. 1 указанного Положения, лишает вексель вексельной силы, но не влечет за собой его неплатежность. В этом случае он рассматривается как простая долговая расписка, а не вексель. Соотношение этой нормы и права, установленных ГК, рассматривается как соотношение национального (внутреннего) законодательства РФ и международного договора, поскольку Россия является участницей Женевской вексельной конвенции. В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 7 ГК применяются правила международного договора.
2. Легитимация законного держателя, т.е. способ обозначения такого субъекта, форма (степень) его определенности различная - в именных, ордерных и предъявительских ценных бумагах.
3. Презентация, т.е. предъявление обязанному лицу, ибо это гарантирует осуществление права управомочного лица и лишь предъявителю подлинника, этого документа, обязательное лицо должно представить исполнение (уплатить деньги, передать имущество). Сама ценная бумага фактически предъявляется должнику в натуре.  
   Исключение из этого правила (о презентационности ценных бумаг) связано с возможностью ее существования в бездокументальной форме.
4. Абстрактность закрепленного обязательства, поскольку отказ от его исполнения обязанным лицом со ссылкой на отсутствие основания обязательства, чем его недействительность не допускается (п. 2 ст. 147 ГК). В целях повышения оборотоспособности и надежности ценных бумаг осуществление права, выраженного в бумаге, специально отрывается от этого каузального правоотношения, в связи с которым оно была выдана. Для некоторых видов ценных бумаг (вексель, чек) обособление обязательства, закрепленного в ценной бумаге, от правоотношения, из которого оно возникло, обязательно. Так, в векселе не может быть указано с каким каузальным правоотношением (кредитование, оплата) он выдан. Если такое указание есть в тексте векселя, он лишается вексельной силы. Вексель является классической абстрактной ценной бумагой, а выдача векселя - наиболее ярким примером абстрактной сделки. Единственным основанием платежа по векселю признается сама выдача векселя, а не отношение, в связи с которым он был выдан.
5. Публичная достоверность заключается в том, что против держателя ценных бумаг не могут быть выдвинуты возражения, основанные на отношениях с его предшественниками. Каждый держатель ценных бумаг может быть уверен, что на его право не могут повлиять пороки в праве, которые вытекают из отношений, в которых он не участвовал.

ГК не содержит исчерпывающий перечень ценных бумаг. Помимо ценных бумаг, названных в ст. 143 ГК (государственные облигации, облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, банковские сберегательные книжки на предъявителя, коносамент, акции и приватизированные ценные бумаги), к данной категории могут относиться и другие документы, обладающие признаками ценных бумаг, которые приобретают силу ценной бумаги лишь при прямом указании на это закона или подзаконного акта, принятых на основании закона (ст. 143, п. 1 ст. 144 ГК). Например, в соответствии со ст. 912 ГК к категории ценных бумаг относятся простые и двойные складские свидетельства.

Классификация ценных бумаг может проводиться по различным признакам.

По способу легитимации законного держателя они делятся на именные, ордерные и предъявительские (ст.145 ГК). По содержанию заключенных в них прав, выраженных в бумаге, они могут подразделяться на товарные, закрепляющие право на получение конкретного товара:

* коносамент (п. 2 ст. 785 ГК), варрант (п. 2 ст. 912 ГК);
* и денежные, дающие право на получение определенной суммы денег (например, облигация, вексель, чек),
* а также корпоративные, выражающие право на участие в делах компании (акции их сертификаты).

Денежные бумаги обычно фиксируют обязательственные права, товарораспределительные имеют вещно-правовое содержание, а корпоративные удостоверяют членские (корпоративные) права.

По видам элементов (лиц, осуществляющих выпуск ценных бумаг) они могут классифицироваться на государственные, выпускаемые государственными и муниципальными органами, и корпоративные, выпускаемые юридическими лицами частного права (главным образом акционерными обществами).

Закон предусматривает различные способы передачи ценных бумаг (ст. 146 ГК).

Законным держателем именной ценной бумаги является лицо, имя которого обозначено в тексте этой бумаги. Передача ее осуществляется с помощью уступки права требования (цессии). Цессия представляет собой договор между первоначальным кредиторам и новым, которому передается бумага. Первоначальный кредитор отвечает за недействительность заключенного в ценной бумаге права, но не отвечает за неисполнение заключительного в ценной бумаге требования должника.

Некоторые виды именных ценных бумаг, например, именная сберегательная книжка, не подлежит передаче в порядке частного правопреемства, а только в случае общего правопреемства (при наследовании).

Законным держателем ордерной ценной бумагой является лицо, на котором заканчивается непрерывный ряд передаточных надписей - индоссаментов.

Передача ордерной ценной бумаги осуществляется с помощью совершения на ней передаточной надписи - индоссамента (от итал. in dosso - на спине, на обороте). Классическим примером такой бумаги является переводной вексель (тратта). При совершении индоссамента в тексте ценной бумаги отражается воля только лица, передающего бумагу (индоссанта). Индоссант отвечает не только за действительность переданного требования, но и за его осуществление должником. Так лица, индоссировавшие переводной вексель, несут солидарную ответственность перед векселедержателем за платеж по нему. Однако индоссант вправе ограничить свою ответственность, сделав при передаче ценной бумаги оговорку "без оборота на меня" или "не приказу".

Индоссанты могут быть ордерными, содержащими прямое указание лица, которому или приказу (ордеру), которого должно производиться исполнение по бумаге, а также бланковым, без указания лица, которому. В этом случае владелец бумаги может затем вписать указание на управомочное лицо, либо совершить новый индоссамент, либо просто передать (вручить) ордерную бумагу новому владельцу, который, в свою очередь, вправе поступить с ней аналогичным образом. Это резко повышает оборотоспособность такой бумаги, сближая ее с предъявительными бумагами (абз. 2 п. 3 ст. 146 ГК). Особой разновидностью ордера перепоручительный индоссамент, который не меняет управомоченное по бумагам лицо, а лишь содержит поручения иному лицу осуществить предусмотренные бумагой права (абз. 3 п. 3 ст. 146 ГК). Он оформляется словами "как доверенному" или аналогичной формулировкой.

Передача ордерных и именных ценных бумаг, выпущенных в бездокументарной форме, осуществляется с рядом особенностей. Так п. 2 ст. 149 ГК закреплено, что операции с бездокументарными бумагами могут осуществляться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав. Это же лицо осуществляет и фиксацию передачи прав. Это связано с тем, что сама бумага как материальный объект не существует. На руках у законного держателя находится лишь документы, удостоверяющие принадлежность ему права, которые сами ценными бумагами не являются. Поэтому и передача прав на бумаги, существующих лишь в виде записи в реестре, может осуществляться только в виде соответствующей записи в этом реестре.

Законным держателем предъявительной ценной бумаги является лицо, которое осуществляет ее предъявление. Она передается с помощью простого вручения. Вследствие этих качеств предъявительские ценные бумаги обладают наибольшей оборотспособностью и являются наиболее пригодными для котирования на фондовой бирже.

Владельцы предъявительских или ордерных ценных бумаг защищены в особом порядке(ст. 148 ГК).

Речь идет о так называемом "вызывном производстве", в ходе которого владелец утраченного документа должен обратится в суд с просьбой (заявлением) о признании утраченного документа недействительным и тем самым восстановить свои права по такому документу. Суд публикует объявление о вызове фактического владельца бумаги, которой представляется возможность доказать свои права на имеющийся у него документ. При этом фактический владелец тоже должен написать соответствующее заявление в суд и предоставить туда же подлинник документа.

В случае удовлетворения просьбы заявителя, суд своим решением признает утраченный документ.

Сохраняет возможность предъявления к такому заявителю требования о возврате неосновательно полученного тем обогащения.

Таким образом, охраняются все добросовестные участники оборота.

В настоящее время вызванное производство регулируется гл. 33 ГПК, а распространяется лишь на предъявительские ценные бумаги. Однако ст. 148 расширила сферу его действия "на ордерные ценные бумаги".

**3. Отдельные виды ценных бумаг**

Рассмотрим некоторые виды ценных бумаг.

Акция - ценная бумага, удостоверяющая право акционера на участие в управлении акционерным обществом (за исключением привилегированных акций), на получение части прибыли общества (дивиденда) и соответствующей части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Правом выпускать акции обладают только акционерные общества. Акции могут эмитироваться (выпускаться) как в документарной, так и бездокументарной форме. Закон "Об акционерных обществах" разрешает выпуск только именных акций.

Наряду с простыми, существуют привилегированные акции, которые не дают их владельцу права на участие в управлении обществом, однако предоставляют возможность преимущественного перед другими акционерами получения фиксированного дивиденда и части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Облигация - ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ее срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента, а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимости либо иные имущественные права (ст. 816 ГК).

Облигации могут быть:

* именными или предъявительными;
* государственными или негосударственными;
* краткосрочными или долгосрочными.

Вексель - удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедержателя либо иного указанного в качестве плательщика лица выплатить векселедержателю по наступлению определенного срока обусловленную сумму денег.

Виды векселей:

* простой вексель, удостоверяющий обязательства самого векселедержателя;
* переводной вексель (тратта), по которому плательщиком выступает не векселедержатель, а третье лицо. Обязательство третьего лица возникает с момента совершения акцепта векселя (отметки на векселе о согласии уплатить, подписанным этим лицом).

Обращение векселей, а также предъявляемые к ним требования в основном регулируются Положением о приводном и простом векселе, утвержденным Постановлением Президиума Верховного Совета РСФСР от 24 июня 1991 г.

Вексель - строго формальный документ, и отсутствие хотя бы одного обязательного реквизита, указанного в п. 1 Положения, влечет недействительность векселя (п. 2 ст. 144 ГК).

Вексель может быть;

* именным;
* предъявительским;
* ордерным.

Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или частично посредством вексельного поручительства (аваля).

Чек (ст. 877 ГК) - ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. Сфера применения - расчетные отношения.

Является строго формальным документом, образец чека утверждается Центральным банком РФ.

Чек должен содержать обязательные реквизиты:

* наименование "чек", включенное в текст документа (чековая метка);
* поручение плательщику выплатить определенную денежную сумму;
* наименование плательщика и номер его счета;
* указание валютного платежа;
* указание даты и места составления чека;
* подпись чекодателя. Отсутствие любого из перечисленных реквизитов лишает документ силы чека.

Плательщиком по чеку, в отличие от векселя, может быть только банк, в котором чекодатель имеет средства, которыми он может распоряжаться посредством выставления чеков (ст. 877 ГК).

Чек подлежит оплате банком, если он предъявлен в установленный законом срок и выставлен в соответствии с чековым договором. Факт отказа плательщика от оплаты чека удостоверяется или протестом чека в неоплате, совершаемым нотариальными органами, отметкой банка - плательщика об отказе от оплаты чека или отметкой о неоплате инкассирующего банка.

Действующее законодательство предусматривает существование:

* ордерных (переводных);
* именных;
* предъявительских чеков.

Ордерный чек передается при помощи индоссамента. Именной чек вообще не подлежит передаче.

Коносамент - товарораспределительный документ, оформляющий договор морской перевозки груза и удостоверяющий право его держателя получить у морского перевозчика, указанный в коносаменте груз и распоряжаются им. Ст. 124 Кодекса торгового мореплавания определяет перечень сведений, которые должны содержаться в коносаменте.

Существуют и другие виды ценных бумаг: депозитные и сберегательные сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя и другие.

**4. Работы, услуги, информация и результаты интеллектуальной деятельности**

Объектами обязательственных правоотношений являются сами действия обязанного лица, которые могут выражаться в совершении им работы или оказания услуги.

Совершенная работа в виде случаев имеет своей целью создание какого-либо овеществленного результата, который является предметом обязательственного правоотношения. Например, работа подрядчика по изготовлению мебели приводит к созданию индивидуально-определенной вещи - мебельного гарнитура, которая и является предметом договора подряда.

Однако не все действия субъектов приводят к материальному результату. Например, при оказании медицинских, туристических услуг не приводит к появлению каких-либо предметов. В этом случае интерес клиента заключается в самом получении соответствующей услуги, которая и является объектом данного правоотношения (см. ст. 39 ГК).

Результаты интеллектуального творчества (произведения литературы, искусства, науки, получение модели, промышленные образцы и др.) обладают правовым своеобразием.

С одной стороны, деятельность по их созданию может осуществляется в рамках обязательственных правоотношений (например, авторского договора). С другой стороны, после их создания у авторов возникают абсолютные права, использование которых возможно только с согласия правообладателей. В связи с этим объекты интеллектуального творчества называют объектами интеллектуальной собственности (ст. 148 ГК).

Кодекс впервые ввел информацию в круг объектов гражданских прав (ст. 139).

Информация - это совокупность определенных сведений и данных об окружающем мире.

В таком смысле она вряд ли может быть объектом правового регулирования.

Кодекс регламентирует лишь ту информацию, которой обладает действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу неизвестности ее 3-им лицам и отсутствия свободного доступа к ней на законных основаниях, и владелец которой принимает меры к сохранению ее конфиденциальности.

**5. Нематериальные блага и их защита**

Нематериальные блага, разновидность объектов, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Ст. 150 ГК дает примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ подразделяя их на:

* нематериальные блага, приобретенные гражданскими и юридическими лицами в силу рождения (создания);
* нематериальные блага приобретаемые ими в силу закона.

К первым относятся жизнь, здоровье, достоинство личности, личную неприкосновенность частной жизни, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, личная и семейная тайна, деловая репутация.

Ко вторым - право свободного передвижения, право выбора места пребывания и жительства, право на имя, иные личные неимущественные права.

Для обоих слагаемых нематериальных благ характерны 2 признака:

* отсутствие материально-экономического (имущественного) содержания;
* неразрывная связь с личностью носителя, определяющая неотчуждаемость и непередаваемость этого блага.

Нематериальные блага существуют без ограничения срока их действия.

Особенность осуществления неимущественных прав состоит в том, что законом определяются не пределы реализации нематериальных благ, а устанавливаются границы вторжения посторонних в личную сферу, и в случае нарушения применяются принудительные меры к их восстановлению.

Короче говоря, гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространившиеся сведения не будут доказаны, что они соответствуют действительности (ст.152 ГК).

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести, достоинства гражданина и после его смерти.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина распространяемы в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тексте средствах массовой информации (СМИ). Если указанные сведения содержатся в документе, исходящим от официального (например, трудовая книжка), такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях, устанавливается судом.

Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же СМИ.

Если решение суда не выполнимо, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством, в доход РФ. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространяемые сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе (п. 5 ст. 152 ГК), наряду с опровержением таких сведений, требовать возмещение убытков и морального вреда (ст. 151 ГК), причиненных их распространением. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения распространяемы, вправе обратиться в суд с заявлением о признании этих сведений, не соответствующих действительности.

Следует сказать, что указанные правила о защите деловой репутации гражданина применяются так же и к защите деловой репутации юридического лица.

**Тема 8  
Сделки**

**1. Понятия сделки**

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК).

Сделка относится к категории юридических фактов, которые выступают наиболее распространенными основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей.

По своему названию она представляет собой средство вступления в правоотношения, их изменения или прекращения.

Указанием на то, что сделка - действие, закон подчеркивает волевой аспект ее характера.

Поэтому когда о сделках говорят, что они являются волевыми актами, то имеют в виду, что сделка есть выражение воли лица (физического или юридического), направленная на те или иные юридические последствия. Последствия сделки могут выражаться в возникновении правоотношения, его изменении или прекращении.

Волевое содержание сделки позволяет ограничить действия, направленные на правовые последствия, от действий, не преследующих цели породить юридический результат (например, принятие приглашения к участию в хоровой студии, хотя и выступает волевым актом, но не образует гражданско-правовой сделки, т.к. не содержит намерения вызвать юридические последствия).

Волевая направленность сделки на достижение определенных последствий отличает ее от иного явления, события, наступление или ненаступление которого не зависит от воли субъектов права, а также от юридического поступка. Примером последнего служит находка или обнаружение клада, а отличие поступка от сделки также проявляется в том, что его последствия наступают не в зависимости от воли лица, а в силу закона (ст. 227, ст. 233 ГК).

Будучи выражением воли, сделка не может быть совершена тем, кто не обладает волей или не способен к ее свободному изъявлению. Следовательно, лица недееспособные не могут совершать сделок, последствия которых признавались бы законом. От имени недееспособных (например, несовершеннолетних граждан) сделки совершаются иными лицами (родителями, опекунами). Точно так же не порождает последствий сделка, совершенная лицами, воля которых искажена, воздействием на него угрозой, насилием или обманом.

Воля лица, совершающего сделку, должна быть выражена в ней с необходимой полнотой и ясностью. Воля, выраженная в степени достаточной для указания на последствия, что лицо желает породить совершенной сделкой, именуется волеизъявлением.

Волеизъявление - необходимое условие сделки, но само по себе оно ей не тождественно.

В законе предусмотрены случаи, когда для возникновения сделки требуется еще и совершения действия по передаче денег или вещей. Примером такого случая служит договор займа, последствия которого наступают после перехода денег или определенных родовыми признаками вещей от заимодавца к заемщику.

Способы выражения внутренней воли участников сделки могут быть различными. Чаще всего такое выражение производится устно или письменно, но известны и способы проявления воли в различных действиях и даже посредством молчания (ст. 158 ГК).

Заключение:

Сущность сделки составляет воля и волеизъявление сторон.

Воля - способность к выбору деятельности и внутренними усилиям, необходимыми для ее осуществления. Волевое поведение включает принятые решения и его реализацию. Юридические последствия сделки связываются с волеизъявлением, что может быть подвергнуто правовой оценке.

Целью сделки является приобретение права собственности, права пользования какой-либо вещью и т.д.

Цель сделки всегда носит правовой характер. Каждому виду сделок присуща своя, определенная правовая цель, которая оказывается основанием сделки (кауза). Основание должно быть законным и осуществимым. Осуществление цели сделки должно совпадать с ее правовым результатом.

Сделки являются основной правовой формой гражданского оборота. Без сделок невозможно осуществление предпринимательской деятельности, внешнеторгового оборота.

В законодательных актах предусмотрены самые различные виды сделок, вместе с тем могут порождать гражданские права и обязанности и сделки, не предусмотренные в законодательстве, но не противоречащие ему (ст. 8 ГК).

Для порождения гражданских прав и обязанностей необходимо соблюдение условий действительности сделок:

1. Способность субъектов участвовать в сделках. (Дееспособность для физических лиц. Правосубъектность юридических лиц должна подтверждаться обязательной государственной регистрацией юридического лица.)  
   При нарушении данного условия сделка признается недействительной, стороны возвращаются в первоначальное положение (ст. 171, 172 ГК).
2. Законность - содержание сделки должно соответствовать требованиям закона. Если сделка нарушает предписание закона либо иного нормативного акта, она является недействительной с приведением сторон в первоначальное положение (ст. 168 ГК).  
   Однако, если сделка совершена с целью противной основам правопорядка и нравственности, то при наличии умысла у обеих сторон все полученное ими по сделке взыскивается в доход государства (скупка краденного).  
   Если умысел только у одной стороны, а другая действовала невинно, либо неосторожно, все возвращается в первоначальное положение (получает переданное назад) ст. 169 ГК.
3. Содействие воли и волеизъявления.  
   Воля закона выражает желание совершить сделку, создать юридические последствия, а также соответствовать внешнему выражению - волеизъявлению. Если этого нет, сделка недействительна. Несовпадение воли и волеизъявления может быть установлено только судом.
4. Форма сделки должна соответствовать требованию закона либо соглашениям сторон, которые могут усложнить, но не упростить форму, установленную законом для сделок такого вида.

**2. Классификация сделок**

По различным признакам сделки можно подразделить на несколько видов.

В зависимости от распределения между сторонами прав и обязанностей сделки делятся на:

* односторонние;
* двусторонние;
* многосторонние (ст. 154 ГК).

Односторонней называют такую сделку, для возникновения которой достаточно волеизъявления 1-го лица.

Выражая волю лишь 1-го лица, односторонняя сделка не может обязывать иных лиц. Но она может создавать для них обязанности, если это устанавливается законом или соглашениями с этими лицами (ст. 155 ГК). Так, отказ сторон от исполнения договора, если он предусмотрен соглашением, выступает односторонней сделкой (ст. 450 ГК), но его последствия распространяются на всех участников данного договора именно по причине, принятой ими оговорки о допустимости такого отказа.

Таким образом, односторонняя сделка может создавать у других лиц лишь права, причем эти лица могут и отказаться от приобретения таких прав. Так, выдача доверенности выступает односторонней сделкой, согласия представителя на выдачу не требуется (ст. 185 ГК РФ). Однако действие ее начинается лишь при согласии представителя (поверенного) на осуществление выраженных в ней полномочий.

К числу односторонних сделок относится также завещание, отказ от наследства и др.

Односторонние сделки создают для одной стороны только права, а для другой - обязанности.

Двусторонняя сделка имеет место при выражении согласованного волеизъявления 2-х сторон (п. 3 ст. 154 ГК).

Такого рода сделки выступают результатом 2-х сторон и называются договорами.

Соотношение понятий "сделка" и "договор" выражается тезисом: всякий договор есть сделка, но не всякая сделка есть договор.

Многосторонние сделки всегда являются договорами; их отличие от двусторонних сводится лишь к необходимости достигать согласования волеизъявления не двух, а более лиц.

Не следует путать двустороннюю сделку со множественностью лиц с многосторонней сделкой. Если в 2-сторонней сделке со множественностью лиц несколько субъектов на одной стороне и выражают единую волю, продиктованную взаимным интересом, то в многосторонней сделке ее участник является самостоятельной стороной и выражает индивидуальную волю, преследуя индивидуальный интерес.

В зависимости от соответствия обязательств одной стороны совершить конкретные действия встречной обязанности другой стороны по предоставлении материального или иного блага, сделки делятся на возмездные и безвозмездные.

Различают сделки:

* возмездные;
* безвозмездные.

Возмездной признается сделка, по которой стороны обязуются к предоставлению друг другу встречного удовлетворения, т.е. когда в ответ на имущественное предоставление, исходящее от одной стороны, другая обязана ответить действием или предоставлением, составляющим ценность для контракта. Возмездными сделками выступают договоры купли-продажи, имущественного найма, подряда, страхования и др.

Размер платы - цена, которая определяется соглашением сторон. Если цена не установлена договором, то оплата по возмездному договору должна быть произведена по цене, обычно взимаемой за аналогичные товары, услуги при сравнительных обстоятельствах (ст. 424 ГК).

Безвозмездной считается сделка, по которой имущественному предоставлению одной стороны не отвечает обязанность другой предоставить встречную ценность. Безвозмездными по своей природе являются - договор дарения, договор хранения без оплаты.

Некоторые другие сделки могут обладать возмездным или безвозмездным характером в зависимости от усмотрения сторон, предусматривающих в своем соглашении встречное предоставление либо отклоняющих его. К числу таких сделок относят хранение. Если возмездность таких сделок не предусмотрена сторонами, они предполагаются безвозмездными, если из закона не вытекает иное.

В зависимости от момента возникновения прав и обязанностей по сделкам, они делятся на:

* консенсуальные;
* реальные;
* формальные.

Формальными называются такие сделки, для заключения которых недостаточно того, что сторонами достигнуто согласие воли, при этом требуется выразить это согласие в особой форме. При несоблюдении формы такая сделка не признается действительной и не порождает желаемых юридических последствий. Сделки обычно оформляются письменным документом, который подписывают договаривающиеся стороны. В некоторых случаях требуется удостоверение документа компетентным органом. Форма документа устанавливается преимущественно законодательством, причем императивно.

Впрочем стороны могут договорится, что сделка будет считаться действительной только тогда, когда исполнится ее определенное оформление, выбранное сторонами по своей инициативе и согласованное ими.

Реальными считаются сделки, при которых также недостаточно 1-го согласования воли, но для возникновения прав и обязанностей необходима передача вещи, имущества (например, договор хранения, дарения, займа).

Консенсуальными называются сделки, для осуществления которых достаточно согласования сторон, выраженного способом, не вызывающим сомнения (договор купли-продажи).

Как реальные, так и консенсуальные сделки по российскому законодательству могут быть формальными.

В зависимости от очевидности из самой сделки ее основания, сделки делятся на каузальные и абстрактные.

Из казуальной сделки явствует, какую правовую цель она преследует, и ее действительность зависит от законности и достижения цели.

Абстрактные сделки не зависят от своего основания, они действительны в любом случае, если соблюдена форма заключения. Абстрактной сделкой является вексель, который может быть выдан при совершении любой сделки и подлежит непременной оплате лицом, его выдавшим.

В зависимости от того, насколько при заключении сделки известны объем, уровень и соотношение встречного удостоверения, сделки делятся на коммутативные и алеаторные (рискованные или условные). При заключении коммутативных сделок объем, уровень и отношение взаимных обязательств сторон конкретно определены.

При заключении алеаторных сделок уровень, объем и отношение взаимных исполнений известны не полностью и поставлены в зависимость от определенного условия, произойдет ли которое, нельзя знать заранее. К алеаторным договорам относятся договор страхования и пожизненного содержания, договора о лотереях, азартных играх.

Условными считаются сделки, последствия которой наступают в зависимости от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит; наступление таких обстоятельств формулируется как условие сделки, т.е. как элемент ее содержания.

По характеру последствий, вызываемых наступлением этих условий, их делят на: отменительные и обладательные.

Отменительными признается условие, наступление которого прекращает права и обязанности, обусловленные сделкой.

Примером является сделка, в силу которой при получении низкого урожая (наступлении отменительного условия) зерно поставляться вообще не будет.

Отлагательными признаются условие, наступление которого приводит в возникновению прав и обязанностей, предусмотренных сделкой.

Так, условной будет сделка, согласно которой при получении высокого урожая (отлагательное условие) продавец обязуется поставить покупателю дополнительную партию зерна.

Не являются условными также сделки, правовой результат которых хотя и зависит от обстоятельств, но может и не наступить, но без наступления этого обстоятельства исполнены быть не могут. Так, не относятся к числу условных сделки по страхованию, сделки, предусматривающие выплаты по облигациям, в лотерее и т.п.

Таким образом, отлагательное условие откладывает исполнение сделки до его наступления, а отменительное прекращает исполнение по его наступлению.

Наступление условия может оказаться выгодным одной стороне и невыгодным другой. Если наступление условия содействует стороне, которой оно выгодно, условие считается ненаступившим. Если же наступлению условия противодействует сторона, то оно невыгодно, оно признается наступившим.

Существует еще много классификаций сделок по различным видам. В гражданском праве действует принцип допустимости - действительности любых сделок, не запрещенных законом, т.е. принцип свободы сделок (ст. 81 ГК).

В особую группу выделяются банковские сделки, совершение которых составляет непосредственный предмет деятельности банков (прием вкладов, расчетные операции, кредитование, учет векселей и т.д.). Банковские сделки подчинены общим нормам гражданского права, но их особенность состоит в том, что одним из участников сделки выступает банк, а предметом сделки обычно являются денежные средства.

Значительные особенности имеют внешнеэкономические сделки. Они содержат специфические условия, отражающие международную практику, и к ним применены нормы иностранного права.

Особую группу гражданско-правовых сделок образуют биржевые сделки.

Правовые особенности биржевых сделок состоят в особом порядке их совершения.

Они заключаются на бирже уполномоченными на совершение биржевых операций лицами и подлежат последующей регистрации согласно установленной на данной бирже правилам. По юридической сущности биржевые сделки - двусторонние, т.е. договора. Чаще всего купли-продажи, содержащие некоторые специфические условия, такие как сроки их исполнения.

**3. Формы сделок**

Способы выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку, называются формами сделок.

Формы приобретают значение для их действительности.

Письменная форма сделок может быть простой или нотариальной (ст. 158 ГК).

Наличие каких-либо письменных свидетельств (документов), подтверждающих волеизъявление совершивших сделку сторон, позволяет считать, что сделка совершена в письменной форме. Сам по себе письменный документ может быть оформлен произвольно, - как в виде единого документа, подписанного сторонами, так и виде совокупности их заявлений, писем, телеграмм, телефаксов и пр.

Для некоторых сделок могут быть предписаны дополнительные требования к их форме, либо совершение их на бланке определенной формы, скрепленной печатью. Такие дополнительные требования могут быть установлены законом или иными правовыми актами, или согласием сторон.

Обычно указываются также последствия несоблюдения этих требований.

Если последствия при этом не указываются, то действует правило о том, что несоблюдение простой письменной формы лишает права ссылаться в случае спора на свидетельские показания в подтверждение условий сделки или самого факта ее заключения (ст. 162 ГК).

Законодательство предусматривает специальные правила в отношении использования электронно-цифровой подписи, а также иных аналогов собственноручной подписи (п. 2 ст. 160 ГК).

Несоблюдение формы сделки влечет для нарушителей неблагоприятные последствия.

Если речь идет о сделках, требующих простой письменной формы, то таким последствием выступает утрата сторонами права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение ее содержания или факта совершения (п.1 ст. 162 ГК), а если это вытекает из соглашения или предписаний закона, то последствием становится недействительность такой сделки (п. 2 ст. 162 ГК). Для внешнеэкономических сделок несоблюдение простой письменной формы служит безусловным основанием для признания ее недействительной (п. 3 ст. 162 ГК).

Для сделок, требующих нотариальной формы, последствие несоблюдения этой формы состоит в признании сделки ничтожной (п. 1 ст. 165).

Возможны случаи, когда одна их сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального оформления, а другая уклоняется от выполнения необходимых формальностей. В таком случае суд вправе по требованию исполнившей стороны признать сделку действительной (п. 2 ст. 165 ГК).

Устная форма допускается для всех сделок, в отношении которых закон или соглашение сторон не предписывает простой письменной или нотариальной формы (п. 1 ст. 159 ГК).

Кроме того, устная форма допускается для сделок, исполнение которых происходит при их совершении (п. 2 ст. 159 ГК).

Если сделка может быть совершена устно, то она считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (п. 2 ст. 158 ГК).

Форма сделки определяется законодательством либо желанием сторон, либо могут усложнить, но не упростить форму, установленную для сделок такого вида.

Наиболее значимые сделки (продажа домовладений, завещание и др.) должны совершаться в нотариальной форме.

В простой письменной форме, согласно ст. 161 ГК, должны совершаться:

* сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
* между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случае предусмотренных законом - независимо от суммы сделки.

Обязательная письменная форма предписывается для особо сложных юридически значимых сделок:

* соглашение о неустойке (ст. 331 ГК);
* договоров залога движимого имущества (ст. 339 ГК);
* поручительства (ст. 362 ГК);
* гарантии (ст. 368 ГК);
* внешнеэкономические сделки (п. 3 ст. 162 ГК).

Письменная форма сделки согласно ст. 160 ГК - это документ, выражающий содержание сделки и подписанный лицом или лицами, совершающими сделку либо по их умолчанию.

Нотариальная форма сделки в силу п. 2 ст. 163 ГК обязательна в случаях, указанных в законе или предусмотренных соглашением сторон.

Нотариально удостоверение обязательно:

* доверенности на совершение сделок в нотариальной форме (п. 2 ст. 185 ГК), передоверия (п. 2 ст. 187 ГК);
* ипотеки недвижимости (п. 2 ст. 339 ГК);
* купли-продажи и найма жилого дома (ст. 239 и 255 ГК);
* завещания (ст. 540 ГК 1964 г.).

ГК расширил круг сделок, подлежащих государственной регистрации:

Так, согласно ст. 164 ГК сделки с землей и другой недвижимым имуществом (отчуждения, ипотека, долгосрочная аренда, принятие наследства и др.) подлежат госрегистрации органами юстиции. Этот порядок определен в общей норме в ст. 131 ГК.

Конклюдентными считаются действия лица, достаточно определенно свидетельствующие о его воле совершить определенную сделку. Примером может служить приобретение неких бытовых товаров и билетов в автоматах, отгрузка товара в ответ на полученный письменный заказ.

Молчание признается выражением воли совершить сделку в силу п. 3 ст. 158 ГК в случаях, предусмотренных законодательством или соглашения сторон. Например, при расчетах возможно правило о том, что молчание плательщика свидетельствует о его согласии произвести платеж, а неответ на претензию - согласие с ней.

Несоблюдение установленной законом формы сделки влечет для сторон неблагоприятные правовые последствия.

**4. Недействительность сделок**

Сделка, признанная недействительной, не обладает качествами юридического факта, порождающего ожидаемые субъектами последствия.

Ст. 168 определяет недействительной сделку, не соответствующую требованиям закона.

Сделка, признанная недействительной, недействительна с момента ее совершения.

Поскольку нарушения закона при совершении недействительных сделок могут быть как незначительны, так и очень велики, то такие сделки делят на: абсолютно недействительные и относительно недействительные.

Абсолютная недействительность (ничтожность) сделки означает, что характер нарушения при ее совершении позволяет признание ее недействительной при установлении самого факта такого нарушения:

* а) не соответствующие требованиям закона или иных правовых актов, если закон не предусматривает оспоримости таких сделок (ст. 168 ГК);
* б) совершенные с целью противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК);
* в) мнимые и притворные (ст. 170 ГК);
* г) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным (ст. 171 ГК);
* д) совершенные несовершеннолетним, недостигшими 14 лет (ст. 172 ГК).

Мнимой выступает сделка, совершенная для вида, единственно с целью создать у окружающих мнение, будто бы сделка действительно совершена, хотя на самом деле реальных правовых отношений между собой стороны создавать не намерены. Волеизъявление, направленное на создание юридических последствий, отсутствует, поэтому такие сделки закон объявляет ничтожными (п. 1 ст. 170).

Притворные отличаются от мнимых тем, что содержат волеизъявление, направленное на возникновение юридических последствий, однако вовсе не тех, которые указываются в самой сделке.

Притворной признается сделка, прикрывающая собой иную, стороны в действительности хотели заключить, но не пожелали показать. Поэтому прикрывающую сделку закон объявляет ничтожной, а к сторонам применяются, с учетом существа дела, последствия той сделки, которую стороны желали прикрыть (п. 2 ст. 170).

Сделки, совершенные несовершеннолетним, недостигшим 14 лет, по общему правилу ничтожны. Однако суд может их признать действительными по иску родителей малолетнего, его усыновителей или опекуна, если они совершены к его выгоде (п. 2 ст. 172).

Относительная недействительность (оспоримость) означает, что действия, совершенные в форме сделки, признаются судом или арбитражным судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по нему заинтересованных лиц.

Иначе говоря:

Оспоримые - сделки, требующие признания их таковыми судом; ничтожными - сделки, являющиеся недействительными независимо от такого признания (п. 1 ст. 166 ГК).

Значение этого различия сводится к тому, что ничтожные являются недействительными сами по себе, непосредственно в силу закона. Поэтому они не требуют иска заинтересованной стороны о признании их недействительными, иск должен быть направлен на иную цель - применение последствий, предусмотренных законом для ничтожных сделок.

К числу оспоримых закон относит:

* сделки юридического лица, выходящие за пределы его полномочий (ст. 173);
* сделки, совершенные лицами с превышением предоставленных полномочий (ст. 174);
* сделки, совершенные несовершеннолетним, в возрасте от 14 до 18 лет, исключая тех, кто подверглись эмансипации (ст. 175).
* совершенные гражданином, дееспособность которых ограничена судом (ст. 176);
* сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177);
* сделки, совершенные под влиянием заблуждения (ст. 178);
* сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечением тяжелых обстоятельств (ст. 179).

**5. Правовые последствия признания сделки недействительной**

К таким последствиям относится:

* двусторонняя реституция;
* односторонняя реституция;
* недопущение реституции;
* и иные имущественные последствия.

Сделка, признанная недействительной, может быть полностью или частично исполнена.

При двусторонней реституции согласно ст. 167 ГК стороны возвращаются в первоначальное правовое положение, т.е. каждая из сторон возвращает другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возмещает его стоимость в деньгах.

По ст. 167 Кодекса 2-няя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указаны иные имущественные последствия (в частности, это относится к сделкам, совершенным с нарушением формы), в противоречии с уставной правоспособностью, если только ни одна сторона не допустила умысла; несовершеннолетними и недееспособными; ограниченно дееспособными, не способными понимать значения своих слов и действий и руководить ими; под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Если ни одна из сторон не допустила умысла при совершении сделки, признанной недействительной, то правовым последствием этого признания является 2-няя реституция.

К стороне, проявившей недобросовестность при совершении сделки, признанной недействительной, могут быть применены конфискационные санкции. Таким образом, при односторонней реституции все исполненное по недействительной сделке получает обратно только добросовестная сторона.

Такие последствия возникают в случаях признания сделок недействительными, заключенными под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечением тяжелых обстоятельств, сделок, совершенных с целью заведомо противной интересам государства и общества, если виновата в этом только одна сторона.

В ряде случаев, как при 2-ей, так и при 1-ней реституции могут быть предусмотрены дополнительные имущественные последствия, как-то: возмещение понесенных расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества.

Если обе стороны действовали умышленно при заключении сделки, признанной недействительной, как совершенной с целью противной основам правопорядка, то правовым последствиям может стать, согласно ст. 169, недопущение реституции и обращение всего, что было передано в исполнение или должно быть передано по сделке, в доход государства.

Таким образом, требовать исполненного обратно может только сторона, действовавшая без умысла.

**6. Сроки давности по требованиям о недействительности сделок**

Нововведением ГК 1994 г. является установление сроков исковой давности по недействительным сделкам.

Ст. 181 иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение, а иск о признании оспоримой сделки и о применении последствий ее недействительности - в течение 1 года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

**Тема 9  
Сроки. Исковая давность (гл.11-12 ГК РФ)**

**1. Общие положения**

Понятие "срок" имеет двоякое значение. Так называют либо определенный период времени, либо определенный момент. В гражданском праве соответствующее понятие используется и в том, и в другом смысле.

Моменты или периоды времени , наступление которых влечет определенные правовые последствия, получили в гражданском праве наименование сроков.

Поскольку наступление (исчисление) сроков носит объективный характер, т.е. не зависит от воли субъектов гражданского права, сроки относятся к категории событий.

Например, для договора на снабжение электроэнергией, теплом или газом срок - определенный период, а для договора, заключенного пассажиром с органом транспорта - определенный момент (момент отправки).

Со сроком обычно связано возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Вместе с тем срок может представлять собой время, в течение которого правоотношение действует (договор аренды, заключенный на определенное количество лет), время в течение которого могут быть осуществлены права лица (гарантийный срок), или возможность защитить нарушенное или оспоримое право в суде (имеются в виду сроки исковой давности).

Статья 190 ГК устанавливает порядок определения срока в сделке. Одним из источников для этого признаются спец. законы, в частности транспортные кодексы. Можно указать на посвященные различным ситуациям статьи ГК: 63, 196, 197, 223, 224, 225, 228, 230, 234, 238, 250, 279, 289, 314, 315, 429, 433, 445, 448, 452, 453 и др.

Срок может быть предусмотрен кроме закона и иными правовыми актами (напр., действующим Уставом автомобильного транспорта РФСР, утв. Сов Мин. 8 янв. 1969 г.).

Наиболее распространенный случай - указание срока лицами, совершающими сделку: срок оплаты, предусмотренный в векселе, сроки полномочий, указаны в доверенности лица, либо содержащиеся в предварительном договоре сроки заключения основного договора, сроки исполнения обязательств сторонами в договорах купли-продажи и т.д.

Ст. 190 допускает также установление срока судом. Прямое указание на это содержится в ст. 42 ГК. Вместе с тем всегда, когда Кодекс представляет суду возможность осуществления определенного права лицом (ст. 241, 242 и др.) остается место для конкретизации соответствующего права путем указания определенных сроков возникновения права, его прекращения.

Специальная норма ст. 314 расширяет применительно к обязательным правоотношениям круг источников определения сроков. Речь идет о том, что при отсутствии условия о сроке исполнения и условий, позволяющих определить этот срок, обязательство должно быть исполнено "в разумный срок после возникновения обязательства". Естественно, что в конечном счете оценку правильности определения сторонами "разумного срока" даст суд. Допускается установление срока исполнения моментом востребования. Та же ст. 314 ГК упоминает в числе источников определения срока обычаи делового оборота, которые, как следует из ст. 5, применяются, если это не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положением законодательства или договора. Наконец, та же статья допускает определение срока, исходя из существа обязательства (напр., заключение договора о приобретении зерна для весеннего посева предполагает его отгрузку по крайней мере до начала сева).

Срок устанавливается путем указания календарной даты или истечения периода времени, исчисляемого годами, месяцами, днями или числами.

Допускается установление срока с помощью указания на событие, т.е. не зависящее от лица (лиц) обстоятельство.

В данном случае к событию предъявляется и еще одно требование: имеется в виду обстоятельство, которое неизбежно должно произойти. Примером может служить обязательное страхование на случай смерти.

Если же речь идет об обстоятельстве, наступление которого только предполагается, сделка превращается в условную.

Каковы же правила исчисления сроков?

**1.1. Правила исчисления сроков (глава 11 ГК).**

Согласно ст.190 ГК срок может определяться календарной датой, истечением периода времени, а также указанием на событие, которое неизбежно должно наступить.

* Ссылки на конкретную календарную дату чаще встречаются в договорах, когда осуществление прав и обязанностей увязывается с моментом времени 31 декабря 1999 г., однако может иметь место и в решениях судов, а также определяться самим законом (напр., указание на определенное число месяца, когда должны производится периодические платежи за коммунальные услуги, по обязательству страхования, налоговым платежам и т.п.).
* Сроки, представляющие собой периоды времени, определяются указанием на их продолжительность и исчисляются годами, месяцами, неделями, днями, часами (ст. 190 ГК), а иногда и более короткими периодами (напр., хранение отобранного покупателем по договору розничной купли-продажи товара в течение 30 минут).
* Особенность определения срока путем указания на событие, которое неизбежно должно наступить, состоит в том, что участники гражданского правоотношения точно не знают его наступления. (напр., окончание договора пожизненного содержания закон связывает со смертью продавца, которая неизбежно наступает, хотя неизвестно когда); аналогичное значение имеют ссылки в договорах на начало или конец навигации, установления санного пути.

Для правильного исчисления сроков важное значение имеет точное определение его начала и окончания. Согласно ст. 191 ГК течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало, Напр., если наследователь умер 14 сентября, установленный ГК 1964 г ст.546 6-месячный срок на принятие наследства или отказ от него начинается течь с 15 сентября.

Точно также решается вопрос в тех случаях, когда срок исчисляется в минутах, в часах: срок начинает течь со следующей единицы времени.

Что касается правил окончания течения срока, то они различаются в зависимости от используемой единицы времени.

Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока (ч.1 ст. 192 ГК).

Напр., двухлетний срок исковой давности, начавший течь 1 апреля 1993 г., истекает 1 апреля 1996 г. Аналогично решается вопрос о последнем дне срока, исчисляемого кварталами, месяцами и неделями (ч.2-4 ст. 192 ГК).

При этом, если окончание срока, (месяцем приходится такой месяц, в котором нет такого числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

Так, если 2-месячный срок исполнения начал течь 1 января, то окончание этого срока выпадает на 28 или 29 февраля.

Срок в полмесяца исчисляется днями и считается равным 15 дням, независимо от числа дней в соответствующем месяце.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 ГК).

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено по общему правилу до 24 часов последнего дня срока. Однако, когда это действие д.б. совершенно в организации, срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции (напр., оканчивается рабочий день, закрывается склад).

Все письменные заявления и извещения, хотя и предназначенные для подачи в соответствующие организации, но сданные на почту или телеграф до 24 часов последнего дня срока, считаются поданными в срок.

Виды сроков

В зависимости от того, если устанавливаются сроки различаются:

* законные,
* договорные,
* судебные сроки.

Законные сроки зафиксированы в законах и иных нормативных актах.

Напр., в месячный срок для принятия наследства или отказа от него (ст.546 ГК 1964 г.)

* срок наступления полной гражданской дееспособности (ст.21 ГК),
* срок исковой давности ( ст.196),
* сроки, установленные соглашением сторон, именуются договорными.

Судебные сроки - это сроки установленные судом, арбитражем или третейским судом.

* суд может назначить срок для безвозмездного устранения подрядчиком недостатков в работе,
* для опровержения сведений, порочащих честь и достоинство гражданина (ст.152 ГК).

**2. Сроки и осуществление гражданских прав**

Под сроками осуществления гражданских прав понимаются сроки, в течение которых обладатель субъективного права может реализовать те возможности, которые заложены в субъективном праве.

Указанные сроки подразделяются на:

* сроки осуществления гр. прав,
* пресекательные,
* претензионные,
* гарантийные сроки.

Сроки существования гр.прав - это сроки действия субъективных прав во времени.

Наряду с бессрочными правами (напр., правами собственности, правом авторства, правом нанимателя жилищного помещения) и правами с неопределенными сроками действия ( напр., правом пользования имуществом по договору аренды, заключенному на неопределенный срок), существуют субъективные права, пределы действия которых осуществлены во времени. (напр., доверенность может быть выдана на срок не более 3 лет (ст 186 ГК)).

Срок действия патента на изобретение ограничен 20 годами, авторское право действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти (кроме тех авторских правомочий, которые охраняются бессрочно). Причины введения таких временных ограничений действия различны, но чаще всего это необходимо для разумного сочетания интересов личности и общества в целом.

От сказанного выше следует отличать так называемые Пресекательные сроки - они также предоставляют управомоченному лицу строго определенное время для реализации своего права.

Однако, если сроки существования прав определяют нормальную продолжительность этих прав, то пресекательные сроки имеют своим назначением досрочное прекращение субъективных прав в случае их неосуществления или ненадлежащего исполнения.

Так, одним из оснований прекращения договора аренды жилья помещения может служить длительное отсутствие арендатора, если это предусмотрено договором аренды;

поручительство прекращается, если кредитор в течение одного года со дня наступления срока обязательства не предъявит иск к поручателю. (ст.367 ГК)

Пресекательных сроков в гр. праве не так уж много.

Наряду со сроком сохранения жил. площади за временно отсутствующим арендатором и членами его семьи, к ним можно отнести:

* сроки учета бесхозного имущества ( ст. 225 ГК),
* хранение находки (ст.228 ГК),
* содержание безнадзорных животных (ст. 231 ГК),
* извещение порта о намерении собственника поднять затонувшее имущество (ст. 98 КТМ).

Претензионный срок - это срок, в течение которого управомоченный субъект вправе, а иногда и должен обратиться непосредственно к обязанному лицу в целях урегулирования возникших разногласий до обращения в суд.

Закон возлагает на нарушителя обязанность в письменной форме уведомить заявителю о результатах рассмотрения претензии.

В настоящее время предъявление претензии служит обязательной предпосылкой для последующего предъявления иска в суд лишь в отношениях между организациями транспорта и связи и их клиентурой.

Продолжительность претензионного срока колеблется от 1 года до 6 месяцев в зависимости от основания и категории спора.

Иск, предъявленный с нарушением претензионного срока, возвращается без рассматривания.

Гарантийные сроки - сроки, в течение которых должник ручается за безотказную службу изделия и обязуется устранить за свой счет все выявленные недостатки или заменить изделие, в отношении продукции (товаров, работ, услуг), предназначенной для длительного хранения, законом, а также стандартными техническими условиями или договором могут предусматриваться более длительные сроки для установления кредитором недостатков или о замене продукции.

По смыслу закона гарантийные сроки устанавливаются для того, чтобы обезопасить покупателя (заказчика) от скрытых недостатков, которые не могут быть выявлены при обычной приемке, но могут выявляться в процессе использования, хранения, обработки, эксплуатации.

Иногда гарантия предоставляется не на календарный срок, а на километраж пробега легкового автомобиля.

Начало течения гарантийного срока (от вида договора и специфики его объекта) приурачивается ко дню продажи, моменту получения товара покупателем, дню ввода изделия в эксплуатацию.

Гарантийный характер носят и другие, предусмотренные законом сроки (напр., срок годности, хранения, реализации, транспортабельности).

(Закон РСФСР "О защите прав потребителей")

Срок годности - со дня изготовления, либо периодом времени, в течение которого товар пригоден к использованию.

Срок службы товара - срок, в течение которого изготовитель обязан обеспечить безопасность товара, услуги.

**3. Понятие исковой давности и ее значение (ст. 195 - 208 ГК)**

В современном Гражданском праве России представление об исковой давности и ее значение можно свести к следующим основным положениям.

1. Установленный законом срок, в течение которого нарушенное субъективное право может быть защищено по иску его обладателя в суде, арбитраже, третейском суде или ином юридическом органе, называется исковой давностью.
2. Ограничение срока, в течение которого для лица, право которого нарушено, сохраняется возможность принудительно осуществить свое требование через суд, имеет свои объективные причины. Такое ограничение необходимо для придания имущественным отношениям необходимой устойчивости и, кроме того, для исключения случаев, когда по прошествии времени установление всех обстоятельств спора между обладателем нарушенного права и его нарушителем не может быть осуществлено с надлежащей достоверностью. В этом смысле ограничение защиты права по иску его обладателя выполняет защитную функцию по отношению к тем участникам оборота, которые не располагают доказательствами в свою защиту против обращения к ним необоснованных требований.
3. Закрепление в законе определенных сроков исковой давности направлено на побуждение участников гражданского оборота к быстрому осуществлению принадлежащих им прав и, следовательно, на повышение эффективности гражданского правового регулирования в целом.

Значение исковой давности определяется рядом факторов:

1. Первое место в ряду таких факторов занимает вопрос о последствиях, порождаемых истечением его сроков. Эти последствия заключаются в том, что истечение срока исковой давности исключает возможность защиты нарушенного права посредством судебного принуждения (погашает право на иск в материальном смысле).
2. Другой фактор, определяющий значение исковой давности, касается применения норм об исковой давности.   
   Прежде всего следует подчеркнуть, что сроки правоотношения не вправе исключить действие исковой давности либо изменить ее сроки. Нормы о сроках исковой давности и порядке из исчисления являются императивными. Приостановление или перерыв течения срока исковой давности может регламентироваться только нормами закона. (ст. 198 ГК)   
   Однако применение норм об исковой давности может быть осуществлено судом только по заявлению стороны в споре (п.2 ст. 199 ГК).   
   Новый ГК исходит из положения о том, что назначение исковой давности должно состоять лишь в обессиливании права на иск, но не в погашении самого субъективного права. Защищаемая правом на иск сторона не может воспользоваться им за пределами установленного законом срока.
3. Следует иметь в виду, что нормы об исковой давности не применяются к пресекательным срокам и, следовательно, к ним неприменимы правила о восстановлении, перерыве и приостановлении, рассматриваемые ниже.

**4. Течение сроков исковой давности**

**4.1. Общие и специальные сроки (ст. 196, 197 ГК)**

Общий срок - 3 года и распространяется на все правоотношения, кроме тех, в отношении которых установлены специальные сроки.

Спец. сроки применяются к отдельным отношениям, указанными в законе. Они могут быть по продолжительности больше или меньше по сравнению с общим сроком. Так, спец. сроки исковой давности в 10 лет установлены: для исков о применении последствий недействительности ничтожных сделок (п.1 ст. 181 ГК); для требования о безвозмездном устранении таких недостатков по договору бытового подряда, которые могут представлять опасность для жизни и здоровья заказчика и др. лиц (п.2 ст. 737 ГК).

Сокращенными (один год) являются специальные сроки: по искам кредиторов, не получивших уведомление о продаже предприятия, о признании договора продажи предприятия недействительными и др. (п.2,3 ст. 562 ГК); по требованиям, предъявляемым в связи с ненадлежащим качеством работы по договорам подряда (п.1 ст. 723 ГК); по искам, вытекающим из перевозки грузов (п.3 ст. 797 ГК). Двухлетний специальный срок установлен для требований, вытекающих из договора имущественного страхования (ст. 966 ГК).

**4.2. Требования, не подвергающиеся действию норм об исковой давности**

Некоторые виды требований не подлежат действию норм о давности (ст. 208 ГК). К числу относятся требования о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав (за исключениями, установленными законом).

Это значит, что исключения из данного правила могут быть предписаны только законодательным актом, но никак не решением суда или актом исполнительной власти.

Кроме того, действие норм исковой давности не распространяются на требования:

* вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
* о возмещении ущерба, причиненного жизни или здоровью гражданина;
* из виндикационных исков, т.е. требования собственника (или иного владельца) об устранении нарушений, не связанных с нарушением владения (ст.298, 304 ГК).

Допускается также исключение из-под норм об исковой давности иных требований в случаях, установленных законом (ст.208 ГК).

**4.3. Течение сроков исковой давности**

Для правильного исчисления сроков исковой давности важное значение имеет определение момента, с которого они начинают течение.

Общее правило звучит просто: течение исковой давности начинается со дня возникновения права на иск. Такое право возникает у лица в день, когда оно узнало или д.б. узнать о нарушении своего права (ст. 200 ГК).

* а) Применительно к правам абсолютного характера (праву собственности и иным вещным правам) определение такого момента не составляет трудностей - им признается завладение чужой вещью. Если точный момент завладения остался неизвестным обладателю вещного права, то во внимание принимаются причины его неведения.  
  Неведение о нарушении своего права, обусловленное небрежностью, бесхозяйственностью и прочими неуважительными причинами влечет исчисление срока давности не с момента, когда узнал о нарушении, а с момента когда он должно быть узнать об этом.
* Б) В некоторых случаях трудности обуславливаются неизвестностью личности нарушителя права (кража имущества), т.к. время, затраченное на его обнаружение, идет в зачет срока давности. Однако правоохранительные органы вправе учесть это обстоятельство при рассмотрении ходатайств о восстановлении пропущенного срока исковой давности в порядке применения ст. 205 ГК.
* в) Правила определения начального момента течения исковой давности в обязательственных отношениях более детальны.

Согласно п.2 ст. 200 ГК по обязательствам с определенным срокам исполнения течения срока исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Если срок исполнения по обязательствам не определен или определен местом востребования, то течение исковой давности начинается с момента возникновения у кредитора права предъявления требования об исполнении обязательства. В случае предоставления должнику льготного срока для исполнения требования исчисление сроков исковой давности начинается по окончании указанного срока. Такие льготные сроки исполнения обязательства предусмотрены, например, ст. 314 ГК, в которой установлено, что обязательства, срок исполнения которых определены моментом востребования, д.б. исполнены в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором требования об исполнении (если иное не установлено законом и не вытекает из существа обязательства).

Применительно к отношениям по поставке товаров Пленум Высшего Арбитражного Суда дал разъяснение, согласно которым для исков, вытекающих из ситуаций с поставками ненадлежащего качества, течение срока исковой давности начинается со дня установления покупателем в надлежащем порядке недостатков в поставленных ему товарах.

Таким образом, для исков покупателей о взыскании убытков (в т.ч. стоимости товаров и предусмотренного договором штрафа) течение исковой давности начинается или со дня составления акта (если он составлен своевременно), или с того дня, когда он должен быть составлен.

По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства. Например, течение срока давности по регрессному иску торгового предприятия к изготовителю недоброкачественных товаров народного потребления, связанному с возвратом покупателю стоимости товара, начинается со дня удовлетворения в установленный срок требования покупателя торговым предприятием.

Имеются особенности в определении начального момента течения срока исковой давности по требованиям, возникающим из перевозки грузов. Согласно п.3 ст. 797 ГК он начинается с момента, определяемого в транспортных уставах и кодексах. В них установлено, что течение исковой давности по требованиям, предъявляемым к перевозчикам, начинается с момента получения ответа на заявленную претензию или по истечении срока, установленного для ответа на нее.

**4.4. Приостановление срока исковой давности**

Независящие от истца причины могут сделать невозможным для него предъявление иска, может, в частности, действие непреодолимой силы, нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных сил, переведенных на военное положение, постановление Правительства о мораториях на исполнение обязательств и иные факторы и обстоятельства (ст. 202 ГК).

Для подобных случаев закон предусматривает возможность приостановления срока исковой давности. Влияние приостановления на течение срока заключается в том, что период действия факторов, приостановивших давность, исключается из срока исковой давности.

При этом названные факторы во внимание принимаются лишь тогда, когда они возникли или продолжали действовать в последние шесть месяцев срока давности (а если этот срок не превышает шести месяцев - то в период его течения).

Со дня превращения обстоятельства, вызвавшего приостановление давности, течение ее срока продолжается в оставшейся части, а если этот срок не превышает шести месяцев, то по отпадении такого обстоятельства остающаяся часть срока удлиняется до срока давности (п.3 ст. 202 ГК).

**4.5. Перерыв срока исковой давности**

Среди факторов и обстоятельств, влияющих на срок исковой давности, закон называет такие, отпадение которых влечет за собой не продолжение его течения в оставшейся части, как в случае приостановления, а приводит к его исчислению с самого начала. Во всех таких случаях период времени, истекший до наступления подобных обстоятельств, исключается из установленного срока исковой давности - это и составляет суть перерыва этого срока.

Основаниями для перерыва давности служат:

* а) предъявление иска в установленном порядке; отступление от такого порядка (напр., нарушение подведомственности) перерыва давности не влечет;
* б) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга (напр., уплата, % по долгу, просьба об отсрочке платежа, частичный платеж и иные действия, подтверждающие, что должник признает свою обязанность).

Перерыва срока исковой давности не происходит:

* а) если иск оставлен судом без рассмотрения;
* б) если истец отказался от иска

**4.6. Восстановление срока исковой давности**

Такое восстановление допускается законом лишь в исключительных случаях, если суд сочтет причину пропуска срока уважительной (ст. 205).

Поскольку восстановление пропущенного срока давности возможно лишь для защиты прав граждан, то к уважительным причинам закон причисляет лишь обстоятельства, связанные с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.д. (ст. 205 ГК), при условии, что они были доказаны в суде и имели место в последние 6 месяцев срока исковой давности.

Каковы последствия истечения срока исковой давности?

Последствия истечения срока исковой давности

Пропуск срока исковой давности имеет последствием не прекращение правоотношения, а ослабление его юридической силы, т.к. ответчик может противопоставить требованию истца возражение со ссылкой на давность. В этом случае требование не подлежит удовлетворению, не может быть использовано для зачета встречного требования.

Однако в ст. 206 ГК установлено, что должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо не знало об истечении срока исковой давности.

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности по дополнительным требованиям (напр., требование об уплате неустойки процентов). Перечень этих дополнительных требований в ст. 207 ГК, но он не является исчерпывающим, к ним можно отнести задаток, % по основному долгу, возмещение убытков при повреждении вещи, неполученные доходы. Таким образом, при отказе в иске за пропуском срока давности все дополнительные и связанные с основным долгом требования также лишаются юридической защиты независимо от того, заявлено ли против них основанное на законе возражение или нет.