Некоторые аспекты работы адвоката по делам, связанным с применением норм об исковой давности

* Вступление
* I. Исковая давность, как один из актуальных вопросов в профессиональной деятельности адвоката
* II. Вопросы использования адвокатом порядка применения сроков исковое давности
* III. Приобретательная давность
* IV. Использование адвокатом законодательства Российской Федерации об исковой давности и международные договора Российской Федерации
* Заключение
* Список литературы

Вступление

В гражданском праве Российской Федерации, как и других странах, существует институт исковой давности.
     Понятие “срок исковой давности” возникло в связи с тем, основным средством защиты нарушенного гражданского права является именно иск.
    Трудно переоценить значение института исковой давности для участников гражданских правоотношений. Целесообразность существования норм об исковой давности не ставится под сомнение.
    В законодательстве разных стран, в международных договорах, в изменившемся законодательстве России не совпадают по продолжительности сроки исковой давности, порядок их исчисления, квалификация этого института, но при этом сущность понятия исковой давности не меняется.
     Это особенно актуально для России “переходного периода”, периода построения цивилизованного рынка.
     Исковая давность содействует стабилизации гражданского оборота, устранению неопределенности в отношениях его частников, которая неизбежно возникала бы из-за того. что нарушителя гражданского права бесконечно долго держали бы под угрозой применения мер государственного принуждения.
    Устойчивый гражданский оборот предполагает конкретный объем прав и обязанностей его участников и скорейшее разрешение возникающих между ними споров. Отсутствие разумных временных ограничений для принудительной защиты гражданских прав ущемляло бы охраняемые законом права и интересы ответчиков и третьих лиц, которые не всегда хранят соответствующие доказательства своих прав.

     Необходимость регламентации сроков, в течение которых обладатель нарушенного права может добиваться принудительного осуществления и защиты своего права, объясняется рядом обстоятельств.
    Для адвоката сущность института исковой давности и возможность его применения судом по ходатайству адвоката, способствует успешному проведению дела в суде.
    Длительное непредъявление истцом иска также может свидетельствовать об отсутствии права, либо об отсутствии его подтверждения.
    Следует иметь в виду, что исковая давность введена для своевременного и скорейшего обращения в суд.
    В соответствии со ст. 199 ч.2 Гражданского кодекса Российской Федерации сам факт пропуска срока давности является основанием для отказа в иске. В практике адвоката встречаются требования вернуть исполненное, по истечению срока исковой давности. В соответствии с положениями ст.206 ГК РФ данное требование незаконно, так как срок исковой давности не оказывает влияния на действительно существующее право.
    Нельзя недооценивать значение института исковой давности в работе адвоката так как, исковая давность служит укреплению договорной дисциплины, стимулирует активность участников цивилизованного рынка и усиливает взаимный контроль за исполнением обязательств. Также этим целям служит то, что в соответствии со ст. 198 ГК РФ, соглашение сторон об изменении сроков исковой давности - **ничтожно**.

1. Исковая давность, как один из актуальных вопросов в профессиональной деятельности адвоката

**1. Понятие исковой давности.**    Исковой давностью в соответствии со **ст. 195 ГК РФ** признается срок для защиты права по иску лица. право которого нарушено. Однако, как сказано выше, не следует рассматривать исковую давность как срок, в течение которого заинтересованное лицо может обратиться в суд. С истечением срока исковой давности право на обращение в суд не утрачивается.
    Исковая давность является сроком, при соблюдении которого суд общей юрисдикции, арбитражный или третейский суд в случае обращения к ним с иском обязаны предоставить защиту лицу, право которого нарушено.
    В соответствии с **п.2 ст. 199 ГК РФ** пропуск срока исковой давности, если об этом заявила заинтересованная сторона, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.
    Согласно **ч.1 ст.34 АПК РФ** сторонами в деле являются истец и ответчик. Поэтому адвокату необходимо учитывать, что заявление о пропуске исковой давности, сделанное третьим .лицом, не является основанием для применения судом исковой давности, если соответствующего заявления не сделано стороной по спору. При наличии в деле нескольких соответчиков, заявление о применении исковой давности, сделанное одним из соответчиков, не распространяется на других соответчиков.
    На практике в качестве заявления стороны о применении срока исковой давности, арбитражный суд может рассматривать отказ ответчика от удовлетворения требований истца по мотивам пропуска срока исковой давности, содержащийся в отзыве на исковое заявление, направленным в адрес арбитражного суда. или соответствующее заявление, сделанное стороной в заседании суда, до принятия им решения. В случаях, когда, законодательством предусмотрен претензионный порядок урегулирования спора, в качестве заявления о применении срока исковой давности арбитражным судом может рассматриваться отказ от удовлетворения требования по мотивам пропуска срока исковой давности, заявленный стороной в ответе на претензию.
    Поскольку законодательством не предъявляется каких-либо требований к форме заявления стороны в споре о применении срока исковой давности, такое заявление может быть сделано как в письменной, так и в устной форме. В случае если ходатайство о применении срока исковой давности сделано в устной форме, то о нем, в соответствии с подпунктом **7 части 1 статьи 123 АПК РФ**, указывается в протоколе судебного заседания.
    Важнейшим аспектом, о котором необходимо помнить адвокату, при ведении дела в арбитражном суде, является то, что заявление стороны о пропуске срока исковой давности является для суда **необходимым условием** для рассмотрения вопроса о применении срока давности, так как в соответствии с Гражданским кодексом РФ суд лишен права самостоятельно применить исковую давность. Более того, указание суда в определении о назначении судебного заседания на пропуск исковой давности, при отсутствии заявления ответчика о применении исковой давности, следует рассматривать как нарушение прав истца и должно быть обжаловано адвокатом в установленном порядке.
    Требование адвоката о применении исковой давности должно быть однозначным и ярко выраженным, независимо от того, устно или письменно оно заявлено. Не достаточно просто сослаться на номер статьи закона. Статья закона может содержать в себе несколько правовых норм, и возможна ситуация, когда суд не поймет требований адвоката.

    **2. Нормы об исковой давности в их развитии.**
    Несмотря на то, что сущность понятия “исковая давность” не меняется, нормы об исковой давности за время своего существования претерпели значительные изменения.
    Предусмотренные ныне действующим Гражданском кодексом РФ предписания, относящиеся к исковой давности, существенно отличаются от предписаний содержащихся в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 гола < далее Основы) и Гражданского кодекса РСФСР 1964 года.
    Наиболее существенным отличием вышеперечисленных законов друг от друга является то. что **статья 82 ГК РСФСР 1964 года** обязывала применять суд исковую давность независимо от заявления сторон. Основы отличались половинчатостью в решении этого вопроса: с одной стороны исковая давность применялась судом только по заявлению стороны в споре, с другой стороны суд мог признать уважительной причину пропуска срока исковой давности и не применить её.
    Лишь **пункт2 статьи 199 ГК РФ** четко и ясно говорит о том, что исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, до вынесения решения судом.
    В связи с вступлением в силу такой нормы права адвокату следует знать, что при обжаловании решения суд не вправе применить исковую давность. При ведении конкретного арбитражного дела адвокат может попытаться отменить решение в кассационной инстанции и в случае направления дела на новое судебное рассмотрение, при имеющихся основаниях заявить ходатайство о необходимости применить исковую давность. Следует отметить, что при направлении дела на новое рассмотрение, суд при повторном рассмотрении дела должен применить нормы об исковой давности и в тех случаях, когда ответчик не заявляет о применении сроков исковой давности повторно, при условии, что такое заявление было им сделано до вынесения отмененного впоследствии решения суда.

    Все сравниваемые нами законы устанавливают один общий срок исковой давности - три года, однако. Гражданский кодекс РСФСР 1964 года оговаривал общий срок исковой давности для государственных организаций, колхозов и других общественных организаций в один год. Такой подход вполне соответствует общей концепции ГК РСФСР, но противоречит **статье 8 Конституции РФ 1993 года и статье 1 ГК РФ,** провозгласившей равенство всех форм собственности и равенство участников гражданских правоотношений.
    Адвокат должен знать, что срок исковой давности пропущенный юридическим лицом, а также гражданином-предпринимателем, то есть субъектами, чьи споры подведомственны арбитражному суду, не подлежит восстановлению независимо от причин его пропуска.
    Так при рассмотрении Президиумом ВАС РФ арбитражного дела по протесту № 7136/98 от 25.05.99 года по взысканию денежной суммы по кредитному договору ответчик заявил ходатайство о применении срока исковой давности, так как с момента исполнения договора прошло более трех лет. Истец просил суд восстановить пропущенный срок исковой давности, мотивируя это тем, что факт заключения договора и предоставления денежных средств был обнаружен руководителем истца значительно позже даты заключения договора. Президиум ВАС РФ постановлением по делу подтвердил законность отказа в восстановлении срока исковой давности именно по этому основанию
    В связи с различиями в сроках исковой давности содержащихся в различных законах, адвокату необходимо четко определить законодательство, подлежащее применению. В разграничении законодательства адвокату помогут общие положения федеральных законов о введении в действие первой и второй частей Гражданского кодекса РФ.
    **Частью 1** ст. 10 Федерального закона “О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации” расширена сфера применения установленных в ней сроков исковой давности.
    Они применяются не только по искам, подпадающим под общие предписания ст. 5 того же закона, но и к тем искам, сроки предъявления которых, предусмотренные ранее действовавшим законодательством, не истекли до 01 января 1995 года, то есть и тогда, когда права и обязанности из гражданского правоотношения возникли до введения в действие части первой ГКРФ.
    Так из Постановления Президиума ВАС РФ от 23.04.96 года по делу № 8566/95 следует, что суд неправомерно отказал ответчику по делу в применении срока исковой давности при взысканию пени. В соответствии с пунктом II постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.02.95года № 2/1 “О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации” при разрешении споров следует исходить из того, что сроки исковой давности, установленные частью первой Кодекса, применяются к искам, по которым предусмотренные ранее действовавшим законодательством сроки давности не истекли к 1 января 1995 года. В этом случае применяется общий (трехгодичный) срок исковой давности. По данному спору предусмотренный статьей 79 ГК РСФСР 1964 года сокращенный срок исковой давности по иску о взыскании пени не истек за период со 02 июля по 31 декабря 1994 года. Следовательно, на требование за этот период и последующий - с 01 января по 23 августа 1995 года ~ распространяется трехгодичный срок исковой давности. По делу не имелось оснований для отказа в иске о взыскании пени за указанные периоды по мотиву пропуска срока исковой давности. Вместе с тем за период с 29.03.93 года по 01.07.94 года шестимесячный срок исковой давности истек, следовательно, в связи с наличием заявлением ответчика об этом, судом должна быть применена исковая давность.
    **Часть 2 ст. 10** вышеуказанного закона предусмотрела исключение из этого правила по отношению только к одному предписанию ГК РФ **(п.2 ст181).** Так, независимо от того, когда началось исполнение сделки, являющейся или признанной ничтожной, для иска о применении последствий недействительности действует десятилетний срок исковой давности, установленный **п.1 ст.181 ГК РФ.** а не законодательством, действовавшим на момент начала ее исполнения.
    Позиция Высшего Арбитражного Суда РФ по этому вопросу наглядно отражена в постановлении по делу №5476/96 от 01.04.97 года.     При рассмотрении дела по иску- прокурора в защиту государственных интересов о применении последствий ничтожной сделки купли-продажи нежилого помещения судом отказано в удовлетворении ходатайства о применении срока исковой давности. Мотивацией ходатайства явилось истечение трехлетнего срока с момента регистрации сделки до момента предъявления иска. Отказ в уоов.'^ет60рёнии ходатайства мотивирован тем, что в соответствии со ст. 10 Федерального Закона “О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации” установленные частью первой ГК РФ сроки исковой давности применяются к тем искам, сроки предъявления которых предусмотренные ранее действовавшим законодательством, не истекли до 01.01.95 года (срок вступления в силу части первой ГК). Согласно ст.42 Основ гражданского законодательства течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Ответчиком не было представлено доказательств, свидетельствующих о том, что собственник имущества узнал или должен 6ы.л узнать о нарушении своего права в момент совершения сделки. Иск о применении последствий ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет. Так как на 01.01.95 года не истек ранее действующий трехлетний срок исковой давности, то иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет, со дня когда началось ее исполнение.
    Также при работе адвокату необходимо помнить, что помимо норм, определяющих по вопросам исковой давности, содержащихся в **главе 12 ГК РФ** “Исковая давность”, предписания, касающиеся исковой давности, содержатся в ряде других глав первой и второй части Гражданского кодекса РФ. Адвокату необходимо использовать это в своей профессиональной деятельности.
    Например, в **статьях 181, 885, 966 ГК РФ** содержатся нормы о сроках исковой давности.
    В заголовках **статей 181 ГК РФ** (Сроки исковой давности по недействительным сделкам) и **ст. 966 ГК РФ** (Исковая давность по требованиям, связанным с имущественным страхованием) указано, что в этих статьях содержатся предписания о сроках исковой давности, **пунктом 3 ст.885 ГК РФ** (Последствия неоплаты чека) также предусмотрены сроки исковой давности при расчетах такой ценной бумагой как чек.

II. Вопросы использования адвокатом порядка применения сроков исковое давности

**1. Применение исковой давности по делам с общими и специальными сроками исковой давности.**    **Статьями 196-197 ГК РФ,** как и ранее действовавшим законодательством, сроки исковой давности подразделены на два вида: общий и специальные сроки исковой давности.
    Общий срок исковой давности устанавливается в три года. Он подлежит применению в виде общего правила и не применяется только в том случае, если законом для соответствующего требования не установлен специальный срок исковой давности. Так, например, векселедатель простого векселя как главный должник отвечает по векселю в течение общего срока исковой давности. Неопротестованный вексель сохраняет свою силу по отношению к векселедателю простого векселя и его авалисту, которые являются ответственными в течение трехлетнего срока давности
    В отличие от ГК РСФСР 1964 года в ГК РФ отсутствует перечень специальных сроков исковой давности. Этот перечень заменен общей отсылкой к законам, предусматривающим такие сроки.
    ГК РСФСР и Основы допускали только более короткие, чем общие, специальные сроки исковой давности. Так Гражданский кодекс РСФСР 1964 года устанавливал сокращенные сроки исковой давности для исков о взыскании неустойки, штрафа, пени, о недостатках проданных вещей, для исков, вытекающих из поставки продукции ненадлежащего качества, а также некомплектной продукции, для исков, вытекающих из перевозки грузов, пассажиров и багажа.
    ГК РФ предусматривает специальные сроки исковой давности как более короткие сроки, так и более длительные по сравнению с общим сроком исковой давности.
    Так **статья 181 ГК РФ** установила, что иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение, а при совершении сделки под влиянием насилия или угрозы иск о признании такой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение 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 недействительным.
    Сокращенные сроки исковой давности также установлены **частью 2 ГК РФ** по ряду требований. Например,
    - 1 год - по требованиям, вытекающим из договора подряда в связи с ненадлежащим качеством работ, установлен **п.1 ст.725 ГК РФ**;
    - 1 год- по требованиям, вытекающим из договора перевозки грузов, установлен **п.3 ст.797 ГК РФ**;
    - 6 месяцев - по требованиям чекодержателя к обязанным по чеку лицам, установлен **п.3 ст.885 ГК РФ;**    - 2 года- по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования, установлен **ст.966 ГК РФ.**
    Наряду с этим в ст.725 ГК РФ сделано исключение для требований, связанных с ненадлежащим качеством работ в отношении зданий и сооружений - установлен общий срок исковой давности.
    Сокращенные сроки исковой давности могут быть также установлены другими законами. Так, например, **ст. 28 Закона РФ “О конкуренции”** установлен порядок обжалования решений и предписаний федерального антимонопольного органа. Срок для такого обжалования установлен в 6 месяцев.
    К требованиям, для которых законом не установлены специальные сроки исковой давности, применяется общий срок исковой давности. Но если законом по отношению к каким-либо правоотношениям установлен специальный срок, то он подлежит обязательному применению.
    Так Президиумом ВАС РФ в Информационном письме от 30.03.98 года № 32 “Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства” в качестве примера приводится следующий случай: Администрация города обратилась в суд с заявлением о признании недействительным предписания антимонопольного органа об отмене постановления главы администрации. Обращение в суд было сделано по истечению б месяцев со дня выхода предписания. Суд отказал в иске, применив, по заявлению антимонопольного органа, исковую давность, предусмотренную ст. 28 Закона “О конкуренции”. При обжаловании решения администрация города ссылалась на необходимость применения трехлетнего срока исковой давности, установленного ст. 196 ГК РФ, так как признание ненормативного акта государственного органа является способом защиты гражданских прав. Вышестоящие инстанции оснований для удовлетворения жалоб не нашли, так как в данном случае действует специальный срок исковой давности.

    **2. Определение течения сроков исковой давности и их особенности,**

    Одним из основных вопросов в работе адвоката по делу и изучении возможности применения исковой давности, является правильное определение момента **начала течения срока исковой давности.**
    Начало течения срока исковой давности регламентировано **статьей 200 ГК РФ.** Она содержит как **общее** правило (п.1), так и **специальные** правила, предусмотренные **п.п.2,3**. В то же время прямо оговорена возможность изъятий из общего правила как в Кодексе, так и в иных законах.
    Для определения момента начала течения срока исковой давности по общему правилу возможны альтернативные критерии. Это либо день, когда лицо узнало о нарушении своего права, либо когда оно должно было узнать об этом нарушении.
    Президиумом ВАС РФ определены принципиальные моменты, по исчислению начала течения срока исковой давности.
    Бремя доказывания того, что срок исковой давности не пропущен (при его исчислении со дня, когда истец узнал или должен был узнать о нарушении его права) лежит на истце, а не на ответчике.
    Отменяя состоявшиеся по делу № 2222/98 от 12.01.99 года решения, Президиум ВАС РФ указал на то, что кассационной инстанцией бремя доказывания пропуска срока исковой давности неправомерно возложено на ответчика.
    Начальный момент течения срока исковой давности определяется по каждому делу и в каждом конкретном случае с учетом конкретных обстоятельств.
    При рассмотрении дела № 4137/96 от 14.01.97 года Президиум ВАС РФ отменил судебные акты по делу в связи с неправомерным исчислением судебными инстанциями срока исковой давности. Не с даты когда на счет ответчика банком была ошибочно зачислена денежная сумма, а с даты когда заинтересованная сторона, банк. обнаружила этот факт. При рассмотрении иска о взыскании ошибочно зачисленных на расчетный счет клиента денежных средств судом кассационной инстанции правомерно определено начало течения исковой давности с момента зачисления денежных средств на счет, а не с даты когда истец узнал о неправильно проведенной им же операции.     А при рассмотрении дела по протесту по делу № 5335/94/6 от 13.08.94 года Президиум ВАС РФ указал, что срок исковой давности по делу (иск о признании недействительным договора передачи здания, являющегося государственной собственностью) должен исчисляться с даты совершения сделки. Довод истца о том, что вновь назначенный руководитель организации узнал о нарушении права после обнаружения договора спустя почти два года после его заключения не был принят во внимание.
    Специальных же правил определения начала течения срока исковой давности три:
    - Исчисление срока исковой давности по обязательствам с определенным сроком исполнения соответствует общему правилу, поскольку при определенном сроке исполнения истцу заведомо известен момент, в который он должен был узнать о нарушении своего права, если таковое имело место.
    - Исчисление срока давности по обязательствам, в которых не определен срок исполнения либо подлежащих исполнению по востребованию **(ч.2 п.2 ст.200),** начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании указанного срока.
    - Исчисление срока исковой давности по регрессным обязательствам начинается с момента исполнения основного обязательства.
    Для адвоката важно уметь правильно определить начало течения срока исковой давности. Так из Постановления Президиума ВАС РФ по конкретному делу № 7749/95 от 16.01.96 года следует, что ответчиком было заявлено о пропуске срока исковой давности, однако в состоявшихся решениях не был определен момент начала течения срока. Истец перечислил денежные средства для приобретения ответчиком по импорту запчастей и заявил требование об их возврате. Судом не было выяснено с какого времени начинает течь срок исковой давности: с момента перечисления денежных средств или с момента поставки. Также по делу не было установлено о перерыве в сроке исковой давности в связи с замораживанием денежных средств во Внешэкономбанке СССР и распространилось ли это на спорные правоотношения между сторонами. В связи с этим дело было отправлено на новое рассмотрение для определения начала срока исковой давности.
    Осуществляя представительство по конкретному делу, адвокату следует помнить о нормах, установленных **ст. 201 ГК РФ**. Согласно этой статьи, перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления. Это правило относится как к случаю уступки требования (перехода прав кредитора к другому лицу), так и к случаю перевода должником долга на другое лицо. Применяется оно также и при универсальном или частичном правопреемстве юридического -типа. Адвокату следует лишь различать перемену лип в обязательстве от процессуального правопреемства, предусмотренного **ст. 40 АПК РФ.** В случае замены ненадлежащей стороны в споре, заявление первоначального ответчика о применении исковой давности правового значения не имеет. Суд при наличии соответствующих оснований применяет исковую давность и в тех случаях, когда заявление об ее применении до вынесения решения сделано ответчиком, которого заменил правопреемник. Повторного заявления правопреемника ответчика о применении исковой давности не требуется.
    При рассмотрении дела по протесту № 2216/98 от 12.01.99 года Президиума ВАС РФ указал на то, что, при рассмотрении дела по иску о выплате страхового возмещения по страхованию имущества страхователю, было признано правомерным применение исковой давности по заявлению ответчика, несмотря на ссылки истца (страховой компании) о том, что он получил право требования в порядке перехода прав и что срок исковой давности должен исчисляться с момента получения им права требования.
    Также существует некоторая специфика течения срока исковой давности по отношениям, предусматривающим повременные расчеты между сторонами. Течение срока давности, связанное с оплатой товара, возврата денег или иного имущества по частям, процентов за пользование заемными средствами, подлежащих уплате с какой-либо периодичностью, арендной платой, исчисляется в отношении каждой отдельной части платежа или передачи имущества.
    Изучая вопрос исчисления срока исковой давности адвокату нельзя не учитывать, что данный срок мог **приостанавливаться** или **прерываться** в установленном законом порядке.
    **Часть 1 ст.202 ГК РФ** предусматривает исчерпывающий ряд обстоятельств, наличие которых рассматривается как основание для признания того, что истцу в настоящее время невозможно защитить свое право путем предъявления иска и в связи с этим подлежит особый порядок исчисления срока исковой давности. То есть **течение срока исковой давности приостанавливается**. Например, **ст.12 Федерального Закона “О несостоятельности (банкротстве)”** на период проведения внешнего управления имуществом должника вводит мораторий на удовлетворение требований кредиторов к должнику.
    В ГК РФ, по сравнению с ранее действовавшим законодательством уточнено понятие непреодолимой силы. препятствующей предъявлению иска. Гражданский кодекс РФ в качестве непреодолимой силы признает препятствующие предъявлению иска чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства. В ГК РСФСР 1964 года вместо понятия “обстоятельства” фигурировало “события”. Новелла ГК РФ позволила исключить споры о том, служит ли основанием для приостановления давности непредотвратимые при данных условиях явления общественной жизни.
    Также в ГК РФ предусмотрено то. что мораторий, объявленный Правительством РФ, может быть установлен только на основании закона, также введено новое основание для приостановления исковой давности -приостановление действие закона иди иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение. К распоряжению Президента в принципе применимы правила о приостановлении течения срока исковой давности. С момента прекращения действия моратория течение срока исковой давности продолжится, при этом оставшаяся часть срока увеличится на 6 месяцев. Необходимо помнить, что в случае, когда срок исковой давности составляет 6 месяцев или менее, соответствующее время удлиняется до срока давности. Гражданский кодекс РФ установил возможность приостановления срока исковой давности и иными законами.
    Так если обратиться к Кодексу Торгового мореплавания, то его нормами предусмотрена возможность приостановления срока исковой давности по требованию к перевозчику на период до получения ответа на претензию или истечении срока для ответа, а также по требованиям в которых определение сумм иска зависит от расчетов по общей аварии на период с дня вынесения диспашером постановления о наличии общей аварии и до дня получения диспаши заинтересованным лицом.
    Так на основании резолюции Совета Безопасности ООН 757 от 30.05.92 года, распоряжением Президента РФ от 14.07.92 года № 362-рп был введен мораторий на предоставление Югославии каких-либо финансовых или экономических ресурсов. В это же время Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ вынес решение по делу № 4~01993 от 26.01.95 года, которым удовлетворен иск югославского предприятия, в котором указано, что исполнение вынесенного решения должно быть произведено незамедлительно после отмены экономических санкций, введенных Советом Безопасности ООН в отношении СРЮ. Тем самым Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ признал обстоятельством непреодолимой силы мораторий, наложенный по резолюции Совета Безопасности ООН.
    Помимо приостановления срока давности существует такое понятие как **перерыв срока давности.** Перерыв течения срока исковой давности означает, что при определенных обстоятельствах его течение прерывается, а после прекращения действий, вызвавших перерыв, срок начинается сначала, то есть время до наступления обстоятельств, вызвавших перерыв, в расчет не принимается.
    Действующим законодательством для наступления перерыва течения срока исковой давности предусмотрено два основания:
    - предъявление иска в установленном действующим закон законодательством порядке
    - совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.
    Под предъявлением иска в установленном порядке следует понимать не просто отправку иска, а необходимость соблюдения всех установленных законом требований. То есть исковое заявление должно быть направлено с соблюдением правил о подсудности и подведомственности, установленных Арбитражным процессуальным кодексом РФ. Должны быть правильно определены надлежащие стороны в споре, соблюдены при необходимости претензионные сроки. Должны быть соблюдены форма и содержание искового заявления, предусмотренные ст. 102 АПК РФ. Так как в случае возврата искового заявления из-за несоблюдения указанных вышеуказанных условий срок исковой давности не будет прерван, течение срока, в соответствии со **ст.204 ГК** РФ. продолжится в общем порядке.
    При оставлении искового заявления без рассмотрения, в том числе при несоблюдении установленного претензионного порядка или при наличии в производстве того же суда спора между теми же лицами по тем же основаниям, срок исковой давности приостанавливается на основании вынесенного судом определения об оставлении иска без рассмотрения. Течение исковой давности будет исчисляться на оставшийся срок.
    При привлечении судом, в соответствии с **ч.2 ст.35 АПК РФ**, другого ответчика, срок исковой давности в отношении него прерывается с момента вынесения определения о привлечении этого ответчика.
    Совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, является новеллой ГК РФ. Это правило не может быть применено к отношениям, имевшим место до вступления в действие части первой ГК РФ. поскольку в тот период законодательством такого основания перерыва срока исковой давности в отношениях между юридическими лицами не предусматривалось.
    Так при рассмотрении Президиумом ВАС РФ протеста по делу № 6777,96 от 19.06.96 года отмена вынесенных по делу судебных актов обоснована тем. что судом было неправильно истолковано материальное право. Статья 203 ГК РФ была применена к правоотношениям, имевшим место в 1994 году. тогда как законодательство действовавшее в то время (ст. 86 ГК РСФСР), такого основания для перерыва срока исковой давности не предусматривало. Под действиями, свидетельствующими о признании долга, понимаются:
    - письменное сообщение о признании долга
    - совершение действий, свидетельствующих о признании долга (конклюдентные действия).
    Примером конклюдентных действий могут быть взаимоотношения кредитора и должника, когда последний выплачивает часть долга. То есть по кредитному договору срок исковой давности исчисляется с момента, определенного как дата возврата долга, а при уплате части долга - с момента такой уплаты, то есть срок начинает течь заново. Также примером конклюдентных действий может служить уплата процентов по основному долгу, уплата подлежащих применению за просрочку исполнения санкций, изменение договора или просьба о таком изменении, из которого следует признание долга (просьба об отсрочке или рассрочке платежей), заключение должником договора, обеспечивающего обязательство.
    Президиум ВАС РФ в постановлении по делу № 6877/97 от 24.02.98 года по спору по кредитному договору счел, что суд ошибочно квалифицировал как перерыв срока давности наличие в материалах дела акта сверки расчетов.     В постановлении по делу № 3229/96 Президиум ВАС РФ констатировал, что суд кассационной инстанции неправильно отменил решение суда первой инстанции об отказе в иске по мотивам пропуска срока исковой давности, расценив признание ответчиком долга как основание для перерыва срока исковой давности.

    **3. Применение норм об исковой давности к дополнительным требованиям.**

    Согласно СТ.207 ГК РФ с истечение срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям. Данная статья дает примерный перечень дополнительных требований, в отношении которых подлежит применению эта статья: неустойка, залог, поручительство. В то же время в ГК РФ существуют другие способы обеспечения исполнения обязательств. **Статья 329 ГК РФ** позволяет сторонам самостоятельно устанавливать в договоре способы обеспечения обязательств.
    Требования, предусмотренные **статьей 207 ГК РФ** не могут применяться к способам обеспечения обязательства, которые являются независимыми по отношению к основному обязательству. Примером таких отношений может служить банковская гарантия.
    Президиум ВАС РФ высказал свою точку зрения по этому вопросу в Информационном письме № 27 от 15.01.98 года “Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением арбитражными судами норм Гражданского кодекса Российской Федерации о банковской гарантии”.     Был признан неправильным отказ суда первой инстанции в иске бенефициара к гаранту о взыскании денежной суммы по банковской гарантии и процентов за пользование чужими денежными средствами. Отказ в иске был мотивирован тем, что гарантия прекратила свое действие. В порядке надзора решение было отменено и исковые требования удовлетворены. Высший Арбитражный Суд РФ счел, что иск бенефициара к гаранту, отказавшемуся удовлетворить своевременно предъявленное требование об уплате денежной суммы, может быть заявлен в пределах общего срока исковой давности.
    В связи с этим, адвокату важно уметь определить насколько обеспечение обязательства может быть самостоятельным от самого обязательства. Так, например, проценты по договору кредита представляют собой плату за предоставленные денежные средства и требование об их уплате является самостоятельным. А проценты, подлежащие уплате при просрочке платежа, являются неустойкой и к требованиям об их оплате применяется **ст. 207 ГК РФ.**

**4.Требования, на которые исковая давность не распространяется.**

    Адвокату необходимо помнить, что для участников арбитражного процесса существуют требования на которые исковая давность не распространяется.
    Это так называемые негаторные иски - требования собственника или владельца имущества, направленные на устранение всяких нарушений его права, хотя эти нарушения и не были соединены с лишением владения. В большинстве таких случаев имеет место длящееся непрерывное нарушение, что и служит основанием для нераспространения на возникшее из него требование исковой давности. Негаторные сделки являются новеллой Гражданского кодекса РФ.

    **5. Требования с пресекательными сроками.**

    Разрабатывая правовую позицию по деду иди корректируя свои требования адвокату необходимо обращать внимание на **отличие** исковой давности от пресекательных сроков.

    **Пресекательный (преклюзивный) срок** - это срок. по истечении которого погашается само право требования. По его истечении нельзя путем обращения в суд получить защиту нарушенного права- В ГК РФ такого рода сроки предусмотрены применительно к искам кредиторов к поручителю (п.4 СТ.367). Так поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Следовательно кредитор не вправе претендовать на удовлетворение поручителем его требований после истечения срока на который дано поручительство.
    Данный вопрос комментируется в п.5 “Обзора практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами Гражданского кодекса Российской Федерации о поручительстве” следующим случаем:
    Кредитор обратился в арбитражный суд с иском к поручителю о взыскании соответствующей суммы по договору поручительства. В договоре поручительства было установлено, что оно выдано на 1 год с момента заключения договора. Кредитору предоставлялась право списать соответствующую сумму со счета поручителя в безакцептном порядке.     Иск был заявлен по истечении срока, установленного договором поручительства.     Арбитражный суд в иске отказал, указав, что в силу пункта 4 статьи 367 Кодекса поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно выдано. В связи с этим суд пришел к выводу об отсутствии оснований для привлечения поручителя к ответственности.     Кассационная инстанция оставила в силе решение, исходя из того, что в силу пункта 4 статьи 3б~ Кодекса поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Поскольку в данном случае кредитор обратился к поручителю с иском по истечении срока действия поручительства, основываясь на прекратившемся обязательстве, основания для удовлетворения иска за счет поручителя отсутствовал и.
    Аналогичен характер срока представления бенефициаром требования к гаранту по банковской гарантии **(п.2 ст.374),** а также участника долевой собственности по требованиям о переводе на него прав и обязанностей покупателя, когда продажа доли в праве общей собственности была осуществлена с нарушением преимущественного права покупки **(п.3 ст.250).**    Пресекательный характер трехмесячного срока для предъявления таких требований отмечен в п.20 указанного выше постановления Пленума ВАС РФ №8 от 25 февраля 1998 года “О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав”:
    “ В соответствии с пунктом 1 статьи 250 ГК РФ при продаже доли в праве общей собственности с нарушением преимущественного права покупки продаваемой доли других участников долевой собственности любой участник долевой собственности имеет право требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.
    Иск о переводе на истца прав и обязанностей покупателя должен быть заявлен не позднее, чем в течение трех месяцев после продажи доли третьему лицу (пункт 3 статьи 250 ГК РФ). Данный срок является пресекательным, поэтому исковые требования, заявленные с пропуском указанного срока, подлежат отклонению.
    Следует иметь в виду, что предъявленный в этой ситуации иск о признании сделки недействительной не подлежит удовлетворению”.
    Адвокат) необходимо знать, что Гражданским кодексов РФ также предусмотрено такое понятие, как претензионные сроки. Это сроки, предусмотренные законом или договором, для предъявления к обязанному лицу требования в досудебном порядке. В ряде случаев, в соответствии с п.3 ст.4 АПК РФ, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения претензионного порядка, если он установлен федеральным законом или предусмотрен договором.
    Например, согласно ст.797 ГК РФ до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, обязательно предъявление ему претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом. Данное статьей не предусмотрено, что установленные на предъявление претензий сроки являются пресекательными.
    Постановление Президиума ВАС РФ по конкретному делу № 4935/97 от 26.05.98 года были отменены все вынесенные по делу судебные акты об отказе в иске и иск был удовлетворен. Отказ в иске был мотивирован судом тем, что истец обратился с иском к перевозчику груза о взыскании штрафа за просрочку доставки груза, отправив претензию об уплате штрафа с пропуском установленного ст. 145 Устава железных дорог 45-дневного срока. Высший Арбитражный Суд РФ в постановлении отметил, что спорные правоотношения возникли после ввода в действие части второй ГК РФ, поэтому сроки на предъявление претензии не могут признаваться пресекательными и при таких обстоятельствах иск подлежит удовлетворению

 III. Приобретательная давность

Новеллой Гражданского кодекса РФ является институт приобретательной давности. Приобретательная давность является одним из оснований приобретения права собственности и следует отличать срок приобретательной давности от сроков исковой давности.
**Приобретательная давность** - это срок, по истечении которого при определенных в законе условиях приобретается право собственности (ст.234 ГК РФ). Адвокату необходимо помнить, что приобретательская давность является первоначальным способом приобретения права собственности.
    По давности владения может быть приобретено имущество, относящееся к любой форме собственности, кроме изъятого из гражданского оборота.
    Приобрести право собственности по давности владения может любой субъект гражданского права, если приобретение данного имущества не выходит за пределы его правоспособности.
    В своей работе адвокату необходимо учитывать, что для приобретения права собственности по давности владения необходимо соблюдение определенных условий, предусмотренных в законе.
    Во-первых, применение приобретательной давности (исчисление ее срока) при истребовании имущества законом (п.4 ст.234) прямо увязывается с истечением срока исковой давности по соответствующим требованиям. На это особо обращено внимание в п.17 Постановления Пленума № 8 ВАС РФ от 25 февраля 1998 года “О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав”, также в “Обзоре практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав”. По данному вопросу Пленум указывает, что “При разрешении споров, связанных с возникновением права собственности на имущество в силу приобретательной давности, следует исходить из того, что согласно пункту 4 статьи 234 ГК РФ, течение срока приобретательной давности в отношении вещей, находящихся у лица, из владения которого они могли быть истребованы в соответствии со статьями 301 и 305 ГК РФ, начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям.”. Но действие статье 234 г распространяется и на случаи, когда владение имуществом началось до 01 января 1995 года и продолжается в момент введения в действие части ГК РФ, что подтверждено в п.1 Постановления Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 28.02.95 года № 2/1 “О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации”.
    Необходимо отметить, что ранее гражданским законодательством РСФСР было предусмотрено, что на требования государственных организаций о возврате государственного имущества из незаконного владения колхозов и иных кооперативных и других общественных организаций или граждан, исковая давность не распространяется (статья 90 ГК РСФСР 1964 года). То есть фактически нельзя было бы приобрести право собственности в силу приобретательной давности на государственное имущество. С 01 июля 1990 года вступил в силу закон СССР “О собственности в СССР”, статьей 31 которого установлено, что государство обеспечивает в законодательстве гражданам, организациям и другим собственникам равные условия защиты права собственности, в связи с чем утратили силу предусмотренные гражданском законодательством нормы о преимуществе в защите права государственной собственности. С этого момента к требованиям государственных организаций о возврате государственного имущества исковая давность применяется на общих основаниях.
    Во-вторых, давностный владелец должен владеть имуществом как своим собственным. В противном случае ставятся под сомнение другие необходимые условия - добросовестность и открытость владения.
    В-третьих, давностный владелец должен владеть имуществом добросовестно. То есть владелец не должен знать об отсутствии у него права собственности.
    В-четвертых, владелец должен владеть имуществом открыто, без утайки. В противном случае возникают сомнения как в добросовестности владельца, так и в наличии других требуемых законом условий для давностного приобретения.
    В-пятых, давностное владение, отвечающее всем перечисленным выше условиям, должно быть непрерывным.
    Адвокату следует знать, что приобретательная давность не распространяется на случаи, когда владение имуществом осуществлялось на основании договора.
    При рассмотрении дела в арбитражном суде по иску об истребовании из чужого незаконного владения движимого имущества, внесенного в уставный капитал общества ответчик возражал против иска, ссылаясь на то, что добросовестно, открыто и непрерывно владел имуществом более пяти лет, в связи с чем. на основании ст. 2 34 ГК РФ приобрел право собственности на него. Однако, иск оы-1 удовлетворен, так как истец передал обществу имущество по договору безвозмездного пользования, а общество незаконно внесло его в уставный капитал ответчика. На данный случай сроки приобретательной давности не распространяются.

 IV. Использование адвокатом законодательства Российской Федерации об исковой давности и международные договора Российской Федерации

На основании ч.4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором России установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Все это необходимо помнить адвокату в своей практической деятельности.
    Часто международные договора устанавливают нормы исковой давности, отличающиеся от предусмотренных российским законодательством. К числу таких международных договоров, в частности, относятся ряд транспортных конвенций и соглашений. Например,
    • Соглашение о международном железнодорожном грузовом сообщении
    • Варшавская конвенция 1929 года по международным воздушным перевозкам
    • Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов 1956 года (по международным автомобильным перевозкам).
    При применении международных договоров, в каждом случае необходимо выяснить является ли Россия участницей соответствующего международного договора, устанавливающего правила по вопросам исковой давности. При выяснении этого вопроса необходимо внимательно проанализировать порядок присоединения к международному договору.
    Например, Российская Федерация, как правопреемник СССР, считается страной подписавшей Конвенцию ООО об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 года, в которой установлен срок исковой давности в 4 года. Согласно ст. 44 Конвенции помимо подписания она подлежит ратификации, а ратификационная грамота должна сдаваться на хранение Генеральному секретарю ООН. При этом Конвенция вступает в силу для соответствующего государства в первый день месяца, следующего за месяцем, в котором истекает шестимесячный период после сдачи на хранение его ратификационной грамоты. В свое время СССР подписал вышеназванную Конвенцию но не ратифицировал ее. Таким образом, Российская Федерация, будучи продолжателем членства СССР в Конвенции, может воспользоваться принадлежащим ей правом, ратифицировать Конвенцию, и в этом случае она вступит в силу для России в срок, предусмотренный ст.44 Конвенции. А пока, в российском праве к договору международной купли-продажи применяется не четырехлетний, а трехлетний срок исковой давности.
    Так в Международным коммерческим арбитражным судом при Торгово-промышленной палате РФ при рассмотрении дела № 62/1998 от 30.12.98 года было отказано в иске индийской фирмы - продавца к российской - покупателю в связи с истечением трехлетнего срока исковой давности. Истец просил применить четырехлетний срок исковой давности, предусмотренный Конвенций 1974 года, обосновывая эту позицию тем, что в соответствии с ч.4 ст. 15 Конституции РФ, правила международных договоров имеют приоритет перед нормами российского гражданского права. Суд оставил данный довод без внимания, выяснив, что Конвенция 1974 года не является составной частью правовой системы России, поскольку не ратифицирована ей и следовательно не является ее международным договором.

Заключение

  Исторический опыт передовых демократических стран, существенно продвинувшихся на пути экономического и социального прогресса, свидетельствует о том, что стержнем становления современного гражданского общества и цивилизованного рыночного хозяйства является современное гражданское законодательство.
    Важное место в гражданском законодательстве занимают нормы об исковой давности. Само существование сроков исковой давности благотворно сказывается на предпринимательской деятельности, дисциплинирует участников гражданских правоотношений, позволяет скептически относиться к разговорам о “пересмотре итогов приватизации” и пр.
    Адвокату следует помнить, что признавая исковой давностью срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено, под упомянутым правом понимается субъективное гражданское право конкретного лица. Поэтому отказ в иске возможен лишь при защите нарушенного действительного права. В решение суда об отказе в удовлетворении иска, в связи с истечением срока исковой давности должно быть указано, какое нарушенное право не подлежит судебной защите.
    Адвокату необходимо уметь правильно пользоваться нормами об исковой давности. Ведь в условиях, когда они могут применяться судом только по заявлению сторон, это умение адвоката может служить залогом успеха при рассмотрении конкретных споров. Нормы об исковой давности могут оказаться тем необходимым инструментом, который обеспечит защиту интересов клиента в суде.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской федерации.
4. Гражданский кодекс РСФСР 1964 года.
5. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года
6. Федеральный Закон от 30.11.94 года № 52-ФЗ “О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации”.
7. Федеральный Закон от 26.01.96 года № 15-ФЗ “О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации”.
8. Федеральный Конституционный Закон от 28.04.95 года № 1-ФКЗ “Об арбитражных судах в Российской Федерации”
9. Федеральный Закон от 05.05.95 года № 71-ФЗ “О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации”.
10. Федеральный Закон от 16.11.97 года № 144-ФЗ “О внесении изменений и дополнений в законы и иные правовые акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального Конституционного Закона “Об арбитражных судах в РФ и Арбитражного процессуального кодекса РФ”.
11. Федеральный Закон “О несостоятельности (банкротстве)”.
12. Федеральный Закон от 21.07.99 года № 122-ФЗ “О регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним”.
13. Федеральный Закон от 11.03.97 года № 48-ФЗ “О переводном и простом векселе”.
14. Закон РФ от 07.07.93 года № 5338-1 “О международном коммерческом арбитраже”. 15. Постановление ВС РФ “О введение в действие закона РФ “О международном коммерческом арбитраже”.
16. Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже 1974 года.
17. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года.
18. Соглашение о порядке разрешения споров от 20.03.97 года № 21 “О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности”
19. Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ